

Договор хранения по исламскому праву

Кулакова Анна Николаевна

Студент (магистр)

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический
факультет, Кафедра коммерческого права и основ правоведения, Москва, Россия

E-mail: kulakovanna2014@yandex.ru

УДК: 34.03

Доклад на Международной научной конференции студентов, аспирантов и молодых
ученых «Ломоносов-2024» в филиале МГУ им. М.В. Ломоносова в городе Душанбе по
теме:

«Договор хранения по исламскому праву»

«Safekeeping agreement in Islamic Law»

Кулаковой Анны Николаевны

МГУ им. М.В. Ломоносова (юридический факультет)

город Москва, Российская Федерация

<mailto:kulakovanna2014@yandex.ru>

Аннотация

Шариат является универсальной системой социального и правового регулирования, потому что он охватывает все стороны жизни мусульман, а также содержит готовые правила, в том числе являющиеся нормами права. В жизни зачастую возникают ситуации, когда требуется передать на хранение свое имущество для обеспечения его безопасности. Главной целью договора хранения в исламском праве является обеспечение защиты и безопасности имущества со стороны хранителя, в том числе Вадиа помогает людям, избежать недозволенной практики по нормам Шариата в виде ростовщичества. Данный институт договорного права является популярным в том числе в связи с тем, что банк дает гарантию возврата всех переданных на хранение денег или всего имущества по требованию собственника или по истечении срока, в данном случае хранитель действует на свой страх и риск, а вкладчик не разделяет риски. В связи с этим, необходимо рассмотреть общие положения о договоре хранения по исламскому праву, проанализировать его сущность, разъяснить виды и их характеристику.

Sharia is a universal system of social and legal regulation, because it covers all aspects of Muslim life, and also contains ready-made rules, including those that are norms of law. In life, there are often take place situations when it is necessary to transfer your property for safekeeping to ensure its safety. The main purpose of the custody agreement in Islamic law is to ensure the protection and security of property on the part of the custodian, including Wadia, which helps people avoid illegal practices under Sharia law in the form of usury. This institution of contract law is popular, among other things, due to the fact that the bank guarantees the return of all deposited money or all property at the request of the owner or after the expiration of the term, in this case the custodian acts at his own risk, and the depositor does not share the risks. In this regard, it is necessary to consider the general provisions on the storage agreement under Islamic law, analyze its essence, explain the types and their characteristics.

Ключевые слова: исламское право, Шариат, фикх, договор хранения, Вадиа, запрет ростовщичества, рибба.

Keywords: Islamic law, Sharia, Fiqh, safekeeping agreement, Wadia, prohibition of usury, riba.

В исламском праве достаточно хорошо развиты отдельные отрасли права, в частности, гражданское, договорное и деликтное право. Особое место занимают нормы, относящиеся к обязательственным отношениям, так как их регулирование не только предопределяет сущность и уровень развития правовой системы, но и учитывает религиозные нормы, которые очень уважаются и соблюдаются. Договоры — один из важнейших инструментов в исламской правовой системе как в древности, так и в настоящее время. Они обеспечивают основу для построения взаимовыгодных отношений.

Следуя шариатским доводам, договор хранения является дозволенным договором в Исламе, это подтверждает сура 2 Корана: «Бережно храните то, что Мы даровали вам, и будьте послушны!», «... было доверено, тем, кто имеет на это право, и всякий раз, когда вы судите между людьми, судите по справедливости. Воистину, лучше всего то, к чему призывает вас Бог...» [1].

Добавление «Шариата» как источника норм, на котором базируется учреждение при ведении дел означает, что определенные выполняющие свои обязанности в строгом соответствии с шариатскими принципами и правилами. Принципы Шариата — это универсальные правила, применение которых обязательно на всей территории той или иной страны. Деятельность лиц на основании принципов Шариата должна соответствовать критериям «адл» (справедливость), «амана» (надежность) и «ихсан» (добродетель и превосходство).

Юристы всех школ исламского права (фикх) согласны с дозволенностью (мандуб) договора хранения, а также его безвозмездности [2].

Арабское слово «фикх» означает «знать» или «понимать намерение» другого человека. Это концепция в Исламе, в которой рассматриваются правила и нормы поведения [3]. В течении развития и кодификации исламского права, слово «фикх» приняло весьма специфический смысл, а именно стало относиться к практическим религиозным предписаниям, к полезному опыту, без нравственного и чувственного, в то же время не противореча основным источникам исламского права. То есть фикх — это учет законов и заповедей Аллаха в повседневной жизни.

Таким образом, мусульманская доктрина о правилах поведения (фикх) предполагает множество норм, которые помогают реализовывать правовые нормы Шариата. Регулирование хранения или иных операций в том числе в банковских учреждениях исламским правом имеет длительную историю, также они осуществляются ежедневно в жизни каждого человека. Мусульманин строго должен знать о дозволенном и запретном в договорных отношениях для того, чтобы не причинить вред ни самому себе, ни своему контрагенту. Это является одной из причин, которая обосновывает актуальность темы настоящего доклада и согласно которой необходимо изучать вопросы, связанные с имущественными отношениями, и обязательственное право в исламском праве, основываясь на положениях Священного Писания Коране, Сунне, Иджме и Киясе.

Рассматривая сущность договора хранения, он инициируется собственником имущества, далее собственник передает предмет договора хранителю, который в свою очередь обязан сохранить имущество в целостности и невредимости. Учитывая безвозмездность договора хранения, хранитель и поклажедатель не получают выгоду или прибыль, безусловно, кроме довольства Аллаха, однако есть некоторые исключения. Так, Ислам устанавливает особые условия, при которых мусульманин имеет право на получение прибыли. Для того, чтобы иметь право на прибыль от осуществления коммерческой деятельности, физическое лицо должно быть либо поставщиком товара или капитала, либо организатором труда, либо взять на себя определенную ответственность за происходящие события (или принимать на себя риск за определенные происходящие события). Как показывает практика, в исламском праве допустимо заключение такого вида договора, независимо от того, какие правоотношения возникают между контрагентами, происходит ли сделка между

вкладчиком и банком или между заемщиком и банком.

Стоит также отметить, что договор хранения заключается с целью совершения отдельных договоров купли-продажи, то есть воспроизведения денежных потоков, которые имеют место при обслуживании контрагентов со стороны лица, предоставляющего услуги. Таким образом, большая часть дискурса в контексте договора хранения в исламском праве основывается на анализе юридических особенностей так называемых исламских финансовых правоотношений, прав и обязанностей, переданных сторонам при различных обстоятельствах. Одним из примеров получения прибыли при заключении договора хранения является получение подарка (хибы), но только при условии, что хранителем является банк [4].

Договор хранения в Исламе имеет два вида, а именно: Вадиа (в переводе с араб. означает «мирное хранение») и Вадиа аль-Хасан (в переводе араб. «хранение с отсечением») [5]. Прежде всего, эти договоры отличаются по цели. Договор Вадиа заключается с целью обеспечения защиты имущества. В то же время договор Вадиа аль-Хасан заключается для помощи нуждающемуся, так как «хранение с отсечением» подразумевает передачу в собственность часть имущества к малоимущему, сироте, инвалиду, женщине или другим категориям лиц.

Стоит привести пример для лучшего понимания конструкции договора Вадиа аль-Хасан. Так, например, в случае заключения договора хранения между собственником товара и товарным складом, где предметом являются мешки с зерном, а в дальнейшем передается часть имущества нуждающимся, например, в мечеть, то такой договор не является Вадиа аль-Хасан, так как одним из существенных условий — заключение договора с самим нуждающимся, - в этом заключается вторая отличительная особенность между Вадиа и Вадиа аль-Хасан (субъектный состав).

Кроме того, договор Вадиа имеет свои подвиды. Существуют несколько классификаций договора Вадиа по различным основаниям. Изначально, Вадиа не разделялась на виды. Расширение первоначальной концепции Вадиа заключается в смешивании имущества или денег, размещенных в исламском банке одним собственником, с имуществом, переданным на хранение другими собственниками. Получение прибыли из имущества, переданного на хранение банку является сущностью уникальной деятельности, которую осуществляет банк. По сути, цель деятельности банков — это только создание, накопление и увеличение денежной массы. В дальнейшем, прибыль, полученная от переданного имущества в банк собственником, разделяется между клиентами в соответствии с правилами того или иного банка. Мусульмане создали исламские банки как форму благочестия Аллаху. При появлении подобных финансовых учреждений (банков) стало возможным для мусульман освободиться от процентного механизма в банковской системе, потому что проценты или ростовщичество запрещены Шариатом. Кроме того, исламские банки создаются не только для того, чтобы избежать банковских процентов, но и для того, чтобы избежать нарушений норм Шариата при реализации обязательств из договоров в целом, а также для достижения целей и задач в экономике исламских государств.

Существует две формы Вадиа в зависимости от налагаемой ответственности на стороны [6]. Во-первых, это Вадиа йад аль-амана, согласно которой хранитель не имеет права использовать Вадиа и несет ответственность только в случае потери предмета договора хранения по небрежности. Во-вторых, это — Вадиа йад аль-дхаманах, при которой хранитель может использовать Вадиа и будет нести ответственность (дхаман) в случае любых случившихся обстоятельствах, причиняющих ущерб.

Также договор хранения Вадиа подразделяется на четыре вида в зависимости от того, какие обязательства на себя принял хранитель и каким образом хранится переданное имущество. Во-первых, Вадиа аль-хисаб аль-джари, при которой хранитель (банковское

учреждение) обязан возвратить вверенное имущество при соответствующем требовании собственника. Кроме того, собственник имеет право получить одновременно все имущество или же полную сумму денег в любое время. В этом виде Вадиа не предусматривается прибыль, более того, в некоторых странах, требуется плата за подобное хранение. Следующим видом является Вадиа аль-цабита (срочный договор), при заключении которого, контрагенты договариваются о точной дате возврата вверенного имущества. Вадиа аль-Тауфир (сберегательный счет) относится к Вадиа в банковском учреждении без ограничения суммы денежных средств или размера имущества. Тем не менее, существуют определенные ограничения, при которых владельцы не могут одновременно вывести все свои активы. В этом виде Вадиа, хранитель может выплачивать проценты за пользование имуществом или денежными средствами, которые находятся у него на хранении. Четвертый вид хранения — Вадиа аль-хозана аль-макфула (в ячейках). В данном случае имущество или денежные средства хранятся в депозитной ячейке, и банки требуют плату за использование этих ячеек, то есть за сохранность и защиту в них имущества. Клиенты в данном случае вносят свое имущество напрямую в так называемый шкафчик-ячейку, и какое имущество не связывается с деятельностью банковского учреждения. Имущество, хранящееся в ячейках, обычно представляет собой драгоценности, золото и драгоценные камни.

Современной формой Вадиа является банковский вклад (депозит), что представляет собой аналогичный договору хранения (Вадиа) инструмент в исламском банкинге. Однако использование сберегательного счета и банковского вклада с получением за это дохода в виде процентов, в реалиях настоящей действительности строго запрещается в Исламе, так как является ростовщичеством. Но при острой необходимости, когда собственнику нужно передать деньги в надежное учреждение для сохранности своего имущества и у него отсутствует возможность положить деньги на беспроцентный депозит, собственнику следует снять начисленную на его вклад сумму процентов и потратить на благотворительные цели и общественные нужды мусульман.

Учитывая особенности договоров, на практике в отношении Вадиа применяются правила Вадиа аль-Хасан, потому что Вадиа представляет из себя договор, по которому собственник передает свое имущество другой стороне на доверительной основе для безопасного хранения, что в целом соотносится с конструкцией договора Вадиа аль-Хасан [7]. Главная цель Аллаха при создании норм заключается в достижении человеческого благополучия путем обеспечения ценностей существенного, дополнительного и желательного. Помимо защиты собственности, одним из преимуществ осуществления хранения в настоящее время по мнению многих исследователей является удовлетворение потребностей людей, а также устранение их страданий.

Обязанность мусульманина исполнять условия договоров исходит из положений самого Корана. В целом, развитие исламского банкинга и в частности договоров Вадиа и Вадиа аль-Хасан, помогут развитию коммерческой деятельности, будут способствовать экономическому росту и, что самое важное, благословиению от Аллаха.

Источники и литература

- 1 Al-Qur'ān, 4:58.
- 2 Muhammad Yusuf Saleem «Islamic Commercial Law» // John Wiley & Sons Singapore Pte. Ltd., 1 Fusionopolis Walk, Solaris South Tower, Singapore. 2013.
- 3 Saleem, Muhammad Yusuf. An Introduction to the Theoretical Foundations of Islamic Transactions. Kuala Lumpur, Malaysia: Ilmiah, 2012.
- 4 Судин Харон, Ван Нурсофиза Ван Азми «Исламские финансы и банковская система». // [пер. с англ.: А. Кадикова, А. Фаизрахман]. — Казань : Линова-Медиа, 2012.

- 5 Макадиева З.Д. «Правовое регулирование имущественных отношений в мусульманском праве» // Евразийский научный журнал. Юридические науки.
- 6 Mohammad Abdullah (Nadwi). An Analysis of the Various Types of Risks that Islamic Banking Products Are Exposed To // SSRN Electronic Journal. 2012.
- 7 Хосен, М. и Нахрваи, А. Сравнительный анализ продуктов исламского банкинга в Малайзии и Индонезии. // Международный журнал академических исследований в области экономики и управления. 2012.