

МУДАРАБА
Шариатский стандарт № 13

**Организация бухгалтерского учета и аудита
исламских финансовых учреждений (ААОИФИ)**

Редакционный совет

Р. И. Башиев,

эксперт по исламскому праву, отдел шариатской экспертизы департамента экономики
Совета муфтиев России

А. С. Панькин,

начальник Управления по работе с ценными бумагами и инвестициям ОАО КБ
«Эллипс банк»

М. Э. Калимуллина,

директор департамента экономики Совета муфтиев России

И. В. Хорошилова,

начальник планово-бюджетного управления ОАО «НТВ-ПЛЮС»

**Организация бухгалтерского учета и аудита
исламских финансовых учреждений (ААОИФИ)**

МУДАРАБА
Шариатский стандарт № 13



Москва
«Исламская книга»
2011

УДК 347.44: :006.89:28
ББК 65.052Ц+67.404.201+86.38-6
М89

Перевод с английского
Отдел переводов ОАО КБ «Эллипс банк»

М89 Мудараба: шариат, стандарт № 13: [пер. с англ.] / Орг. бухгалт. учета и аудита ислам, финансовых орг.; [редсовет: Р. И. Баишев и др.]. - М. : Исламская книга, 2011. - 28 с.

978-5-904491-22-2

Организация бухгалтерского учета и аудита исламских финансовых учреждений (Accounting and auditing organization for Islamic financial institutions, AAOIFI) - международная организация со штаб-квартирой в Манаме (Бахрейн), издающая шариатские и аудиторские стандарты операций исламского финансирования для исламских финансовых учреждений по всему миру: исламских банков, страховых компаний, инвестиционных фондов.

Шариатский стандарт № 13 «Мудараба», принятый в 2003 году, посвящен разъяснению правил шариата для договора Мудараба - сделки доверительного управления инвестициями (ограниченного, когда инвестиции направляются в выбранный инвестором проект, и неограниченного, когда предприниматель сам определяет направления инвестирования), вне зависимости от того, выступает ли исламское финансовое учреждение в качестве управляющего (средствами по инвестиционным счетам вкладчиков) или в качестве инвестора.

ISBN 978-5-904491-22-2

УДК 347.44: :006.89:28
ББК 65.052ц+67.404.201+86.38-6
© Издательство «Исламская книга», 2011

ААОИФИ приветствует инициативу Совета муфтиев России по переводу и изданию наших стандартов на русском языке.

Будучи ответственной за разработку и издание стандартов по бухгалтерскому учету, аудиту, этике, управлению и нормам шариата для международной индустрии исламских финансов, ААОИФИ играет ведущую роль в развитии гармонизации и стандартизации международной практики в области исламских финансов. Стандарты ААОИФИ в настоящее время используются лидирующими исламскими финансовыми учреждениями по всему миру.

Стандарты ААОИФИ содержат требования шариата, обязательные для соблюдения при разработке и реализации операций исламского финансирования. Они, в частности, определяют форму и структуру операций исламского финансирования, признанных во всем мире, - и, следовательно, составляют основу международного исламского финансового инжиниринга.



Мы надеемся, что публикация стандартов на русском языке поможет пониманию того, что преимущества исламских финансов могут быть в полной мере реализованы в юрисдикциях стран, где говорят на русском языке. Использование стандартов ААОИФИ, отражающих концепцию и суть исламских финансов, также повысит доверие потребителей исламских финансовых продуктов и услуг.

Совет муфтиев России работает над публикацией ряда стандартов ААОИФИ, охватывающих основные операции исламского финансирования. Пользуясь случаем, ААОИФИ возобновляет свое намерение оказывать поддержку усилиям Совета муфтиев России, а также выражает готовность сотрудничать с учреждениями и регулирующими органами с тем, чтобы исламские финансы могли эффективно содействовать в социальном и экономическом развитии.

Д-р Мухаммад Недал Ашшаар,
Генеральный секретарь Организации бухгалтерского учета
и аудита исламских финансовых учреждений (ААОИФИ)

Шариатский стандарт № 13

МУДАРАБА

*Во имя Аллаха Милостивого и Милосердного!
Хвала Аллаху и мир Его Пророку, его семье и сподвижникам!*

Предисловие

Цель настоящего стандарта заключается в разъяснении правил шариата для договора Мудараба (ограниченного и неограниченного), вне зависимости от того, выступает ли исламское финансовое учреждение (учреждение/ учреждения)¹ в качестве мудариба (предпринимателя, управляющего) или в качестве инвестора.

¹ Термин «учреждение/учреждения» используется в данном документе для обозначения исламских финансовых учреждений, включая исламские банки.

Положения Стандарта

1. Область применения Стандарта

Настоящий Стандарт применяется к договорам Мудараба между учреждением и физическими или юридическими лицами. Он также применим к совместным инвестиционным счетам и инвестиционным счетам специального назначения, если такие счета ведутся на основе договора Мудараба.

Настоящий Стандарт не применим к Сукук Мудараба и иным типам договоров партнерства, которые являются предметом регулирования отдельных стандартов.

2. Определение договора Мудараба

Договор Мудараба - это договор партнерства в получении прибыли, на основе которого одна сторона (раббуль-маль²) предоставляет капитал, а другая сторона (мудариб³) предоставляет свои предпринимательские способности (труд) для управления капиталом.

3. Соглашение о финансировании через механизм Мудараба

3.1 Если это применимо исходя из генерального соглашения или соглашения о намерениях, разрешается заключение финансового договора Мудараба с указанием определенной денежной суммы и установленным сроком договора, при условии, что предмет регулирования соглашения о намерениях впоследствии станет частью операции Мудараба.

3.2 В соглашении о намерениях должна быть определена общая структура договора с изложением намерения сторон использовать неограниченный или ограниченный финансовый инструмент Мудараба посредством либо периодических финансовых потоков, либо единичных финансовых платежей. Кроме того, в соглашении о намерениях должно определяться следующее: пропорция, в которой будет распределяться прибыль; вид гарантий, представляемых мударибом для возмещения потерь в случаях, если он использует капитал ненадлежащим образом, проявит халатность или нарушит условия договора.

² Раббуль маль (араб. رب المال - хозяин капитала) - владелец капитала, инвестор.

³ Мудариб (араб. مضارب - конкурирующий, борющийся) - предприниматель, ответственный за реализацию проекта, вкладывающий свои знания, навыки, умения, предпринимательские способности.

3.3 Если договор Мудараба фактически заключается на основе соглашения о намерениях, то текст такого соглашения о намерениях становится неотъемлемой частью любого будущего договора, если только стороны первоначально не договорятся об освобождении себя от некоторых упомянутых в нем обязательств.

4. Договор Мудараба

4.1 Договор Мудараба может быть заключен путем упоминания следующих названий: Мудараба, Кирад (القراض) или Му'амала (المعاملة).

4.2 Обе стороны должны обладать правоспособностью для назначения агента и выступать в качестве агента. Следовательно, договор Мудараба не может быть заключен без двух договаривающихся сторон, обладающих надлежащей правоспособностью, или их агентов, которые обладают для этого такой же правоспособностью, как и договаривающиеся стороны.

4.3 Основным принципом заключается в том, что договор Мудараба не имеет обязательной силы, то есть каждая из договаривающихся сторон может прекратить его действие в одностороннем порядке, за исключением следующих двух случаев:

- а)** когда мудариб уже начал свою деятельность в рамках договора Мудараба. В этом случае договор Мудараба не может быть прекращен до момента завершения начатого мударибом проекта в соответствии с планами мудариба либо в силу конструктивных особенностей проекта;
- б)** когда стороны договора соглашаются установить срок, в течение которого договор будет иметь силу. В таком случае действие договора не может быть прекращено до окончания установленного срока без обоюдного согласия сторон.

4.4 Договор Мудараба относится к договорам, основанным на принципе доверительного управления имуществом. Поэтому мудариб, инвестируя капитал, предоставленный ему по договору Мудараба на основе доверия, не несет ответственности за возможные убытки, кроме случаев, когда мудариб использует капитал ненадлежащим образом, проявляет халатность, небрежность или нарушает условия договора. В любом из таких случаев мудариб несет ответственность за всю сумму средств, полученных по договору Мудараба.

5. Типы договоров Мудараба

Договоры Мудараба бывают неограниченными и ограниченными.

5.1 Неограниченный договор Мудараба - это договор, по которому поставщик капитала разрешает мударибу распоряжаться предоставленными средствами без каких-либо ограничений. В таком случае мудариб имеет большую

свободу в совершении торговых сделок и осуществлении предпринимательской деятельности, основываясь на доверии и своем деловом опыте. Примером неограниченного договора Мудараба является ситуация, когда поставщик капитала говорит: «Осуществляй деятельность в соответствии со своими знаниями и опытом». Однако такая неограниченная свобода действий по неограниченному договору Мудараба должна осуществляться только в соответствии с интересами сторон и целями договора Мудараба, которые заключаются в получении прибыли. Следовательно, действия мудариба по договору Мудараба, то есть в отношении предмета договора Мудараба, должны соответствовать деловым обычаям.

- 5.2** Ограниченный договор Мудараба - это договор, по которому поставщик капитала ограничивает действия мудариба определенным местом их совершения или конкретным типом инвестиций, которые владелец капитала считает приемлемыми, но без чрезмерного ограничения мудариба в его деятельности.

6. Гарантии в договоре Мудараба

Поставщику капитала разрешается получать от мудариба гарантии, которые выполнимы и по размеру сопоставимы с объемом договора. Однако поставщик капитала может требовать исполнения таких гарантий только в случае неправомерного поведения, небрежности или нарушения договора со стороны мудариба.

7. Требования в отношении капитала

- 7.1** В принципе, капитал должен предоставляться по договору Мудараба в денежной форме. Однако он может быть предоставлен в форме материальных активов, в этом случае стоимость таких активов является вкладом в капитал по договору Мудараба. Оценка стоимости активов может осуществляться экспертом или согласовываться между договаривающимися сторонами.
- 7.2** Капитал по договору Мудараба должен быть четко определен сторонами договора, а его качественные характеристики и величина должны быть определены способом, исключающим неопределенность или неоднозначность.
- 7.3** Не разрешается использовать в качестве капитала по договору Мудараба задолженность мудариба или иной стороны перед поставщиком капитала.
- 7.4** Для обеспечения юридической силы договора Мудараба и контроля над капиталом со стороны мудариба капитал должен быть полностью или частично предоставлен в распоряжение мудариба, или мудариб должен иметь свободный доступ к такому капиталу.

8. Правила и условия распределения прибыли

- 8.1** Механизм распределения прибыли должен быть четко установлен способом, исключаящим любую неопределенность или возможность спора. Распределение прибыли должно осуществляться в согласованной пропорции, а не на основе твердой суммы или процента от капитала.
- 8.2** В принципе, не разрешается устанавливать в договоре Мудараба условие о получении какого-либо дополнительного вознаграждения, кроме доли в прибыли. Однако стороны могут заключить отдельный договор, не зависящий от договора Мудараба, о поручении одной стороне осуществлять за вознаграждение определенную деятельность, которая не является частью операций, предусмотренных в договоре Мудараба. Независимость такого отдельного договора означает, что прекращение действия дополнительного договора не влияет на договор Мудараба.
- 8.3** При заключении договора Мудараба стороны должны согласовать пропорцию, в которой будет распределяться прибыль. Стороны также могут изменить такую пропорцию в любое время и установить срок, в течение которого пропорция будет действовать.
- 8.4** Если стороны не предусмотрят пропорцию для распределения прибыли, они должны сослаться на обычную практику, которая может применяться для определения долей в прибыли. Если согласно обычной практике прибыль делится поровну, будет применяться именно такое правило. Если не существует обычной практики в отношении пропорции распределения прибыли, то договор Мудараба считается ничтожным с самого начала, и сторона, действующая в качестве мудариба, будет получать обычную рыночную плату в соответствии с характером и объемом услуг, оказанных ею в таком качестве.
- 8.5** Если одна из сторон предусматривает, что она должна получать некоторую твердую денежную сумму, договор Мудараба считается ничтожным. Это правило не применяется к ситуации, когда стороны договариваются, что если прибыль превысит установленный максимальный уровень, одна из сторон получит дополнительную прибыль, но если прибыль окажется не больше установленного максимума, то будет распределяться в соответствии с их договоренностью о пропорциональном распределении.
- 8.6** Поставщик капитала не должен предоставлять мударибу две суммы капитала на условии, что прибыль, полученная от одной из двух сумм, будет принадлежать мударибу, а прибыль от другой суммы - поставщику капитала. Поставщик капитала также не имеет права требовать, чтобы прибыль от двух сумм, полученная в одном финансовом периоде, принадлежала мударибу, а прибыль в следующем финансовом периоде - поставщику капитала. Аналогично не разрешается уступать прибыль от конкретной сделки мударибу, а прибыль от другой сделки - поставщику капитала.

- 8.7** Прибыль признается и требуется только в том случае, если капитал по договору Мудараба сохранился от убытков. Если в результате выполнения операций по договору Мудараба образуется убыток, то он будет возмещаться из прибыли от будущих операций по тому же договору. Убытки прошлых периодов будут погашаться за счет будущих прибылей. В любом случае распределение прибыли зависит от окончательного результата операций на момент прекращения действия договора Мудараба. Если на момент прекращения действия договора Мудараба сумма убытков превышает сумму прибыли, балансовый (чистый) убыток должен вычитаться из капитала. В таком случае мудариб как доверительный управляющий не несет ответственность за убытки, если только они не образовались в результате его неправомерного поведения. Если совокупные расходы по договору Мудараба равны совокупным доходам по тому же договору, поставщик капитала получает свой капитал обратно без прибыли или убытка, то есть не будет никакой прибыли, на долю в которой мудариб мог бы иметь право. Если прибыль возникает, она должна распределяться между сторонами согласно условиям договора.
- 8.8** Мудариб получает право на долю в прибыли, как только станет понятно, что операции по договору Мудараба привели к получению прибыли. Однако такое право не реализуется моментально, поскольку в целях защиты капитала промежуточные прибыли не подлежат распределению. Это будет возможно только по окончании действия договора Мудараба или по завершении данного проекта. Разрешается распределять полученную прибыль между сторонами в счет причитающейся суммы, в этом случае распределение будет пересматриваться по текущей или рыночной оценке. Окончательное распределение прибыли будет производиться на основании цены реализации активов по договору Мудараба, именуемой текущей стоимостью. Разрешается также распределять прибыль на основе конструктивной оценки, то есть оценки активов по рыночной стоимости в текущих ценах. Дебиторская задолженность будет оцениваться посредством денежного эквивалента или как чистая реализуемая стоимость, получаемая после вычета из дебиторской задолженности резерва на сомнительные долги. При оценке дебиторской задолженности не учитывается ни стоимость ресурсов при предоставлении их во временное пользование (процентная ставка), ни дисконтирование к текущей стоимости будущего платежа.
- 8.9** Если мудариб объединил собственные средства со средствами по договору Мудараба, мудариб становится партнером в отношении собственных средств и мударибом в отношении средств поставщика капитала. Прибыль, полученная от таких объединенных средств, будет распределяться пропорционально их суммам. В таком случае мудариб получает прибыль от собственных средств, а оставшаяся часть прибыли распределяется между мударибом и поставщиком капитала в соответствии с положениями договора Мудараба.

9. Обязанности и права мудариба

Мудариб обязан делать все возможное для достижения целей договора Мудараба. Мудариб должен заверить поставщика капитала в том, что будет распоряжаться капиталом последнего надлежащим образом и находить наилучшие из возможных способов его вложения.

9.1 Если договор Мудараба заключается на неограниченной основе, мударибу разрешается совершать действия, аналогичные тем, которые совершаются другими предпринимателями в той же области деятельности, включая следующее.

9.1.1 Совершать любые разрешенные капиталовложения или целесообразные сделки с учетом суммы капитала, находящегося в распоряжении мудариба, в каковых его опыт, а также техническая и профессиональная квалификация позволят ему, по его мнению, эффективно конкурировать с другими участниками данного сегмента рынка.

9.1.2 Выполнять работу самостоятельно или, в случае необходимости, поручать другому лицу выполнение некоторой работы, например, совершать за него покупку или продажу товара.

9.1.3 По возможности выбирать наиболее подходящие места и рынки, которые, по мнению мудариба, свободны от рисков.

9.1.4 Защищать средства по договору Мудараба или, когда приемлемо, отдавать их на ответственное хранение лицу, заслуживающему доверие.

9.1.5 Продавать и покупать на условиях отсроченного платежа.

9.1.6 Мудариб может с разрешения или по поручению поставщика капитала делать следующее:

- а)** мудариб может в любое время объединить договор Мудараба и договор партнерства (Шарика): либо в момент заключения договора Мудараба, либо после начала выполнения операций по договору Мудараба, вне зависимости оттого, производится ли вклад в партнерство самим мударибом или третьей стороной. Примером объединения такого типа является объединение неограниченных инвестиционных депозитов со средствами учреждений;
- б)** мудариб может принимать средства от любой третьей стороны на основе договора Мудараба, если такой новый договор не повлияет на его ответственность за инвестиции или управление средствами по первому договору Мудараба.

- 9.2** Поставщик капитала может, исходя из своих интересов, устанавливать ограничения на действия мудариба. Так, операции по договору Мудараба могут быть ограничены временем и местом, то есть мудариб может вкладывать средства по договору Мудараба только в течение определенного срока, в определенной стране или на рынке определенной страны. Кроме того, операции по договору Мудараба могут быть ограничены инвестициями в определенные секторы, например, сферу услуг или продаж, либо конкретным товаром или группой товаров. Однако ограничение операций по договору Мудараба определенными товарами возможно только на том условии, что такие товары должны быть общедоступны, чтобы при прочих равных условиях такое ограничение не препятствовало достижению целей договора Мудараба. Например, товары, которыми ограничивается договор Мудараба, не должны быть дефицитными, сезонными (или не соответствующими сезону) или поставляемыми в настолько ограниченных количествах, что цели договора Мудараба не могут быть выполнены.
- 9.3** Поставщику капитала не разрешается указывать в договоре Мудараба, что он имеет право работать с предпринимателем (мударибом) и участвовать в деятельности по купле-продаже либо по поставке или размещению заказов. Также ему не разрешается требовать от мудариба, чтобы тот в любой своей деятельности ссылался на поставщика капитала и не действовал без консультаций с последним. Кроме того, поставщик капитала не имеет права вводить условия, ограничивающие перемещение или действия мудариба, например, предусматривать, что мудариб должен вступать в партнерство с другими лицами, или что мудариб должен объединять собственные средства со средствами по договору Мудараба.
- 9.4** Мудариб должен выполнять всю работу так, как такую работу обычно обязан выполнять управляющий подобными активами или средствами. В таком случае мудариб не имеет права на вознаграждение за свою работу, поскольку она находится в рамках его обязанностей. Если мудариб поручает другой стороне выполнение такой работы на основе Иджара (договор найма), вознаграждение за такую работу будет выплачиваться из собственных средств мудариба, а не из средств по договору Мудараба. Мудариб может нанимать другую сторону за счет средств по договору Мудараба для выполнения работ, которые выходят за рамки его обычных обязанностей.
- 9.5** Мудариб не имеет права продавать продукты в целях договора Мудараба по цене ниже обычной или рыночной цены, а также покупать продукты для операций по договору Мудараба по цене выше обычной цены, если только такие действия не связаны с достижением целей по договору Мудараба.
- 9.6** Мудариб не имеет права предоставлять займы, делать подарки или предоставлять благотворительное пособие из средств по договору Мудараба. Аналогично мудариб не может отказываться ни от какого права,

связанного с операциями по договору Мудараба, без согласия поставщика капитала.

9.7 Если поставщик капитала разрешил мударибу получать возмещение расходов из средств по договору Мудараба, мудариб имеет право на компенсацию в пределах оговоренной суммы. Если стороны не договорились об этом, мудариб будет получать возмещение расходов в соответствии с существующей практикой с учетом необходимости несения таких расходов. Мудариб также имеет право на возмещение транспортных расходов в соответствии с существующей практикой с учетом необходимости несения таких расходов.

10. Прекращение действия договора Мудараба

10.1 Действие договора Мудараба может быть прекращено следующим образом:

- а)** любой стороной в одностороннем порядке, поскольку договор Мудараба не имеет обязательной силы, его действие может быть прекращено (пункт 4.3);
- б)** с согласия обеих сторон;
- в)** в день истечения его срока, если стороны предварительно договорились об установлении такого срока (пункт 4.3);
- г)** когда средства по договору Мудараба будут исчерпаны или потеряны в результате убытков;
- д)** в случае смерти мудариба или ликвидации учреждения, действовавшего в качестве мудариба.

10.2 По наступлении срока прекращения операций по договору Мудараба активы должны быть ликвидированы в соответствии с условиями, отраженными в пункте 8.8.

11. Дата издания

Настоящий Стандарт издан в 4-й день месяца Рабиуль-авваля 1424 года Хиджры, что соответствует 16 мая 2003 года.

Принятие Стандарта

Настоящий Шариатский стандарт в отношении договоров Мудароба принят Шариатским советом на заседании № 8, проведенном в Лучезарной Медине в период с 28-го дня месяца Сафара по 4-й день месяца Рабиуль-аввала 1424 года Хиджры, что соответствует 11-16 мая 2003 года.

Шариатский совет

- | | |
|--|--------------------------|
| 1. Шейх Мухаммад Таки Усмани | председатель Совета |
| 2. Шейх Абдулла Ибн Сулейман аль-Мани | заместитель председателя |
| 3. Шейх аль-Сиддик Мохаммед аль-Амин аль-Дарир | член Совета |
| 4. Шейх Вахба Мустафа аль-Зухаили | член Совета |
| 5. Шейх Аджилль Джасим аль-Нашми | член Совета |
| 6. Шейх Абдул Рахман ибн Салех аль-Атрам | член Совета |
| 7. Шейх Дато Газали ибн Абдул Рахман | член Совета |
| 8. Шейх аль-Айаши аль-Садик Фаддад | член Совета |
| 9. Шейх Абдул Саггар Абу Гудда | член Совета |
| 10. Шейх Юсеф Мохаммед Махмуд Касем | член Совета |
| 11. Шейх Дато Хаджи Мухаммад Хашим ибн Яхья | член Совета |
| 12. Шейх Ахмад Али Абдулла | член Совета |

Приложение А

Краткая хронология подготовки Стандарта

На заседании № 5, проведенном в Благородной Мекке с 8-го по 12-й день месяца Рамадан 1421 года Хиджры, что соответствует 4-8 декабря 2001 года, Шариатский совет решил начать подготовку Шариатского стандарта в отношении договоров Мудараба.

В субботу, в 15-й день месяца Зуль-хиджа 1421 года Хиджры, что соответствует 10 марта 2001 года, Комитет по фетвам и Арбитражу рекомендовал Шариатскому комитету поручить консультантам по вопросам шариата подготовку юридического анализа и разработку проекта Шариатского стандарта в отношении договоров Мудараба.

На заседании, проведенном в 18-й день месяца Мухаррама 1422 г. х., что соответствует 12 апреля 2001 года, Комитет по фетвам и арбитражу обсудил представленный проект Шариатских правил в отношении договоров Мудараба и попросил консультантов внести поправки с учетом замечаний, сделанных членами Комитета. Комитет также назначил заседание на 20-й день месяца Джумада ахира 1422 г. х., что соответствует 8 сентября 2001 года, и внес некоторые поправки с учетом замечаний, сделанных членами Комитета.

Пересмотренный проект Стандарта был представлен Шариатскому совету на заседании № 7, проведенном в Благородной Мекке с 9-го дня по 13-й день месяца Рамадан 1422 года Хиджры, что соответствует 24-28 ноября 2001 года. Шариатский совет внес дополнительные поправки в проект Стандарта и решил направить его специалистам и заинтересованным сторонам в целях получения замечаний и последующего обсуждения их в открытых слушаниях.

Открытые слушания были проведены в Бахрейне с 19-го по 20-й день месяца Зуль-каада 1442 г. х., что соответствует 2-3 февраля 2002 года. На открытых слушаниях присутствовали более тридцати участников, являющихся представителями центральных банков, учреждений, бухгалтерских фирм, шариатские ученые и академики, прочие заинтересованные лица. Некоторые члены Шариатского совета ответили на письменные замечания, которые были присланы до открытых слушаний, а также на устные замечания, высказанные в открытых слушаниях.

Шариатский комитет по стандартам на заседании, которое проводилось в Королевстве Бахрейн в 21-й и 22-й день месяца Зуль-хиджа 1422 года Хиджры, что соответствует 6-7 марта 2002 года, обсудил замечания, сделанные по проекту. Комитет внес необходимые, по его мнению, поправки с учетом высказанных во время открытых слушаний мнений и полученных письменных замечаний.

Шариатский совет на своем заседании, проведенном в Лучезарной Медине в период с 28-го дня месяца Сафара по 4-й день месяца Рабиуль-аввала 1423 года Хиджры, что соответствует 11-16 мая 2002 года, обсудил поправки, внесенные Шариатским комитетом по стандартам, а также сделал необходимые, по его мнению, исправления. Некоторые пункты Стандарта были приняты членами Шариатского совета единогласно, а остальные пункты - большинством голосов членов, что отражено в протоколе заседания Шариатского совета.

Основания предписаний шариата

Допустимость заключения договоров Мудароба и их обоснование

- Договор Мудароба, так же называемый «кирад», дозволенный шариатом, - это договор, содержащий условия сотрудничества в области инвестиций, между поставщиком капитала с одной стороны и предпринимателем с другой стороны, на основе которого договаривающиеся стороны распределяют прибыль на установленных ими принципах. Сторона, предоставляющая капитал, называется «рабуль-маль», а инвестор называется «амил» (дословно «работник»), или «мудариб», или «мукарид».⁴

Допустимость заключения договора Мудароба основывается на нижеследующем⁵:

- а) в Коране говорится словами Аллаха Всемогущего: «...**другие, идущие по земле, ищущие щедрости Аллаха**»⁶. Этот аят интерпретируется как «те, кто путешествуют с целью совершения сделок и поиска возможного дохода, чтобы содержать себя и свои семьи»;
- б) в Сунне есть традиция, которая гласит, что *Аббас ибн Абд аль-Муталлиб платил деньги по договору Мудароба и приказал мударibu, чтобы тот не путешествовал морем, не шел долинами, не покупал скот, и если ослушивался, то отвечал за все понесенные им убытки*. Эти условия были высказаны перед Пророком ﷺ, и он утвердил их⁷. Среди традиций, касающихся юридической действительности договора Мудароба, есть одна, в которой говорится, что *Умар ибн аль-Хаттаб дал одному человеку деньги, принадлежащие сироте, на условиях Мудароба, и этот человек совершал сделки с этими деньгами в Ираке*⁸;
- в) Ибн Мунзир упоминал, что между учеными существует согласие в отношении юридической действительности договора Мудароба⁹.

- Обоснование допустимости заключения такого договора включает следующее:

⁴ Маргинани, «Аль-Хидая Шарх Бидаят аль-Мубтади», 3/202; аль-Касани «аль-Бадаи», 6/56; 57; Ибн Рушд «Бидаят аль-Муджтахид», 2/236; Ибн Кудама, аль-Мугни 3/26, Новая библиотека эр-Рияда. Эр-Рияд, 1981.

⁵ Такмиллят аль-Маджму, 14/357-360; Субуль ас-Салам, 763; Бидаят аль-Муджтахид 2/236; аль-Хидая 2/202; аль-Мугни, 5/26; аль-Мухзаб в «аль-Маджму» 14/357.

⁶ Сура «аль-Музаммиль», аят 20.

⁷ Хадис, рассказанный Байхаки 6/111.

⁸ Хадис, рассказанный Байхаки в «аль-Магрифа» (См. Заилаи, "Насб аль-Райя» 4/114-115).

⁹ Аль-Мугни, 7/133-134.

- а) деньги не могут расти, если они не связаны с работой. Также не разрешается предоставлять деньги в обмен на предварительно согласованный платеж (ренту) лицу, которое желает вложить их, поскольку это будет означать долг с приращением («риба»);
- б) договор Мудараба разрешается для содействия сотрудничеству в области инвестиций между поставщиками капитала, которые не готовы его вкладывать и самостоятельно управлять им, и профессионалом-предпринимателем или специалистом в области инвестиций, у которого имеется потребность в капитале. Другими словами, есть лица, которые богаты, но не имеют достаточного опыта и знаний в области предпринимательской деятельности и капиталовложений, и есть другие лица, которые обладают такими знаниями и опытом, но не имеют достаточных средств. Таким образом, такая ситуация определяет допустимость договора Мудараба, поскольку отвечает интересам обеих сторон¹⁰.

Более того, договор Мудараба - это инструмент, который был распространен в сфере торговли, а в современных условиях стал использоваться в области бизнеса, услуг, сельского хозяйства, садоводства и промышленности;

- в) деловая философия традиционных банков, основанная на понятии предоставления кредитов и получения от них прибыли, запрещается шариатом, поскольку считается ростовщичеством. Договор Мудараба стал существенным инструментом для развития исламских финансовых учреждений. Этот инструмент используется такими учреждениями для привлечения неограниченных или ограниченных инвестиционных счетов и реинвестирования этих средств в различные области деятельности.

Договор Мудараба

- Основное требование заключается в том, что обе стороны договора Мудараба должны быть правоспособны для назначения агента или функционирования в качестве агента, поскольку каждая сторона действует как агент другой стороны и поручает другой стороне действовать от ее имени. Право назначать агента или действовать в качестве агента определяет право на заключение договора Мудараба.
- Основание для того, чтобы считать договор Мудараба исходно не имеющим обязательной силы, заключается в том, что мудариб использует средства поставщика капитала с согласия последнего в рамках договорных взаимоотношений, в которых мудариб является просто агентом, а договор об услугах агента не имеет обязательной силы.
- Основание для того, чтобы считать договор Мудараба имеющим обязательную силу с момента начала работы, заключается в том, что прекращение действия договора

¹⁰ Такмиллят аль-Маджму' 14/371.

в одностороннем порядке на этом этапе может нарушить планы сторон в отношении получения прибыли и причинить ущерб мударибу, поскольку он не получит вознаграждения за свою работу.

- Основание для установления срока для операций по договору Мудараба заключается в том, что договор Мудараба является, по существу, договором агентирования, по которому агент нанимается на определенный срок¹¹. Исламская академия фикха издала резолюцию в этом отношении¹².
- Основание для того, чтобы считать мудариба доверительным управляющим средств по договору Мудараба, заключается в том, что мудариб использует деньги другого лица с согласия последнего, а также что мудариб и владелец средств разделяют прибыль от использования таких средств. В принципе, доверительный управляющий не несет ответственность за потерю таких средств. Скорее, риски таких убытков должны предусматриваться в средствах по договору Мудараба.

Гарантии в договоре Мудараба

Основанием для разрешения гарантий в договоре Мудараба, которые будут использоваться в случае неправомерного поведения или небрежности со стороны мудариба, является то, что в таком случае мудариб становится ответственным за убытки и должен брать на себя последствия таких действий¹³.

Требования в отношении капитала

- Основанием возможности использования в качестве капитала по договору Мудараба материальных активов является то, что цель договора Мудараба заключается в получении прибыли. Эта цель может быть достигнута вне зависимости от того, в какой форме вкладывается капитал: в денежной форме или в форме материальных активов. Это правило основывается на мнении ученых мазхабов Малики и Ханбали¹⁴.
- Основанием требования однозначного определения качественных характеристик и величины капитала по договору Мудараба является тот факт, что признание прибыли возможно только при наличии у мудариба на дату прекращения действия договора Мудараба суммы не менее той, которая была ему доверена. Однако размер этой суммы нельзя определить, если её размер не известен заранее, и такая неопределенность может привести к спору между сторонами договора Мудараба.

¹¹ Аль-Мугни 7/133-134.

¹² Резолюция № 122 (5/13).

¹³ Это мнение Шариатского совета компании «аль-Раджхи»; смотрите «аль-Музкира ат-Гафсирийя», 36. Оно также поддерживается Первым форумом «аль-Барака», 5.

¹⁴ Хашият ад-Дассуки 3/517; аль-Мугни 5/17.

- Основанием запрета вложения долга мудариба перед поставщиком капитала в качестве капитала по договору Мудараба является то, что капитал по договору Мудараба на момент его заключения должен быть в наличии у поставщика и не должен использоваться мударибом для выполнения операций к моменту заключения договора. Долг не отвечает этому требованию, поскольку он является дебиторской задолженностью, не имеющейся в наличии для использования на момент заключения договора Мудараба. Более того, если считать долг капиталом по договору Мудараба, это подразумевает потенциальное ростовщичество. Поэтому кредитора можно заподозрить в том, что он продлевает срок возврата долга в целях получения дополнительного вознаграждения (взамен увеличения срока возврата) от должника под прикрытием договора Мудараба.
- Основанием условия, по которому операции по договору Мудараба будут юридически действительны только в случае непосредственного предоставления капитала мударибу, является то, что мудариб есть управляющий по договору Мудараба и заслуживает доверия со стороны поставщика капитала и дохода по договору Мудараба. Следовательно, необходимо полностью предоставить капитал мударибу, чтобы он мог обеспечивать сохранность капитала, инвестировать его и обеспечивать достижение целей договора Мудараба¹⁵.

Правила и условия распределения прибыли

- Основанием для обязательного детерминирования пропорции, по которой будет распределяться прибыль, является то, что прибыль есть предмет договора Мудараба, а неопределенность предмета договора делает договор ничтожным.
- Основание для требования, чтобы размер прибыли каждой стороны определялся в виде процента от прибыли, а не твердой суммы, заключается в том, что договор Мудараба - это форма партнерства в целях распределения полученной прибыли. Условие, по которому одной из сторон договора выплачивается определенная сумма, противоречит принципу разделения прибыли, поскольку в результате выполнения договора Мудараба прибылью может быть только упомянутая твердая сумма, которую получит только одна из сторон, что противоречит партнерству на основе распределения прибыли.
- Основание для запрета одновременного получения доли прибыли и вознаграждения за управление по договору Мудараба заключается в том, что такое вознаграждение выплачивается в виде твердой суммы. Но в результате выполнения договора Мудараба прибыль может быть не больше суммы вознаграждения. Тем не менее, только одна из сторон получит твердую сумму, что противоречит принципу распределения прибыли.

¹⁵ Аль-Хидая, 3/203; Хашият ад-Дассуки 3/517.

- Основанием для разрешения договоренности об изменении в любое время пропорции распределения прибыли по договору является то, что обе стороны имеют право на прибыль, и никакая договоренность не должна приводить к нарушению закона в части препятствования разделению прибыли. Напротив, подобная договоренность должна делать стороны партнерами в распределении прибыли¹⁶.
- Основание для аннулирования договора Мудараба, не предусматривающего пропорцию для распределения прибыли, а также обычную практику, в соответствии с которой прибыль будет распределяться между сторонами, заключается в том, что предметом договора Мудараба является прибыль. Незнание предмета договора делает договор ничтожным.
- Основанием для аннулирования договора Мудараба, который предусматривает право получения одной из сторон твердой суммы в качестве дохода, является то, что договор Мудараба заключается для распределения прибыли, и такое условие препятствует разделению прибыли и может привести к тому, что одна из сторон будет неправомерно лишена своих прав.
- Основанием для запрета договоренности, по которой мудариб имеет право на прибыль от одной из двух сумм капитала, а прибыль от второй суммы принадлежит поставщику капитала, является то, что такая договоренность может препятствовать разделению прибыли и привести к тому, что одна из сторон будет неправомерно лишена своих прав.
- Основанием для суждения о том, что признать прибыль по договору возможно только после подтверждения возможности возврата исходного капитала, является хадис, в котором Пророк ﷺ говорит:

مثل المصلي كمثل التاجر لا يخلص له ربحه حتى يخلص له رأس
ماله, كذلك المصلي لا تقبل نافلة حتى يؤدي الفريضة

*«Пример молящегося - это пример того, как предприниматель не получит прибыль, пока не получит капитал. Точно также излишняя молитва неприемлема, пока не будет прочтена обязательная»*¹⁷. В этом хадисе показывается, что распределение прибыли до подтверждения возможности возврата исходного капитала недействительно. Более того, прибыль - это дополнение к капиталу, и такое дополнение не может признаваться или получаться, пока не будет возвращен капитал, являющийся источником получения прибыли.

¹⁶ Смотрите 11-й форум «аль-Барака», фетва № 8; 4-й форум «аль-Барака», фетва № 5. Это основание также поддерживается в Фетве Шариатского совета Исламского банка Фэйсал, Судан, с. 107, которая была опубликована в «Обоснования шариатских фетв в банковских операциях» (Исламский экономический центр, Международный исламский банк), с. 53.

¹⁷ Хадис, рассказанный Байхаки в «Сунане» и пересказанный Али ибн Абу Талибом; утверждается, что этот пересказ слабо передает причинно-следственную связь хадиса, «аль-Маусуль Фиххия» 38/74.

- Основание для наличия у мудариба права на часть прибыли еще до ее получения, при том, что полученная чистая прибыль будет точно известна только после распределения в результате материальной или рыночной оценки, аналогично тому, что используется в договоре аренды земли, по которому арендодатель берет арендную плату в виде доли выращенного урожая. Международная исламская академия правопведения (фикха) в г. Мекке издала резолюцию в поддержку материальной оценки¹⁸.

Обязанности и права мудариба

- Основанием для разрешения мударибу свободы действий в неограниченном договоре Мудараба является то, что мудариб стремится достичь цели поставщика капитала, то есть получить прибыль, а это невозможно, если капитал не будет активно использоваться в операциях.
- Основанием для запрета поставщику капитала предусматривать право работы вместе с предпринимателем (мударибом) или участвовать в деятельности, относящейся к операциям по договору Мудараба, является то, что такие действия могут привести к ограничению действий мудариба, ограничению возможностей размещения средств и затруднению для мудариба достижения цели, поставленной в договоре Мудараба, то есть извлечение прибыли.
- Основанием для запрета использования мударибом средств по договору Мудараба для предоставления займов, подарков или выплат благотворительных пособий является то, что данные операции не приносят дохода, а наоборот - формируют убытки для поставщика капитала.
- Основание разрешения мударибу получать возмещение расходов из средств по договору Мудараба в соответствии с обычной практикой в случае, когда он действует в интересах договора Мудараба или когда стороны не определяют сумму расходов, базируется на том, что применимыми в качестве условий договора, даже если стороны прямо не предусматривают такое условие, является сложившаяся в обществе практика. Разрешение мударибу получать возмещение обычных расходов в таких случаях также предоставляется исходя из сложившейся практики.

Прекращение действия договора Мудараба

- Основанием для разрешения прекращения действия договора Мудараба в одностороннем порядке, по договоренности сторон или по истечении его срока является то, что договор Мудараба не имеет обязательной силы, если стороны не устанавливают срок его действия.

¹⁸ Резолюция № 4 Исламской академии фикха под эгидой Всемирной исламской лиги издана на шестой сессии, которая проводилась в Мекке. Это же мнение было поддержано на 8-м форуме «аль-Барака», фетва № 2.

- Основанием для разрешения конструктивной оценки является то, что шариат поддержал концепцию такой оценки. Кроме того, такая оценка разрешена, поскольку она является надежным инструментом обеспечения прав собственника. Фактическая оценка активов, подлежащих распределению, основывается на здравом смысле, поскольку в этом заключается ее принцип.
- Основанием для разрешения прекращения действия договора Мудараба по причине потери капитала является невозможность использования мударибом потерянного капитала в деле. Средств, выделенных для договора Мудараба, больше не существует, и это дает право на прекращение действия договора Мудараба.
- Основание для разрешения прекращения действия договора Мудараба по причине смерти мудариба заключается в том, что договор Мудараба подобен договору агентирования, а действие договора агентирования прекращается со смертью агента.

Приложение В

Определения

Шарика

Шарика - это договор между двумя или большим числом сторон об объединении их активов или их услуг, обязательств и ответственности в целях получения прибыли. Договор Мудараба отличается от договора Шарика (Мушарака) в следующих отношениях:

- а) основой для получения доли прибыли по договору Шарика является обязательное капиталовложение сторон, будь то в форме денежной суммы, товаров, услуг или обязательств, в случае партнерства на вере, и предмет договора основывается на единственном элементе, а именно - капитале. С другой стороны, договор Мудараба основывается на двух элементах. Первый элемент - это существование капитала, который отвечает тем же условиям, что и капитал в договоре Шарика. Второй элемент - это работа, выполняемая мударибом, которая отличается от капитала предприятия;
- б) по договору Шарика работа, как правило, выполняется сторонами совместно, в то время как по договору Мудараба работает только мудариб.

Содержание

Предисловие	7
Положения Стандарта	
1. Область применения Стандарта	8
2. Определение договора Мудараба.....	8
3. Соглашение о финансировании через механизм Мудараба.....	8
4. Договор Мудараба	9
5. Типы договоров Мудараба	9
6. Гарантии в договоре Мудараба.....	10
7. Требования в отношении капитала	10
8. Правила и условия распределения прибыли.....	11
9. Обязанности и права мудариба	13
10. Прекращение действия договора Мудараба.....	15
11. Дата издания	15
Принятие Стандарта	16
Приложения	
Приложение А. Краткая хронология подготовки стандарта	17
Приложение Б. Основания предписаний шариата	18
Приложение В. Определения	25

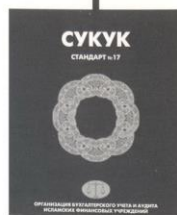
Издания на тему исламской экономики

Сукук. Стандарт, принятый в 2003 году, посвящен одному из самых быстро набирающих популярность в среде исламских финансистов методу привлечения инвестиций для финансирования проекта на возвратной и платной основе. Выпуск сукук должен быть структурирован таким образом, чтобы, с одной стороны защитить инвесторов и обеспечить для них согласованную доходность вложений, а с другой стороны – не противоречить шариату.

Мурабаха. Цель настоящего стандарта - дать представление основ и норм шариата в отношении сделки мурабаха для конечного покупателя, стадий этой сделки, начиная с обещания передачи права собственности на товар клиенту, а также требований шариата, которые необходимо соблюдать исламским финансовым учреждениям в этой связи.

Исламское страхование. Целью настоящего стандарта является дать представление о правилах шариата, которыми регулируется исламское страхование, а также о характеристиках, основных аспектах, принципах и типах исламского страхования. Целью стандарта также является указать на ограничения, которым исламские финансовые учреждения должны следовать в данной связи.

Иджара. Данный стандарт раскрывает основные правила шариата касательно договора аренды и аренды с правом выкупа, начиная от правил, относящихся к обещанию сдать в аренду, и заканчивая правилами передачи в собственность сдаваемого в аренду актива. Целью стандарта также является указать на ограничения, которым исламские финансовые учреждения должны следовать в отношении договоров аренды.



МУДАРАБА
Шариатский стандарт № 13

Дизайн обложки: *Р. Симкин*
Вёрстка: *Д. Ахтямова*
Корректор: *А. Отиева*
Ответственный за выпуск: *М. Калимуллина*

ООО «Издательство "Исламская книга"»
Адрес: 129090, г. Москва, Выползов пер., д. 7, стр. 1
Тел.: (495) 681-73-72, 755-63-55
muslimkitab@mail.ru
www.islamkniga.ru

Подписано в печать 11.04.2011. Формат 60x90¹/₁₆.
Усл. печ. л. 1,5. Тираж 1 000 экз. Заказ № 1992