

**МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«БАШКИРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ПЕДАГОГИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ им. М. АКМУЛЛЫ»**

РОССИЙСКИЙ ИСЛАМСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ ЦДУМ РОССИИ

Р.У. МАЛИКОВ

**ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ
В ИСЛАМСКОМ ПРАВЕ**

УФА 2016

УДК

ББК

М19

Пособие подготовлено в рамках реализации Плана мероприятий по обеспечению подготовки специалистов с углубленным знанием истории и культуры ислама в 2014-2016 гг., принятого Распоряжением Правительства Российской Федерации №815-р от 14 мая 2014 года

Маликов Р.У., Имущественные отношения в исламском праве [Текст]: учебное пособие / Р.У. Маликов. – Уфа: Изд-во БГПУ, 2016. – 112 с.

Учебное пособие затрагивает одну из самых важных частей исламского права, в котором рассматриваются вопросы имущественных отношений. Материал структурирован в соответствии учебной программы Российского исламского университета Центрального духовного управления мусульман России.

Материалы учебного пособия «Исламское право: Имущественные отношения» предназначены исключительно для бакалавров Российского исламского университета теолого-педагогического факультета. В них раскрываются особенности основных операций и инструментов финансового рынка, основанных на принципах ислама.

Рецензенты:

Сулейманов А.Р., ректор РИУ ЦДУМ России

Саяхов Р.Л., заместитель председателя ДУМ РБ

ISBN 978-5-87978-994-2

©Маликов Р.У. 2016

© Изд-во БГПУ, 2016

© Российский Исламский Университет ЦДУМ России, 2016

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
ГЛАВА 1. ОСНОВНЫЕ ВОПРОСЫ КУПЛИ-ПРОДАЖИ	7
1.1. Определение, виды и условия купли-продажи	7
1.2. Право выбора при условии, отсутствии осмотра и выявлении дефекта товара.....	12
1.3. Действительность и недействительность сделок купли-продажи	14
1.4. Расторжение купли-продажи	16
ГЛАВА 2. ВИДЫ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ	18
2.1. Понятие аль-мурабаха и ат-таулия.....	18
2.2. Ростовщичество.....	20
2.3. Понятие иджара или найм.....	24
2.4. Шуф’а или преимущественное право покупки.....	31
2.5. Шарикат (товарищество) и его виды	39
2.6. Понятие мудараба	48
2.7. Понятие ‘арийя	58
ГЛАВА 3. ИНЫЕ ФИНАНСОВЫЕ ОПЕРАЦИИ	64
3.1. Понятие саям и его положение.....	64
3.2. Понятие сарф и его положение.....	71
3.3. Залог	77
3.4. Понятие хауаля или перевод долга	81
3.5. Хиба или дарение	83
3.6. Вакф.....	90
3.7. Понятие вади’а	97
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	103
ГЛОССАРИЙ	109
ЛИТЕРАТУРА	110

ВВЕДЕНИЕ

С именем Аллаха, милостивого для всех на этом свете и только для верующих в Судный день.

Хвала Аллаху, Господу всех миров, который установил равенство в правах между людьми, облагодетельствовал нас руководством через посланника Мухаммада (да благословит его Всевышний Аллах и приветствует) и пояснил то, что узаконил Аллах для своих рабов во всех жизненных делах и различил между дозволенным и запретным.

Шариат состоит из вероучения (акыда) и права (фикх). Фикх раскрывает мусульманину, как он обязан поступать с окружающими и описывает обязательства по отношению к Всевышнему Создателю. Эти две части мусульманского права являются предметом изучения основных четырех мазхабов – правовых школ.

Шариат собирает в себе шесть научных направлений:

- 1) толкование Корана;
- 2) хадисоведение, собирающее и изучающее высказывания Мухаммада, мир ему и благословение Аллаха;
- 3) основы религии, изучающее фундаментальные понятия вероучения;
- 4) основы исламского права;
- 5) второстепенные вопросы исламского права;
- 6) наследственное право, изучающее правила раздела имущества покойного по Шариату.

Основная часть шариата, содержащая в себе правовые нормы, называется фикх, что означает постижение, знание, понимание. Эта наука ассоциируется с шариатом и считается наукой о мусульманском праве.

Слово «факых» означает ученый-правовед, сведущий в вопросах исламского права, каковым термином также именовали толкователей священного Корана. На сегодняшний день термин «факых» используется в отношении знатоков исламского права.

Фикх занимается осуществлением правил правовых норм Шариата в жизни мусульманского общества. Ведь именно в практическом применении правовых правил выявляется отличие исламского права от иного.

Финансовые операции присутствуют ежедневно в нашей жизни. И знать о запретных и дозволенных положениях в каждом из них является обязанностью мусульманина, дабы не причинить вред себе и окружающим его людям. Греховным деянием считается то, что вредит морально-этическим устоям человека, его физическому и духовному состоянию, а также то, что касается его права. По этим причинам является необходимым подробно осветить вопросы, регулярно встречающиеся на нашем жизненном пути, касающиеся имущества человека.

Главной задачей данного издания является структуризация и освещение основных глав исламского права касательно торговли и других

финансовых операций в целях просвещения бакалавров духовных образовательных организаций. Пособие разделено на три тематические главы: основные вопросы купли-продажи, виды имущественных отношений и иные финансовые операции соответственно.

Данное учебное пособие разрабатывалось на основе книг ханафитского мазхаба. В частности, одного из самых основных и изучаемых книг названного мазхаба «Мухтасар аль-Кудури» автора Абу аль-Хасан Ахмад ибн Мухаммад аль-Багдади аль-Кудури, который родился в городе Багдад в 362 году по хиджре. Он является учёным из четвертой категории исламских правоведов-факихов, называемых асхаб ат-тарджих. Из этой же категории автор книги «Аль-Хидая», выдающийся учёный аль-Марджинани.

Имам аль-Кудури знания по исламскому праву получил от учёного-правоведа Абу Абдуллаха Мухаммад ибн Яхья аль-Джурджани, цепочка от которого ведёт к великому имаму Абу Ханифа ан-Нуъман, правовой школе которого придерживаются и по сей день большинство мусульман России и некоторых других стран мира. Он был надёжным, правдивым, превосходно излагающим теоретически-правовые вопросы. Имам аль-Кудури возглавлял ханафитскую правовую школу своего времени.

Ушёл из жизни великий учёный в 428 году по хиджре в родном городе Багдад, оставив после себя такие труды, как «Аль-Мухтасар», «Шарх Мухтасара аль-Кярхы», «Ат-Таджрид».

Ханафитский мазхаб – один из четырех исламских правовых школ ислама, начало которого идет от Имама Абу Ханифа ан-Нуъман ибн Сабита. Имам изучал фикх в городе Куфа у учеников известного сподвижника Пророка Мухаммада (да благословит его Всевышний и приветствует) Абдуллаха ибн Масъуда. Имам Абу Ханифа, да будет доволен им Аллах, считается одним из величайших ученых из числа последователей сподвижников. Вживую он встретился с двадцатью сподвижниками Посланника Аллаха, мир ему и благословение Аллаха, и с ним впервые появились записи по фикху, разбивая материалы на темы.

Книга имама Абу Ханифы «аль-Фикхуль Акбар» имеет большую популярность среди его последователей. Аш-Шафии сказал: «В том, что касается фикха, все люди – дети для Абу Ханифы, ибо он был одним из тех, кому было оказано содействие в постижении фикха».

Ханафитский мазхаб развивали и распространяли также славные ученики имама Абу Ханифы – Абу Юсуф Якуб и Мухаммад ибн аль-Хасан аш-Шайбани.

Благодаря логическим и рациональным рассуждениями ханафитский мазхаб широко распространился во многих странах Арабского халифата.

Только факих, знающий ислам и его правовые законы, мог открыто говорить о действиях халифов (правителей), судить о соответствии поступков, обычаев и традиций нормам ислама, выносить фетвы (религиозные решения) относительно различных ситуаций. И решения факихов не зависели от мнения правительственного органа, например

халифа, по причине чего ученые попадались под преследование и угнетение с его стороны. Жители местности, в которой проживал и вел свою деятельность факых, а также нередко и жители дальних регионов приходили к нему с различными бытовыми, личными и общественными вопросами. Отличительно, что факыхи старались идти в ногу со временем, рассматривали вопросы, возникшие в современном мире и могли менять религиозные правовые решения в зависимости от изменений образа и условий жизни людей.

В настоящее время ханафитского мазхаба придерживаются более трехсот сорока миллионов мусульман как в Египте, Сирии, Иордании, Пакистане, Турции, Индии, Афганистане, а так и во многих регионах России.

Учебное пособие «Исламское право: имущественные отношения» нацелено на изучение особенностей развития принципов и инструментов исламского финансирования в призме правовой системы ханафитского мазхаба.

Имущество в исламской системе имеет большую ценность и занимает важное положение. Нет сомнения, что ко всему, на чём основывается жизнь - знание, здоровье, сила, дом, власть - нет пути, кроме как через финансы. Священный Коран смотрит на финансы фактически, описывая их как украшение мирской жизни, а также уравнивает положение детей к имуществу, тем самым описывая его как опору для людей: «Не отдавайте неразумным людям ваше имущество, которое Аллах сделал средством вашего существования» (сура «ан-Ниса», 5-й аят). Опора чего-либо – это то, посредством чего оно сохраняется и существует. Финансы являются опорой жизни, общего и частного благополучия. Если изучить доказательства шариата из книги и сунны, указывающих на заботу над имуществом и разъясняющих, что оно является поддержкой людских деяний, исполнением их желаний, то убедимся, что имущество в призме шариата занимает одну из главенствующих ролей. Прообразы первых исламских финансовых кампаний возникли ещё со времен жизни пророка Мухаммада, мир ему и благословение Всевышнего, а в последующие эпохи бурное развитие торгово-экономических взаимоотношений способствовало возникновению предшественников многих современных финансовых инструментов: векселей, чеков и прочих.

Преподавание дисциплины «Исламское право: имущественные отношения» предполагает предварительное изучение арабского языка для наиболее лучшего понимания тех или иных экономических терминов исламского права. В результате изучения дисциплины «Исламское право: имущественные отношения» студент должен знать особенности купли-продажи и других финансовых операций.

ГЛАВА 1. ОСНОВНЫЕ ВОПРОСЫ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

1.1. Определение, виды и условия купли-продажи

Торговля состоит из процессов купли-продажи, произошедших в прошедшем времени. Сделка купли-продажи осуществляется при наличии изъявления с одной стороны и согласия с другой. Изъявление и согласие должны быть выражены либо в прошедшем, либо в настоящем времени, или в настоящем времени или же в выражениях, которыми имеется в виду передать такой смысл [22, с.40]. При предложении, поступающем от первой стороны, вторая сторона имеет право выбора: принимать участие или же отказываться. Выражение согласия (на изъявление) может быть отложено до конца встречи (разговора) независимо от того, сделано ли заявление лично, или через другое лицо, или же письмом. В случае, если одна из сторон не приходит к соглашению, то предложение аннулируется. Если же процесс купли-продажи осуществился, то данная операция становится фактической и обязательной, что влечет за собой отсутствие дальнейшего права на выбор у обеих сторон, за исключением наличия дефекта товара или отсутствия его осмотра покупателем [5, с.78].

Для действительности процесса купли-продажи демонстрируемого товара не является обязательным описание его характеристик. Однако сделка не может состояться, если не оговаривается количество денежных единиц и их качество [5, с.78].

Торговля разрешается, если купля-продажа осуществляется за наличный расчет или в рассрочку, о сроке погашения которого покупатель заранее осведомлен. Цена должна быть установлена по преобладающей валюте страны. И если деньги, участвующие в процессе купли-продажи, имеют разные условные единицы, то торговля считается недействительной, пока стороны не придут к равноценной валюте. Оплата за проверку качества денег и измерение товара лежит на продавце, а оплата за проверку количества денег лежит на покупателе.

При продаже товара за деньги, покупателю говорится: «Заплати деньги вперед». Когда он заплатит, продавцу говорится: «Передай товар».

При обмене товара на товар или деньги на деньги, обеим сторонам говорится: «Передавайте одновременно» [5, с.79].

Если изъявляющая сторона назначит отличающиеся цены для различных частей товара сделки купли-продажи, то согласие может ограничиваться. Если кто-то скажет, что продаст горку зерна за двадцать дирхамов и покупатель согласится, то он все же не сможет купить половину этой горки за полцены. Однако если бы продающая сторона сказала, что продаст зерно по два дирхама за килограмм, и покупатель согласится, то он сможет купить столько зерна, сколько сочтет нужным для себя.

Если согласие не поступило вовремя, то изъявление лишается своей законной силы. В случае, если покупатель или продавец изъявят желание совершить сделку купли-продажи, но при этом одна сторона уйдет, не дав своего согласия, то в этом случае изъявление не имеет законной силы.

Купля-продажа станет обязательной при получении изъявления и согласия, в которых нет условий и оговорок. Ни одна из сторон не может отказаться от этой сделки, только если обнаружится дефект товара или же покупатель не осмотрел его перед покупкой.

Когда объект купли-продажи и его цена налицо, то сделка считается совершенной без определения количества [22, с.42].

Не будет иметь законной силы просто упомянуть о деньгах без точного обозначения суммы, если только деньги не были переданы на месте совершения покупки.

Купля-продажа считается действительной при оплате наличными деньгами сразу и при обещании оплатить в будущем, только если долгосрочность периода оплаты точно указана, опираясь на аят священного Корана: «Абсолютная купля-продажа законна» и хадис о том, как Пророк, мир ему и благословение Аллаха, купил у еврея одежду, обещав оплатить стоимость в определенный срок, оставив свою кольчугу в залог. Необходимо, чтобы период, по истечению которого должна быть совершена оплата, был определен точно, так как неопределенность часто приводит к возникновению спора и будет препятствовать исполнению сделки, в случае, если продавец хочет скорейшего получения денег, а покупатель хотел бы отложить эту оплату. Стоимость товара должна быть указана в точно определенных денежных единицах, которые известны людям [22, с.42].

Зерновой хлеб можно продавать или обменивать на хлеб иного вида. Пшеничный и другого вида зерновой хлеб будет законным продавать, измеряя мерами емкости, и по примерной оценке. Это только в случае, если хлеб продается или обменивается именно на другой вид зернового хлеба, так как Пророк Мухаммад, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Обменивайте, что хотите, на товары другого рода, как хотите и в каком угодно количестве».

При совершении сделки товар можно измерять какой-либо емкостью, объем которой точно неизвестен, либо взвешивать камнем, вес которого неизвестен. Так как неопределенность обычно не приводит к спору.

Если при совершении сделки устанавливается определенная цена для одной известной доли товара либо для продажи в опт, то купля-продажа имеет законную силу только относительно одной такой доли [22, с.43].

В случае, если количество покупаемого товара упоминается в общем, без уточнения, то такая сделка недействительна. Однако будет иметь силу, если количество товара определено точно.

Если при доставке товара покупатель обнаружил его недостачу, то в этом случае он может отказаться от поставки или от самой сделки в целом. В случае, если доставлено большее количество товара, чем обговаривалось, то сделка будет действительной только относительно того количества товара, о котором договаривались.

Если у товара можно точно определить количество, либо вес, либо объем, и при заключении сделки обнаружится недостача, то покупатель может расторгнуть сделку или же принять имеющееся количество. Если же

товара окажется больше предполагаемого, то сделка действительна по ранее обговоренным условиям.

В случае, если товар своим количеством (объемом), размером или сущностью не соответствует условиям сделки, то покупатель по своему усмотрению может согласиться на сделку, либо в случае недостачи товара или наличия излишка – расторгнуть [5, с.78].

Можно продавать съедобные продукты и семена, измерив их на глаз или своим сосудом, (объем которого не известен) либо, например, весом камня (величина которого также не известна). При большем объеме товара разрешается продажа каждой горсти (кыффиз) за дирхам (денежная единица) по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, если продавец не умолчит об общей совокупности горстей (кыффизов). Но если продается стадо овец или одежда, устанавливать дирхам (денежную единицу) за одну овцу или зираг ткани является недействительным в отношении всего стада и всего одеяния в случае, если общее количество не названо.

Если покупателю, покупая большое количество съедобных продуктов количеством сто кыффизов и стоимостью в сто дирхамов, показалось такое количество меньшим, чем казалось, то он может выбрать: забрать имеющееся за долю от цены или же расторгнуть сделку. Если же количество товара окажется больше, то лишнее по праву принадлежит продавцу [5, с.78].

В случае, если покупатель, желая приобрести десять метров ткани за десять дирхамов или же сто гектаров земли за сто дирхамов, нашел это количество меньше заявленного, то он может выбрать: купить за полную стоимость или вовсе отказаться от сделки. Если количество товара оказалось больше заявленного, то лишнее должно принадлежать покупателю, и у продавца отсутствует право выбора. Если продавец скажет, что продает товар с таким условием, что за сто метров ткани возьмет сто дирхамов, то есть каждый метр за дирхам, а покупатель обнаружил количество метров ткани меньшим, то он может выбирать: купить за долю цены или же отказаться. Если же покупатель нашел количество метров больше заявленного, то может забрать всё по цене за каждый метр по дирхаму или расторгнуть сделку.

Если кто-то продает два куска сукна с условием, что оба этих сукна определенного вида и производства, но впоследствии выяснится, что один из них совсем иного вида и производства, то данная купля-продажа будет недействительной. Недействительной будет даже относительно того куска, который соответствует условиям сделки. Так как, иначе, было бы противоречие в сделке – выдать товар одного производства за товар иного производства, что не соответствует условиям купли-продажи.

Если кто-то хочет купить десять метров ткани по одному дирхаму за метр, но, измерив сукно, окажется десять с половиной или девять с половиной метров, то, по мнению имама Абу Ханифа, да будет доволен им Аллах, покупатель должен заплатить в первом случае десять дирхамов, во

втором – девять дирхамов. Также покупатель имеет право расторгнуть сделку. Абу Юсуф считает, что покупатель должен заплатить одиннадцать дирхамов в первом случае и десять – во втором, если согласен на такую сделку.

При продаже дома в сделку входит само здание и фундамент, а также все неподвижные приборы и принадлежности к ним [5, с.79].

При продаже участка земли в сделку входят растущие на нем деревья, однако просеянные на ней зерно и хлеб не входят, если это заранее не оговорено продавцом [5, с.79].

При продаже дерева в сделку не входят находящиеся на нем плоды, но покупатель вправе требовать немедленно собрать эти плоды. Если кто-либо продает дерево, на котором растут плоды, то они принадлежат продавцу, если только он не оговорил иное заранее. На основе того, что Пророк Мухаммад, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Если кто-то продает финиковое дерево, и на нем есть плоды, то они принадлежат продавцу, если покупатель не потребовал, чтобы поставка их была включена в число условий сделки» (Сахих аль-Бухари, 2716 хадис).

Если продается дерево вместе с плодами или земельный участок, на котором имеются посеы, то продавец обязан собрать плоды или урожай и предоставить проданное покупателю. В ином случае имущество покупателя и продавца будут смешаны, и необходимо отделить принадлежащее каждому из них, очистив от урожая.

Если кто-то продает участок земли, на котором засеяна не взошедшая пшеница, то этот посев не входит в сделку купли-продажи.

При купле-продаже земли или дерева в сделку не входит урожай, даже если в договоре упомянуто о продаже всего, кроме случая, когда это уточнено конкретно.

Плоды дерева можно продавать в любой период их роста. Однако если в договоре есть условие, не касающееся продажи, то сделка насчет плодов будет недействительной [22, с.45].

Если кто-то купит незрелые плоды, не ставя условия оставить плоды на дереве до зрелости, и затем с разрешения продавца они продолжают находиться на дереве, то объем их прибавки будет собственностью покупателя. С одной стороны, если покупатель оставил прибавку плодов по причине их роста себе, не спросив разрешения продавца, то обязан раздать ее в качестве милостыни, так как это является имуществом постороннего лица без его разрешения.

С другой стороны, если сделка совершилась после достижения зрелости плодов, и покупатель оставил их на дереве для достижения сочности (полной зрелости), то он не обязан раздавать какую-либо милостыню, так как здесь отсутствует изменение существа при переходе из одного состояния в другое.

В случае, если покупатель без условий и оговорок приобрел незрелые плоды дерева и оставил их на дереве для достижения полной зрелости, впоследствии возьмет такое дерево в аренду до наступления

этого срока, то объем приращения плодов принадлежит ему. Так как акт аренды не будет действительным из-за отсутствия точных данных о её продолжительности и не вызвано острой необходимостью, так как арендующий мог бы и купить это дерево. Акт аренды не имеет законной силы и для того, чтобы определить действительность сделки, необходимо учитывать согласие продавца. Если кто-либо берет в аренду участок земли, на котором произрастает пшеница, на время до уборки урожая и оставляет пшеницу дозревать, то он не имеет права на приращение за период аренды, так как такая сделка в отношении произрастающей на участке пшеницы недействительна.

Плоды, появившиеся в промежуток времени между заключением сделки купли-продажи и созреванием плодов, принадлежат в равной доле как покупателю, так и продавцу.

Если кто-то хочет купить плоды и впоследствии сможет оставить их на ветвях до созревания или до нового сбора, то для законности подобной сделки необходимо купить само дерево.

Зерно можно продавать прямо в колосе, а бобы в стручке. Продажа пшеницы в колосе и бобов в стручке, а также риса и горчишного семени в шелухе будет действительной [22, с.44].

Обменивая товар на товар либо деньги на деньги, необходимо, чтобы обе стороны совершили передачу одновременно, потому что отсутствует надобность того, чтобы одна сторона передавала товар или деньги раньше другой из-за их равенства в отношении определенности и неопределенности [5, с.79].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое торговля?
2. Каким образом заключается договор о купле-продаже?
3. Если одна из сторон согласится, то обязана ли заключать договор другая сторона?
4. Почему согласие связано с нахождением в определенном месте?
5. Имеет ли право покупатель предъявлять претензии продавцу по поводу покупки после совершения сделки?
6. Разрешается ли покупки в рассрочку?
7. Покупатель при покупке товара не указывает его меру: ни вес, ни длину. Верна ли такая сделка?
8. Если покупатель назвал вид денег, но не сказал сколько заплатит и не назвал качество денег, верна ли будет сделка?
9. Можно ли продавать отмеренные продукты?
10. Обязательно ли указывать размер суммы, выплачиваемой за товар?
11. Продавец говорит покупателю: «Продаю тебе пшеницу на вес этого камня», хотя вес камня не известен или в этом сосуде, объем которого покупатель не знает. Правомерно ли такая сделка?

12. Человек продает стадо овец с условием, что каждая овца стоит один дирхам. Действительно ли это?
13. Покупатель приобрел какое-то количество продовольствия, а потом обнаружил недостаток в купленном товаре. Какие действия ему дозволены?
14. А если покупатель обнаружит излишек товара?
15. Человек купил 100 метров ткани стоимостью 10 рублей за метр. Затем обнаружил, что длина ткани меньше, чем 100 метров. Каково его право?
16. А если человек обнаружил, что ткани больше, чем 100 метров?
17. Человек продал дом. Что еще должно предоставляться покупателю, если об этом даже не сказано в договоре?
18. Если человек продает землю, то продаются ли при этом насаждения на этой земле?
19. Продается плодоносящее дерево, кому принадлежат плоды?
20. Человек продал плоды, растущие на дереве, а качество их неизвестно. Верна ли такая продажа?
21. Можно ли продавать пшеницу на колосьях, а также другие злаки в неочищенном виде?
22. При покупке, что должно передаваться в первую очередь: деньги или товар?

1.2. Право выбора при условии, отсутствии осмотра и выявлении дефекта товара

Условие права выбора разрешается в торговле как для продавца, так и для покупателя. И у них есть права выбора в течение трех дней. Не разрешается более этого, по мнению Абу Ханифы, да помилует его Аллах. Абу Юсуф и Мухаммад, да помилует их Аллах, сказали, что разрешается, если назван известный срок [5, с.80].

Права выбора покупателя препятствует выходу товара из его владения, и если его взял покупатель и он испортился в его руке, то возмещает товар стоимостью [22, с.47].

Права выбора покупателя не препятствует выходу товара из владения продавца, но однако покупатель не владеет им по мнению Абу Ханифы, а, по мнению Абу Юсуфа и Мухаммада владеет. И если товар испортится в его руках, то испортится в цене, также если в товар вошел дефект [5, с.80].

И тот, кому было условие права выбора, имеет право расторгнуть торговлю в течение срока права выбора или допустить его. Если допустил без присутствия второй стороны, разрешается. А если расторгнул, не разрешается, пока вторая сторона не будет присутствовать. А если умрет тот, у кого есть право выбора, нарушается его право выбора и не переходит это право к его наследникам [5, с.80].

И кто продал раба с условием, что он пекарь и писатель, а оказалось

противоположное этому, то у покупателя есть право выбора: хочет – забирает его за всю сумму, хочет – оставляет [5, с.80].

Кто купил вещь, которую не видел, то купля-продажа действительна, и у него есть право выбора, когда увидит товар: если хочет – забирает его, а если не хочет – возвращает обратно. А кто продал, не увидев товар, то у него нет права выбора [5, с.81].

Кто посмотрел на внешность еды, или на внешность скрученного полотна ткани, или на внешность животного, то у него нет права выбора, если увидел площадь участка, то у него нет права выбора, даже если не осмотрел постройки [5, с.81].

Купля-продажа, производимая слепым человеком, допускается и у него есть право выбора, когда он покупает. Право выбора его аннулируется в том случае, если он ощупал товар, если товар узнается осязанием, или понюхал его, в том случае, если товар узнается обонянием, или попробовал на вкус, в том случае, если товар узнается на вкус, и не аннулируется право его выбора в отношении земельного участка до тех пор, пока ему не опишут этот земельный участок [5, с.81].

Если кто продаст имущество, которое принадлежит другому без поручения последнего, то владелец имеет право выбора: хочет – допускает куплю-продажу, хочет – аннулирует. У него есть право на разрешение акта купли-продажи в том случае, если товар, над которым производится акт купли-продажи, имеется и две стороны находятся в положении заключения акта купли-продажи [5, с.81].

Если покупатель осмотрел один из двух товаров, затем купил их, после этого осмотрел второй товар, то разрешается ему вернуть оба товара [5, с.81].

Если умер тот, у кого было право выбора при отсутствии осмотра, то его право аннулируется. Кто осмотрел товар, затем купил его через некоторое время, и если товар был в таком виде, в котором он видел его, то у него нет права выбора, а если товар застал в измененном виде, то у него есть право выбора [5, с.81].

Если покупатель узнал о наличии дефекта в товаре, то у него есть право выбора: либо забирает товар за всю стоимость, либо возвращает обратно, и нет у него права оставить товар, возвращая деньги за недостаток [22, с.52].

Все, что требует убавления стоимости, по традиции торговцев считается недостатком. [5, с.81]

Если покупатель нанес ущерб товару, а затем он обнаружил этот дефект, который нанес ранее, то он имеет право требовать оплату обнаруженного брака, а также может вернуть товар с нанесенным ущербом, если его примет продавец [22, с.54].

Если человек купил одежду, а затем её отрезал или же покрасил, и после этого он обнаружил недостаток в товаре, то он может требовать возмещения недостатка оплатой, но продавец не обязан брать эту одежду обратно [5, с.82].

Вопросы для самоконтроля:

1. Продавец после продажи товара захотел вернуть его обратно, но покупатель уже не обладает этим товаром. Каково право продавца в этом случае?
2. Если покупатель нашел какой-то недостаток в товаре, то мешает ли это выходу товара из собственности продавца?
3. Можно ли возвращать товар обратно, не найдя в нём никаких недостатков?
4. Прерывается ли гарантия, если один из участников сделки умер?
5. Можно ли покупать товар заочно?
6. Можно ли ограничивать сроками время возврата при заочной покупке?
7. При заочной продаже может ли продавец аннулировать сделку после её заключения?
8. Покупатель невнимательно осмотрел завёрнутую ткань или на морду лошади, например. Вправе ли он позже отказаться от покупки?
9. Покупатель купил дом, осмотрев его только снаружи. Вправе ли он отказаться от покупки?
10. Как покупать слепому?
11. Каким образом может слепой купить дом?
12. Можно ли продавать чужое имущество без согласия хозяина?
13. Человек купил две одежды, одну из которых он не видел. После покупки он увидел вторую одежду. Может ли он отказаться от сделки и вернуть эти одежды?
14. Человек видел вещь, а позже купил её. Может ли он вернуть её после осмотра?
15. Покупатель умер и он имел право возврата, что будет с этим правом?
16. Что может сделать покупатель после обнаружения недостатка в товаре?
17. Приведите некоторые недостатки, из-за которых покупатель может вернуть товар?
18. После покупки товара покупатель нанёс ущерб этому товару, а затем обнаружил еще один недостаток, который был раньше. Как ему возместить найденный недостаток?
19. Человек купил одежду, а потом её покрасил. После этого он обнаружил недостатки в одежде. Может ли он требовать возмещения недостатков оплатой?

1.3. Действительность и недействительность сделок купли-продажи

Торговые сделки с точки зрения их достоверности бывают четырех видов:

- Верные, то есть законные во всех отношениях;
- Неверные, то есть изначально противоречащие Шариату;

- Близкие к неверным, в основном не противоречащие Шариату;
- Разрешительные, когда продавец продал чужое имущество.

Такая сделка будет действительна только после согласия хозяина имущества.

Если товар или деньги добыты незаконным путем или сделка заключается без согласия хозяина имущества или денег, то такой акт купли-продажи недействителен.

Недействительна продажа товара, которого нет вообще или не представляющего никакой ценности для мусульманина, например: крови или падали. Также запрещается продавать зародыш, волосы человека, щетину свиньи, человеческий кал, не пойманную рыбу или птицу, молоко в вымени, жемчуг в раковине, шерсть на овце, алкоголь и свинину, траву на пастбище, новорождённый приплод, чужое имущество без согласия на то хозяина. Такие сделки недействительны, т.е. не имеют никаких правовых последствий [22, с.57].

Сделки купли-продажи, близкие к неверным: некоторые ученые правоведы не видят разницы между данным видом сделок и неверными сделками.

Запрещаются следующие виды продаж: продажа винограда на лозе с изюмом, продажа тканей и одежды в темноте на ощупь или с договором о безусловной покупке после примерки одежды, заочный обмен тканями или одеждой, по жребью – на какой вид товара выпадет тот и должен купить, покупать или продавать одну одежду с условием покупки другой, которая отсутствует [5, с.83].

Сделка становится недействительной из-за условий, о которых не сказано в договоре или условий, дающих пользу одной из сторон, или условий, не разрешенных шариатом. Например, продажа дома с условием, что продавец еще будет жить в нем какое-то время после продажи, а также если поставить условие, что покупатель должен будет подарить что-нибудь продавцу после сделки. Также сделка недействительна, если продается товар с условием, что продавец не передает товар до начала месяца. Если покупается одежда или ткань с условием, что продавец затем сошьет из неё рубаху или шляпу, или тапочки с условием, что их будет носить продавец, то такая сделка также недействительна [22, с.62].

Если покупатель договорился с продавцом об оплате в рассрочку до науруза или махраджан, или христианского поста, или иудейского разговения, и оба они не знают точной даты указанных событий, то такая сделка также не верна. Также нельзя продавать в рассрочку сроком до сбора урожая или жатвы, или до начала паломничества. Если же обе стороны договорятся об аннулировании срока до вышеуказанных событий, то сделка будет действительной [5, с.84].

Аллах Всевышний запретил вести торговлю в пятницу с начала призыва на молитву и до окончания её. Пророк, мир ему и благословение Всевышнего, запрещал набивать цену, монопольную торговлю, а также неопределенное завышение цен при дефиците товара [5, с.84].

Вопросы для самоконтроля:

1. Расскажите о видах сделок купли-продажи по признаку действительности и недействительности.
2. Приведите примеры недействительных сделок.
3. Мужчина забросил сеть и сказал другому мужчине: «Все, что попадется в этот раз, – твоё за такую-то цену». Правомерно ли такое действие?
4. Каково положение недействительности сделки в Шариате?
5. Могут ли делать неверным сделку какие-либо условия?
6. Какие условия делают неверной сделку купли-продажи?
7. Можно ли покупать одежду или ткань с условием, что продавец затем сошьет из неё рубаху или шляпу, или покупать тапочки с условием, что их будет носить продавец?
8. Покупатель договорился с продавцом об оплате в рассрочку до Науруза или христианского поста, или иудейского разговения. Верен ли такой договор?
9. Если вышеуказанные два лица договорятся о перемене даты до наступления упомянутых событий, то верным ли будет их договор?
10. Можно ли продавать собаку, леопарда или гиену?
11. Разрешается ли продавать шелковичных червей и пчёл?
12. Что нужно сделать после заключения сделки, близкой к неверной?
13. Если близкая к неверной сделка аннулируется, останется ли она в силе?
14. Покупатель в результате вышеупомянутой сделки приобрел товар. Затем он продал этот товар и получил прибыль. Что ему лучше делать с этой прибылью?
15. Можно ли продавать путем аукционирования?
16. Обязан ли продавец при продаже через аукцион продавать по последней, самой высокой цене?
17. Должны ли христиане и иудеи, живущие в Исламских странах, подчиняться законам Шариата в торговле?

1.4. Расторжение купли-продажи

Аль-Икаля с арабского языка буквально означает уничтожить. На языке Шариата это слово означает уничтожить, расторгать продажу. По мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Всевышний, икаля – это расторгнуть сделку между заключившими её и совершение новой сделки для других. Расторгать сделку является законным, если есть согласие продавца и покупателя, но с возвратом стоимости товара, без убытка для обеих сторон [5, с.85].

В договоре продажи учитываются права обеих сторон, поэтому они могут расторгнуть продажу по своему желанию, но не большей или меньшей суммы. Если одна из сторон потребует цену выше или ниже первоначально установленной, то это недействительно, а расторжение останется в силе, но товар и деньги необходимо вернуть только по той цене, по которой совершилась сделка. В случае, если продавец истратил

деньги, то сделку все равно можно расторгнуть. Если товар испортился или пропал, то это является препятствием для расторжения сделки. Если после порчи часть товара осталась целой, то его можно вернуть за соответствующую цену.

Недействительна продажа одного дирхама за два. Такую продажу нельзя считать действительной и в отношении одного из дирхамов, а в отношении второго недействительной, так как в данном случае расторжение действительно, но условие недействительно. Таковым же будет положение, когда происходит оплата суммы меньшей от начальной цены. То есть сделку можно расторгнуть, но условие недействительно, так как продажа происходит относительно первоначальной цены, а недостачи в то время не было. То есть расторгать можно только ту сделку, объект которой существует, а именно – к первоначальной цене, так как невозможно расторгать то, чего не существует.

Если в товаре обнаружился недостаток, дефект, и по этой причине цена уплаты снижена, то такая сделка законна.

Действительным будет расторжение в случае продажи имущества за имущество, которое произошло после уничтожения одного из двух предметов, так как каждый из них является предметом продажи, и потому, расторжение законно ввиду существования предмета продажи [22, с.67].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое «аль-икаля»?
2. Аль-икаля – это расторжение или новая сделка?
3. В каком случае расторжение продажи будет считаться законным?
4. Правомерно ли то, если одна из сторон потребует цену больше или меньше первоначальной?
5. Разрешается ли аль-икаля, если деньги, уплаченные за товар, уже израсходованы (или пропали), или если пропал товар?
6. Действительна ли продажа одного дирхама за два?
7. Действительна ли такая продажа, когда происходит оплата меньшей суммы от установленной первоначальной цены?
8. Считается ли расторжение купли-продажи имущества за имущество, произошедшее после уничтожения одного из двух предметов?

Литература:

1. Абдуль-Гани аль-Гунайми. Аль-любаб фи шархиль-китаб / Абдуль-Гани аль-Гунайми. – Бейрут: аль-Мактаба аль-Ильмийя, 1997. – 235 с. – 2 т.
2. Али аль-Кари аль-Харави. Фатх бабиль-иная фи шархи китаб ан-никая / Али аль-Кари аль-Харави. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 2009. – 608 с. – 2 т.
3. Убейдуллах ибн Масъуд Садруш-шариа. Мухтасар аль-Уикая маа шархихи ихтисар ал-риуая / Убейдуллах ибн Масъуд Садруш-шариа. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 2005. – 440 с. – 2 т.

ГЛАВА 2. ВИДЫ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЙ

2.1. Понятие аль-мурабаха и ат-таулия

Аль-мурабаха – это перепродажа с прибылью, т.е. продажа товара по цене, по которой приобрел её ранее продавец, добавив определенную сумму в виде прибыли [5, с.86].

Ат-таулия – это перепродажа без прибыли или же «дружеская» продажа, когда кто-то совершает продажу определенной вещи другому за такую же цену, которую сам заплатил за неё [5, с.86].

Эти два вида продажи законны, т.к. включают значимые условия, необходимые для их действительности, и также потому что люди нуждаются в таких продажах. Например, неопытный в покупках человек вынужден приобрести товар у продавца, который опытен в таких делах. В случае ат-таулия человек купит вещь по той же цене, по которой приобретал сам продавец, либо в случае продажи ради выгоды аль-мурабаха, он купит у него товар по той же цене с известной прибавкой в виде прибыли. Это удовлетворит его, а неопытный в покупках человек в обоих случаях будет в сохранности от обмана, ведь иначе рискует остаться обманутым. Людям необходимы такого рода сделки, поэтому они дозволены. В обоих случаях покупатель вынужден безусловно доверять слову опытного в таких делах продавца, а продавец должен быть справедливым и верным своему слову, не совершать обман и действий, схожих с ним. Обман будет в том случае, если продавец утверждает, что купил товар за девять дирхамов, хотя в действительности заплатил только десять дирхамов. Действия имеют сходство с обманом в том случае, если человек продает вещь по выгодной сделке, требуя немедленно выплатить плату, в то время как на самом деле он купил эту вещь в кредит.

Продажи аль-мурабаха и ат-таулия законны, цена товара выражена во взаимозаменяемых денежных единицах, например, в дирхамах и динарах. Если установлена цена, состоящая из незаменяемых единиц и покупатель покупает товар неизвестной стоимости, то это обстоятельство приводит к незаконности продажи. Также будет действительной продажа ради выгоды, если прибыль выражена деньгами либо предметами, которые можно измерить определенными мерами веса и емкости.

Будет незаконным в случае продажи аль-мурабаха установить прибыль, пропорциональную части цены, так как присущая товару стоимость не установлена и поэтому условие это не может быть осуществлено. Поэтому нужно определить общую прибыль на весь товар.

Аль-мурабаха и ат-таулия не будут действительными, если товар невозможно обменять на измеряемое. Можно к первоначальной стоимости прибавить стоимость затраченных на его изготовление работ, однако продавец должен сказать, во сколько обошлась реализация товара и не говорить, что купил по такой-то цене.

Если при аль-мурабаха покупатель узнал, что товар ему продают по завышенной цене, то, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им

Аллах, он может выбрать: забрать товар по всей стоимости или вернуть. Если же такое произошло при ат-таулия, то, по мнению Абу Ханифы, покупатель вправе расторгнуть сделку. Абу Юсуф же считает, что можно потребовать прибавочную стоимость при обеих сделках. Мухаммад же считает, что прибавочную стоимость требовать нельзя.

В случае переплаты покупатель может расторгнуть сделку. При аль-мурабаха, если покупатель выяснит, что продавец обманул его при установлении цены товара, то покупатель, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, может оставить сделку в силе или расторгнуть. Продажа ат-таулия в данной ситуации отличается от продажи аль-мурабаха тем, что в случае обмана продавца покупатель может исключить лишнее из суммы.

Если покупатель узнал об обмане, но впоследствии товар будет потерян, испорчен либо получит какой-либо дефект от его рук, что препятствует расторжению продажи, то, согласно наиболее авторитетным мнениям, он ответствен за всю стоимость товара.

Нельзя продавать товар, не получив его в руки, если он транспортируем. По мнению имама Абу Ханифы и Абу Юсуфа, без получения можно продавать недвижимое имущество. Мухаммад же считает иначе, что не разрешается [5, с.86].

Нельзя использовать или перепродавать товар до тех пор, пока не произойдет контрольное взвешивание (измерение).

Разрешается распоряжаться еще не уплаченными деньгами до их получения продавцом. По окончании сделки купли-продажи продавец может добавить товар покупателю, а покупатель может добавить деньги продавцу или, наоборот, вернуть часть товара или денег.

Если товар продается за наличный расчет, а продавец дает возможность покупателю продлить оплату на определенный срок, то продажа превращается в рассрочку.

Прибыль от продажи аль-мурабаха нельзя получить дважды за один и тот же товар. Например, человек купил сукно, а затем продал его другому лицу по продаже аль-мурабаха, затем снова купил его у того же лица по цене, которую первоначально заплатил. В таком случае, если этот человек захочет снова продать это самое сукно по продаже аль-мурабаха, то необходимо вычесть из последней цены сумму прибыли, которая получена при второй продаже. И если после вычета из денег ничего не останется, то, по мнению Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, ему нельзя вновь продавать сукно по аль-мурабаха. Оба ученика считают, что человек вправе продать сукно с добавлением прибыли, основанным на последней продаже.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое аль-мурабаха и ат-таулия?
2. Есть ли какие-нибудь условия действительности аль-мурабаха и ат-таулия?

3. Человек купил одежду по одной цене. Затем он её покрасил или вышил на ней вышивку, а потом продал по цене выше, чем прежняя, за которую купил. Правомерно ли это?
4. Человек приобрел товар. Затем он узнал, что продавец перепродал ему товар по завышенной цене. Что он вправе сделать?
5. Покупатель купил товар. Может ли он продать этот товар, не получив его?
6. Надо ли покупателю взвешивать или мерить покупку второй раз?
7. Человек продал товар в рассрочку. Имеет ли он право распоряжаться ещё не уплаченными деньгами?
8. Разрешается ли после завершения сделки добавлять товар или деньги?
9. Можно ли продавать транспортируемый товар, ещё не получив его?
10. Может ли быть прибыль по договору аль-мурабаха получена дважды на один и тот же предмет?

2.2. Ростовщичество

В языковом понятии «риба» означает добавление, а в терминологии это слово имеет два значения: ростовщичество при продаже и ростовщичество в залог [22, с.69].

Оба вида риба запрещаются в исламе. Риба под залог будет в том случае, если человек заложил свое имущество под определенную сумму денег, но с условием, что вернет намного большую сумму денег. Или же когда человек берет деньги займы с условием, что вернет их с процентами.

Ростовщичество при продаже – это не равный обмен товаром.

Например, продажа двух килограммов ячменя за один килограмм пшеницы не будет ростовщичеством, так как эти злаки разного рода. Продажа десяти метров ткани за пять метров такой же ткани не является риба, так как, несмотря на однородность этих двух предметов, они не измеряются весом или мерами емкости [5, с.87].

Нельзя совершать неравноценный обмен товаром одного вида. Недействительна сделка, если предметы по своей сущности однородны, не равны по весу или объему – возникает риба. Важно уточнить, что качество предмета не влияет на установление наличия ростовщительства, и поэтому можно продать предмет лучшего сорта за равное количество предметов низшего сорта [22, с.70].

Продажа предметов, не равных в количестве, которые можно определить весом или мерой емкости, является риба, даже если они не являются съедобными. Ученые ханафитского мазхаба считают, что ростовщичество существует и при продаже несъедобных измеряемых предметов.

Обменивая деньги, необходимо передать их друг другу, а обменивая

товар, необходимо только назвать этот товар.

Если товары разнородны, то можно обмениваться ими в разных объемах, но запрещено обменивать в рассрочку. Однако, если товар разного вида, но еще и разного качества, то можно заключить обмен в рассрочку. Ростовщичество возникает из-за неравенства количеств товара либо из-за задержки платежа, если только обмениваемые товары не разнородны. Например, ростовщичеством считается продажа одного килограмма пшеницы на два либо одного килограмма пшеницы на тот же вес пшеницы, передача которых произойдет в будущем. Один килограмм пшеницы можно продавать за два килограмма ячменя, однако нельзя продавать один килограмм пшеницы за один килограмм ячменя, оплата за которую будет в будущем.

Когда есть сходство предметов или возможность измерить их по весу или емкости, то товар принадлежит к категории, в котором есть действие, похожее на рибу. Поэтому насчет этого товара можно сказать кажущееся ростовщичество, что препятствует действительности продажи, как и действительное ростовщичество.

Пророк Мухаммад, благословит его Аллах и приветствует, сказал в хадисе: «Разнородные предметы могут быть проданы как захочется сторонам, только если продажа совершается из рук в руки».

Все виды продуктов, о которых говорил пророк, мир ему и благословение Всевышнего, запрещая обмен ими в разных мерах, считаются измеряемыми навсегда, даже если люди перестают их мерить (пшеница, ячмень, финики, соль). А также золото и серебро пророк Мухаммад, мир ему и благословение Всевышнего, запретил обменивать разным весом, даже если люди перестали их взвешивать. То, о чем не сказал пророк Мухаммад, мир ему и благословение Аллаха, но есть традиции людей, то по обоюдному согласию можно обменивать по весу, длине и количеству.

Нельзя обменивать пшеницу на муку или крупу. Недействительной будет продажа пшеницы в обмен на пшеничную муку, так как пшеница и мука из нее являются из одного и того же рода. И нельзя установить равенство между этими предметами, потому что мука по сущности своей связанная, а пшеница нет. Поэтому такая продажа недействительна, даже обменивая одну меру одного предмета на одну меру другого.

Можно продать муку на муку, если только их количество равно по объему, так как здесь есть равенство. Но не за пшеничную крупу, так как недействительна продажа муки в обмен сушеной пшенице или пшеничной крупы в обмен на сырую пшеницу и незаконна продажа одного из этих товаров в обмен на другой вид по причине их однородности. По мнению обоих учеников имама, такая продажа действительна, так как мука и пшеничная крупа принадлежат к разным видам и используются для разных целей: при помощи муки печется хлеб, а крупа участвует в приготовлении блюд в смеси с водой или с маслом.

Разрешается обменивать мясо на животное, по мнению имама Абу

Ханифы, да будет доволен им Аллах, и его ученика Абу Юсуфа. Мухаммад же сказал, что это возможно, если вес мяса превышает либо равен весу животного. В противном случае будет рыба, потому что, если бы количество мяса и мяса животного были совершенно равны, то для оставшихся частей живого животного отсутствует эквивалент. Это похоже на продажу кунжутных семян в обмен на кунжутное масло, что является незаконным [22, с.71-72].

Оба ученика считают, что такая ситуация есть обмен товара, у которого можно определить вес, на товар, чей вес нельзя определить, так как не принято взвешивать живых животных из-за ошибочности результатов: животное легче, когда голодно, тяжелее после принятия пищи. А у семян, содержащих масло, взвесив и отделив от прочих частей, можно определить его количество.

По мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, можно обменивать свежие финики на сушеные, виноград на изюм в равных объемах. Оба ученика имеют иное мнение в виду хадиса: когда спросили у Пророка, да прибудет с ним мир и благословение Всевышнего, как он смотрит на подобную продажу, он спросил, уменьшается ли объем свежих фиников после сушки? После утвердительного ответа он сказал, что по причине этого обмен свежих фиников на сушеные недействителен. Имам Абу Ханифа, да будет доволен им Аллах, приводит, что словом «таммир», означающее сушеные финики, называют также свежие финики. Так как существует хадис: когда один человек принес Пророку, мир ему и благословение Аллаха, финики из Хибира, он спросил, весь ли хибирский таммир такого сорта? То есть сушеные и свежие финики являются принадлежащими к одному роду, поэтому обменивать одни на другие в равном количестве можно. Также Пророк, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Продавайте таммир за таммир в равных количествах» [5, с.87].

Продавать свежие финики в обмен на свежие же в равном объеме является действительным, по мнению всех наших ученых.

Продажа оливок в обмен на оливковое масло не является законной, кроме случая, в котором количество самого масла выше количества масла, содержащегося в оливках. Это же правило действует по отношению продажи грецких орехов в обмен на ореховое масло, кунжутных семян в обмен на кунжутное масло, молока – на масло, виноградного и финикового сока – на виноград и финики [22, с.74]. Касаемо продажи бумаги в обмен на бумажные нитки мнения расходятся. Но продажа бумажной пряжи в обмен на ситец повсюду считается действительной.

Один вид мяса продавать в обмен на другой вид мяса является законным, например, мясо коровы за мясо верблюда или козы. Важно отметить, что мясо коровы и буйвола считаются однородными, как и мясо овцы и козы.

Продавать молоко одного вида животного в обмен на неодинаковое количество молока животного другого вида не является ростовщичеством.

Коровье и козье молоко считаются разного рода, поэтому действительным будет продажа одного взамен другому в неравном количестве. По ханафитскому мазхабу, мясо этих животных разного рода, так как человек, который должен принести в жертву корову в качестве милостыни, не может заменить ее козой в случае, если вдруг корова оказалась имеющей недостатки. Поэтому и молоко этих животных считается разным, как и их мясо. Финиковый и виноградный уксус представляют собой виды разного происхождения. Также отличается шерсть овцы и козы.

Хлеб можно продавать в обмен на муку в неодинаковом количестве. Разрешается продавать хлеб, который испечен из муки, в обмен на пшеницу или пшеничную муку в неравных количествах, потому что хлеб является продуктом, который определяется числом и весом, то есть иного рода, чем пшеница или мука, которые измеряются по объему. Имам Абу Ханифа, да будет доволен им Аллах, считает, что подобная продажа недействительна. Также, по мнению имама Абу Ханифы, брать хлеб займы незаконно, потому что хлеб является продуктом, который измеряется количеством и весом, а также есть большая разница между их составом и работой пекаря. Имам Мухаммад считает, что такая продажа без сомнений законна, несмотря на то, относить ли хлеб к продуктам, у которых можно определить количество или вес. По мнению имама Абу Юсуфа, подобная продажа действительна, если считать хлеб продуктом, у которого возможно измерить вес, и недействительна, если считать хлеб определяемым по количеству.

Можно продавать одну горсть пшеницы за две, две горсти за четыре, одно яблоко за два. Так как здесь не указано законной меры и излишка в мере не оказывается.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что означает слово риба в языке и Шариате?
2. Что такое ростовщичество под залог или в заём?
3. Что такое ростовщичество при продаже?
4. Пшеница хорошего качества обменивается на пшеницу плохого качества. Можно ли в этом случае делать обмен в разных объемах?
5. Правомерен ли взаимообмен товаром или деньгами?
6. Каково положение взаимообмена при купле-продаже?
7. Как узнать, какие виды товара можно взвешивать?
8. Можно ли обменивать пшеницу на муку или кашу из этой пшеницы или обменивать муку на кашу?
9. Можно ли менять мясо на животное?
10. Что говорит имам Абу Ханифа по поводу обмена свежих фиников на сухие финики в равных объемах, а также винограда на изюм в равных количествах?
11. Можно ли обменивать оливковое масло на оливки, кунжут – на кунжутное масло?
12. Можно ли производить обмен мясом разного качества в разных

объемах?

13. Можно ли производить неэквивалентный обмен молоком разного вида скота?

14. Можно ли обменивать финиковый уксус на виноградный уксус в разных объемах?

15. Можно ли обменивать готовый пшеничный хлеб на пшеницу или муку в неравном весе?

2.3. Понятие иджара или найм

Иджара означает продать пользование чем-либо, продавать известный способ пользования за определенную наемную плату, как рента. По закону иджара означает договор пользования за какое-либо вознаграждение. Является ли найм действительным? Ведь объектом договора есть реально несуществующая вещь — пользование, а предоставлять такую вещь в собственность незаконно. Но несмотря на это, договор иджара действителен, потому что люди нуждаются в подобного рода договорах [22, с.110].

Пророк Мухаммад, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Плати наемному рабочему его жалованье прежде, чем пот высохнет на его лбу», а также: «Если один человек нанимает другого, то пусть объявит ему жалованье, которое тот будет получать».

Человек, осуществляющий найм, или арендатор называется аджиром или муаджиром, а наемник или лицо, получающее жалованье или ренту, мустаджиром.

Каким будет пользование и наемная плата, необходимо заранее определить. Договор найма является законным в том случае, если в нем установлены пользование и наемная плата. В хадисе Пророк Мухаммад, да благословит его Аллах и приветствует, сказал: «Если один человек нанимает другого, то пусть объявит ему плату, которую он будет получать» [22, с.110].

Вознаграждение или наемная плата должно состоять из мерил ценности, так как оно играет роль цены пользования. Аналогично установлению цены купленного предмета. Все вещи, которые не могут составлять цену, все же могут иметь вознаграждение за найм, так как являются подобным имуществу.

Пользование определяется установленным сроком как при аренде жилого здания, так и при аренде земли для обработки. Поэтому заключенный на известное время договор аренды является действительным, так как при известности срока договора объем пользования в течение этого срока также известен [5, с.101].

Если человек, которому доверили пожертвованные на благотворительные дела имущество (попечитель), отдаст это имущество в аренду, то невозможно заключить договор на долгий срок, так как арендатор не может заявить свое право собственности на имущество. К

договорам аренды на долгий срок относятся те договоры, которые заключились на срок больше трех лет.

Также пользование устанавливает определение работы, например, когда один человек нанимает другого покрасить или сшить одежду, либо нанимает животное для перевозки определенного груза или для того, чтобы ездить на нем на протяжении известного срока [22, с.110].

Иногда найм является договором о пользовании, например, в случае найма домашней прислуги. В этом случае будет нужным установить срок.

Пользование можно установить, определив и указав его границы, например, если один человек нанимает другого перенести тяжелую вещь с места на место. Таким образом в зависимости от степени тяжести и трудоемкости работы в точности устанавливается объем требуемой услуги. То есть, договор действителен.

Наемную плату можно требовать, только в том случае, если обе стороны согласны и закончился срок действия договора. Наемную плату не нужно осуществлять при факте заключения договора, а требовать ее можно в трех случаях:

- 1 - предоплата по предварительному соглашению;
- 2 - предоплата независимо от предварительного соглашения;
- 3 - при достижении наемщиком цели договора [22, с.111].

Арендатор должен начать платить арендную плату, когда он получил объект. Когда арендатор вступил во владение домом, он обязан платить ренту, даже если и не жил в доме. Невозможно передать само пользование, поэтому достаточно передать предмет, которым предполагается пользоваться, так как этим предоставляется возможность самого пользования. Если дом, отданный арендатору, вдруг незаконно будет захвачен, то с него снимается ответственность за арендную плату, так как договор направлен на обеспечение арендатора пользованием дома. Но когда возможность владеть домом резко прекращается, то и заканчивается возможность пользоваться им. То есть этим договор нарушается и арендатор дальше не обязан выплачивать плату за аренду. Если дом захватили в период до окончания срока аренды, то в какой части срока это произошло, то в такой же части прекращается обязанность платежа арендной платы, так как договор прекращает действие в той же пропорции [22, с.111].

Владелец дома может требовать, чтобы арендатор выплачивал плату за каждый день пользования, если имелось ввиду посуточное пользование [22, с.111].

Если кто-то возьмет в аренду верблюда до назначенного пункта, то собственнику разрешается требовать плату от станции до станции, так как в процессе найма имелось в виду путешествовать от станции до станции.

Если бы разрешалось требовать плату за каждый момент времени, то наемщик или арендатор постоянно занимались бы платежами и не оставалось бы времени ни на что более, что очень неудобно и приводит к убытку. Поэтому границей определен один день при аренде дома, при

наиме животного – расстояние от станции до станции.

Рабочий не может просить платеж до тех пор, пока не завершил работу, если заранее не была оговорена выплата аванса, так как есть часть работы, которая еще не передана, по причине чего рабочий еще не имеет права на заработную плату. Та же ситуация, если рабочий выполняет работу в доме наемщика: он не имеет права требовать оплату до завершения работы, так как не вся работа передана.

Если же наемщик и арендатор договорились о выплата платежа вперед, то рабочий может требовать плату до тех пор, пока не закончилась его работа, так как соглашение здесь необходимо.

Если человек нанял в дом пекаря, чтобы он занимался выпечкой хлеба из расчета килограмм муки за дирхам, то пекарь не может требовать вознаграждение до того момента, как вынет хлеб из печи, так как работа еще не закончилась. Если хлеб испортится или сгорит, то пекарь не может требовать вознаграждения. Если же после печи хлеб получит увечья не по причине пекаря, а после передачи его хозяину, то он имеет право получить вознаграждение [5, с.103].

Если нанимают повара для приготовления угощения, то он должен подать кушанья на стол, как это принято.

Если человек нанял рабочего для изготовления определенного количества кирпичей, то, когда он выставит кирпичи просыхать, получит право на вознаграждение.

Рабочий может удерживать объект, над которым он работал. И любой рабочий, который что-то изменял в объекте (например, красил стены, делал ремонт) может удерживать его до тех пор, пока не получит оплату за труд. И он не несет ответственности за то, что случится с объектом на время такого удержания.

Если человек, занимающийся покраской одежды, удержит наряд на время до получения наемной платы и впоследствии он испортится, то по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, он не несет ответственности, так как не нарушает ничьих прав. Потому что наряд находится у него на руках как до, так и после. Однако в этом случае теряется возможность получить оплату за работу, так как наряд погиб до передачи его хозяину. Два ученика считают, что ответственность лежит на человеке, выполняющем работу, как до удержания, так и после него. Но также собственник имеет право либо получить вознаграждение за стоимость платья перед его обработкой, в таком случае рабочий не имеет права на получение заработной платы, или получить вознаграждение за стоимость платья после обработки, в этом случае рабочий имеет право получить наемную плату.

Если деятельность рабочего не несет за собой изменений в объекте (например, курьер), то он не может удерживать его с целью получить наемную плату, потому что в данном случае предметом договора считается труд, а не сама вещь.

Если человек, занимающийся чисткой одежды, пользуется средством

очистки, не имеющим рыночной цены (вода или солнечные лучи, например), то он не может ее удерживать, так как в этом случае нет изменений, возникших под действием его работы.

Рабочий не может привлекать других лиц для совместной работы в случае, если в договоре есть ограничение только его деятельностью. Если наемщик и рабочий пришли к соглашению в том, чтобы работа была исполнена самим лицом, то рабочий не вправе присоединять к работе другие лица, так как предметом договора является работа именно этого лица, а не другого. Поэтому право наемщика имеет связь с его работой так же, как право человека, который нанимает площадку или какую-то вещь, связано с их использованием.

Дом или прилавок можно отдать в аренду, не указав цель. Также будет действительным отдать в аренду дом или прилавок для того, чтобы жить в них, не указав цель найма. Так как обычно снимают дом для того, чтобы временно проживать в нем, поэтому цель найма такова. Проживание же не разделяется на виды и поэтому подобный договор законен и арендатор может заниматься в доме любым делом, не способствующим нанесению ущерба зданию.

Является законным брать в аренду землю с целью возделывания, так как этим и обусловлено пользование землей. И арендатор в свою очередь также может пользоваться землей, дорогой, ведущей к нанятому участку, и водой. Несмотря на то, что в договоре не упоминалось об этом, потому что участок земли арендуется для того, чтобы пользоваться им, что не может быть осуществлено без права использования дороги и воды.

Если не упомянута цель аренды участка земли, то она незаконна, так как в этом случае земля необходима для возделывания, но не для строительства и тому подобного. Во избежание спора необходимо, чтобы хозяин участка уточнил, что отдает землю в аренду под пользование по усмотрению арендатора, так как посев может быть разного рода: некоторые растения созревают быстро, а другим нужно длительное время.

По окончании срока аренды участок необходимо вернуть в том виде, в каком он был получен.

Хозяин участка по договору без определенных условий может дать возможность использования нанятого объекта другому лицу. Аренда животного для езды и перевозки груза разрешается, так как их предназначение таково. Если найм животного осуществляется с целью ездить верхом, то хозяин может позволить любому, потому что не определяется, каким образом можно или нельзя ездить верхом.

Если хозяин ездил на животном и также позволял другим, то по договору об аренде животного он не может посадить на животное еще одно лицо.

Если договор ограничен условиями, то за любое отступление от способа использования наемщик несет ответственность. Если хозяин отдает животное для переездов или наряд в аренду известному лицу и наемщик в то же время животное и одежду предоставит еще одному лицу,

затем они будут испорчены, то наемщик несет ответственность за ущерб.

Однако объекты, на которые не влияет деятельность и личность пользователя (например, земля), не имеют ограничений в использовании упоминанием известной личности.

Случай превышения установленных полномочий над объектом аренды, в результате которого произошел какой-либо ущерб, влечет за собой ответственность. Если человек арендует животное для того, чтобы перевозить известные количества зерна, но возложит на него большую тяжесть, в результате чего животное погибнет, то он несет ответственность пропорционально доли завышенного веса.

Человек, который посадил на животное еще одного человека, несет ответственность в размере половины стоимости животного.

Наемщик несет ответственность в случае, если по причине плохого обращения животное погибнет. Если кто-либо, нанявший животное для езды верхом, дергает его за узды или применяет силу, в результате чего оно умрет, то, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, он несет ответственность за всю стоимость животного. Оба ученика не считают человека ответственным, если только тянет за узды или бьет обычным образом. По причине того, что договор заключается с правом на все обычные действия и поэтому этот случай подобен действиям по разрешению собственника.

Если кто-то берет животное в найм с целью переезда в определенное место, но впоследствии свернет и направится в иную местность, затем вернется в первоначально намеченную местность и животное погибнет, то он несет ответственность за него.

Менять седло на подобное такого же рода не влечет за собой ответственности. Если же обмен происходит на седло другого вида, которое обычно не используется при езде, то ответственность будет за всю стоимость. Согласие собственника в данной ситуации не может быть предвидено, поэтому подобный обмен седла является противоречащим условиям договора.

Если кто-то наймет носильщика, чтобы перевезти в известный пункт назначения определенное количество зерна по указанному пути, а носильщик отправится по другому пути и потеряет зерно, то он не несет ответственности. Если зерно останется в целостности и прибудет в назначенный пункт, то носильщику положена наемная плата.

Если арендуют землю с условием засеять ее зерном, но будет посеян клевер, то арендующий землю ответственен за причиненный ущерб от посева пропорционально нему. Так как существуют растения, посев которых сильно вредит почве, что нельзя сказать о зернах и злаках. В подобных случаях арендатор поступает, не согласовав с хозяином земли, потому что совершил действие, противоречащее условиям договора. Но если последний требует вознаграждения, то он не имеет права на арендную плату, потому что арендатор в этом случае, ввиду не согласованного с договором действия, является незаконным владельцем.

Если человек делает заказ портному сшить длинную рубашку из принесенного сукна за определенную плату, а тот сшил короткий камзол, то заказчик может требовать от портного плату за свое сукно либо принять сшитый камзол, заплатив ему сумму, не превышающую договоренную.

Договор, в котором не указан срок его действия, прекращается при наступлении даты первого платежа. Если арендуется здание сроком на год за двадцать дирхамов, то этот договор будет действительным, даже если в нем не говорилось о ежемесячном платеже. Срок аренды в данном случае не разделяется на части, поэтому это то же самое, что снимать сроком на один месяц без оплаты за каждый его день.

Нельзя принимать оплату за призыв людей к молитве либо за совершение хаджа (паломничества), исполнение обязательств имама, преподавание священной книги Коран, закона. У наших ученых есть правило – нельзя принимать оплату за выполнение каких-либо религиозных обязанностей.

По мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, нанимать вещь неопределенную считается незаконным, если наемщиком является не совладелец.

Если человек дает ткачу пряжу, чтобы тот соткал из нее ткань за оплату в виде половины пряжи, то он должен отдать положенное вознаграждение за труд. И таково же положение случая, когда кто-то нанял осла для перевозки зерна, оплатив в качестве вознаграждения меру этого зерна. Договор недействителен в обоих этих случаях.

Совладельцы не должны оплачивать друг другу наемную плату в действиях, касающихся общей собственности.

Договор становится недействительным при наличии неопределенности.

Будет действительным договор об аренде земли, если арендатор совершает на ней действия, которые не оставляют явных следов. Например, человек может обрабатывать землю по договору, но совершать обработку без вспахивания и орошения невозможно. Следовательно, арендатор имеет полномочия и на эти действия.

Недействителен договор, в котором в качестве арендной платы выступает подобное право аренды другой земли. Например, человек взял землю в аренду для обработки и в оплату дает собственнику земли право обработать другую землю. И в этом случае договор ничтожен.

Если в договоре не указано, с какой целью арендуется земля, то договор не имеет силы. Например, арендующее лицо не сказало собственнику, собирается ли он обрабатывать землю, или же не указал, какие способы желает применять при обработке, то договор не действителен. Так как существуют различные способы обработки земли, некоторые из которых существенно вредны для почвы. Поэтому объект договора считается неопределенным, то есть договор незаконен.

Если договор неопределенный, то не будет ответственности за использование его объекта обычным, принятым образом. Например, если

человек нанимает лошадь для того, чтобы поехать в Бухару, за десять дирхамов и не указал, каким будет груз. Но водрузил груз, который животное обычно перевозило, однако оно погибло на полпути. В этом случае арендующий человек не несет ответственности за гибель животного.

Договор прекращает свое действие при наступлении события, которое является достаточным для его расторжения.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое иджара?
2. Есть ли какие-либо условия действительности аренды?
3. Что можно арендовать?
4. Что подразумевается под способом использования арендованного имущества?
5. Можно ли в арендованных помещениях или торговых лавках делать все, что захочет арендующий?
6. Можно ли арендовать землю для земледелия?
7. Можно ли арендовать участок для постройки на нем зданий или насаждения на нем пальм?
8. Если через определенный период времени срок аренды участка истек, а на этом участке арендующий возвел здание или посадил деревья, то как поступать?
9. Человек арендовал здание, при этом арендодатель поставил условие, что в здании будет жить определенное лицо. Может ли арендующий заселять в это здание кого-то ещё?
10. Арендующий платит за аренду дома по динару в конце каждого месяца. Когда арендодатель имеет право его выселить?
11. Человек арендовал дом, а потом его насильно отняли. Должен ли он выплатить арендную сумму?
12. Арендующий обнаружил в арендованном жилье недостатки, мешающие нормальному проживанию. Имеет ли он право отказаться от аренды?
13. Можно ли арендовать совместно?
14. Человек арендовал одежду, а затем дал ее носить другому, разрешено ли это?
15. Человек арендовал верблюда, чтобы перевезти на нем провизию. Во время путешествия он питался этой провизией. Можно ли ему добавить к ноше верблюда тот вес, который он прошел в пути?
16. Человек арендовал транспорт для езды. Можно ли ему вверять пользование этим транспортом другому?
17. Человек нанял транспорт, назвав вид и количество груза, например, 100 мешков пшеницы. Может ли он перевозить что-либо другое в том же объеме?
18. Если на арендованном животном перевозили больше груза, чем было оговорено, и оно потом стало непригодным для дальнейшего

использования, какую ответственность несет арендующий?

19. Если арендованное животное было предназначено для езды на нем одного человека, а арендующий посадил с собой еще одного человека и потом животное стало непригодным, какую ответственность понесет арендующий?

20. Если животное вышло из строя вследствие того, что арендовавший его осадил слишком резко или ударил, какую ответственность он несет?

21. Можно ли сдавать в аренду бани и делать платное кровопускание?

22. Человек нанял повара для приготовления угощений к празднику. Когда нужно оплатить труд повара?

23. Если нанимающий ставит условие, что наемный рабочий должен делать работу собственными руками, может ли последний воспользоваться чьей-то помощью при выполнении этой работы?

24. Если нанимающий ставит условие, что если работник сможет выполнить работу за сутки, то получит 1 дирхем, а если за двое суток, то получит $\frac{1}{2}$ дирхема. Правомерно ли такое условие?

25. Если заказчик говорит, что заказ был бесплатный, а работник говорит, что платный, то кому из них верить?

26. Остается ли договор о найме в силе в случае смерти одного из участников договора?

27. В каких случаях договор можно аннулировать?

28. Человек арендовал животное для поездки, а потом решил отказаться от поездки. Может ли он аннулировать аренду?

29. Человек сдает в аренду транспорт для путешественников и заключил договор с каким-то лицом, а затем у него появились причины, мешающие предоставить арендованный транспорт заказчику. Вправе ли он отказать ему?

30. Можно ли в договоре ставить условием возможность отказаться от аренды или найма в течение определенного срока?

2.4. Шуф'а или преимущественное право покупки

Шуф'а означает овладение недвижимостью по той же стоимости, по которой покупатель приобретал ее, хоть он и не был согласен на обратную продажу. Корень данного слова означает связь, то есть проданное имущество связано с имуществом человека, который требует права преимущественной покупки.

Право шуф'а принадлежит соучастнику при владении общим имуществом, участнику в выгодах имущества и соседу. Право шуф'а соучастника согласно повелению Пророка, мир ему и благословение Аллаха, который сказал, что право шуф'а принадлежит соучастнику, который не отделился и не получил своей части.

Определение права соседа также основано на словах Пророка, мир

ему и благословение Аллаха:

1. «Сосед дома имеет преимущественное право на продающийся дом, а сосед по имуществу имеет преимущественное право на это имущество. И если он в отъезде, то продавец должен дожидаться его возвращения, если только они оба участвуют в одной и той же дороге»;
2. «Сосед имеет преимущественное перед посторонним лицом право на земли, окружающие его владение».

Никто не может требовать право шуф'а, пока существует лицо, имеющее преимущественное право. Соучастник вправе пользоваться дорогой или водой или сосед не имеет права шуф'а, пока существует соучастник в самом имении. Так как этот последний имеет преимущественное право. Если лицо это не откажется от своего права, в каком случае оно переходит к следующему по порядку. Если соучастник в общем имении отказывается от своего права шуф'а, то оно переходит к участнику в праве пользования дорогой, а если и этот откажется от своего права, то оно переходит к лицу, дом которого расположен позади дома, составляющего предмет права шуф'а и имеющего вход с другой дороги. Абу Юсуф мнения, что пока существует соучастник в имении, отказывается ли он или нет от своего права, никто другой не имеет права шуф'а, так как при его существовании все другие исключаются. И пока остается исключаящий, исключаемый не имеет права, как и при наследовании [25, с. 328].

Лицо, являющееся соучастником лишь относительно части проданного имущества (например, комнаты или стены дома), имея преимущественное право перед соседом этой определенной части, имеет преимущественное право и относительно соседа остальной части дома. Таково общепринятое мнение Абу Юсуфа: связь сильнее, если лицо является соучастником в части дома, чем если оно является только соседом. Необходимо, чтобы дорога или ручей, общее пользование которыми дает право шуф'а, были частными.

Под частною дорогою подразумевается такая, которая заграждена с одного конца. А под частным ручьем понимается такой, по которому лодки не могут спускаться и подниматься, иначе это была бы общественная река. Таково мнение имамов Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, и Мухаммада. Передают мнение Абу Юсуфа, что частный ручей есть такой, который орошает два или три участка земли. Но если он орошает большее число участков, то он есть общественный ручей [25, с. 329].

Относительное положение имущества определяет право, если таковое основывается на соседстве. Если будет продан дом, находящийся в небольшом переулке, огражденном с одного конца и имеющем сообщение с другим переулком (который также в свою очередь огражден с одного конца, но более длинным), то только жители малого переулка имеют право на шуф'а. Если бы продан был дом, находящийся в длинном переулке,

право шуф'а принадлежало бы жителям обоих переулков [25, с. 329].

Когда имеется несколько лиц, которым принадлежит право шуф'а, то права всех их одинаковы, а на размер их имущества не обращается внимания [25, с. 329].

Если одна из сторон откажется от своего права, то такое переходит к другим и делится между ними поровну [25, с. 330].

Если некоторые из соучастников отсутствуют, то все право шуф'а присуждается в равных частях между присутствующими, так как неизвестно, пожелают ли отсутствующие потребовать свое право. А права присутствующих не должны страдать от этой неизвестности. Привилегия шуф'а устанавливается после продажи. Она не может иметь места, пока не выяснится, что собственник не желает долее сохранить за собой свой дом. А это обнаруживается только через продажу дома. Поэтому достаточно для доказательства продажи и установления привилегии шуф'а, чтобы продавец признал продажу, даже если лицо, указываемое в качестве покупателя, и отрицало таковую [25, с. 330].

Право шуф'а не устанавливается, пока о нем не заявлено надлежащим образом в присутствии свидетелей. Необходимо, чтобы заявление было сделано по возможности скоро после того, как продажа стала известною, так как право шуф'а есть слабое право и заключается в лишении другого лица имущества лишь с целью предупредить неудобства, которых опасаются [25, с. 330].

Если требование заявлено надлежащим образом в присутствии свидетелей, шафи все-таки не становится собственником дома, пока покупатель не передаст ему его, потому что собственность покупателя была полная и могла быть передана шафи лишь при его согласии на то [25, с. 330].

Требования шуф'а бывают трех видов:

1. Непосредственное требование (которое должно быть сделано тотчас же, без чего шафи теряет свое право);
2. Требование посредством утверждения и взятия в свидетели (которое должно быть заявлено по возможности скоро после первого требования);
3. Требование посредством иска [25, с. 330].

Непосредственное требование – когда шафи заявляет свое требование в тот же момент, как узнал о заключении продажи. Если он отсрочит заявление, то право его становится недействительным, так как право шуф'а по природе своей слабо, как уже было замечено. И, кроме того, Пророк, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Право шуф'а устанавливается для того, кто заявляет свое требование без промедления» [25, с. 330].

Если шафи получает письмо, в начале или середине которого он уведомляется об открытии для него шуф'а и он дочитает письмо до конца, то его право теряет силу [25, с. 331].

Если шафи, слыша о продаже, воскликнет: «Слава Богу», или: «Нет

власти или силы, как от Бога», или «Бог чист», то его право шуф'а не теряет силы, так что если тотчас же по произнесении этих слов он без замедления заявит о своем шуф'а, то он и получит его [25, с. 331].

Если при получении известия о продаже он спросит: «Кто покупатель и какова цена», то это не лишает его права шуф'а, так как эти слова не могут быть рассматриваемы в смысле отказа. Напротив, из них можно заключить, что если цена подходящая, а покупатель – лицо, которого он не желал бы иметь своим соседом, он впоследствии станет требовать свое право шуф'а [25, с. 331].

Когда известие о продаже принесено шафи, то, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, нет необходимости, чтобы он выразил свое намерение требовать шуф'а перед свидетелями, если известие не сообщено ему двумя мужчинами, или одним мужчиною и двумя женщинами, или одним благомыслящим мужчиною [25, с. 332].

Если лицо, извещающее шафи, само является покупателем, то нет необходимости, чтобы оно было человеком благомыслящим, потому что оно является противником, а для такого лица не требуется хорошего образа мыслей [25, с. 332].

Требование посредством утверждения – требование посредством утверждения и взятия в свидетели. Требование это также необходимо, потому что доказательства требуются для убеждения судьи и представляется вероятным, что требующий не может иметь свидетелей непосредственного требования, так как таковой выражается немедленно по получении известия о продаже. Поэтому необходимо впоследствии учинить требование посредством утверждения, которое делает шафи, берущим кого-либо в свидетели, или против продавца, если проданная земля находится в его владении, или против покупателя, или относительно места, послужившего предметом спора. По взятии шафи кого-либо в свидетели его право шуф'а является вполне установленным и подтвержденным [25, с. 332].

Требование посредством утверждения и взятия в свидетели бывает, если требующий говорит: «Такое-то лицо продало такой-то дом, относительно которого я являюсь шафи; я уже требовал принадлежащее мне право шуф'а и теперь снова требую его. Поэтому будь свидетелем этого» [25, с. 332].

Требование посредством иска – это когда шафи просит кадья приказать покупщику передать землю ему.

Если шафи медлит предъявить требование посредством иска, то, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, право его все-таки не теряет силы. Таково общепринятое мнение и согласно нему постановляются определения [25, с. 333].

Если окажется, что кадья не было в городе и поэтому предъявление иска было отсрочено, то право не теряется. Иск может быть предъявлен только у кадья и потому отсрочка простительна.²⁰

Если шафи является к кадью и требует свое право, утверждая, что

«такое-то лицо продало дом, на который он имеет право шифат», то кадый должен сперва спросить покупателя относительно имущества, на котором шафи основывает свое право шуф'а. Если он признает это право, то кадый имеет достаточное основание постановить определение. Но если он станет отрицать это право, то кадый должен предписать шафи доставить свидетелей в доказательство своего права собственности.

Основание может быть предметом иска и решения независимо от цены спорного имущества. Шафи может предъявить иск о шуф'а без представления в суд цены спорной земли. Но когда кадый признает за ним право шуф'а, необходимо, чтобы он представил цену [25, с. 334].

Право шуф'а не теряется вследствие промедления в платеже. Если шафи предъявит продавцу иск, пока дом находится в его владении, то шафи может вести тяжбу против него, а продавец – удержать дом в своем владении, пока не получит от шафи цену. Однако кадый в этом случае не выслушивает свидетелей, пока не явится покупатель.

Если представитель покупает землю для другого, то шафи должен предъявить иск представителю. Если, однако, представитель передал землю представляемому, то шафи должен предъявлять иск не представителю (так как он не собственник и не владелец), а представляемому, так как представитель тогда является как бы продавцом, а представляемый – покупателем.

Если представитель отсутствующего лица продаст имение за счет своего доверителя, то шафи может обратиться со своим требованием и получить имение от представителя, если только оно находится в его владении. То же правило применяется и к душеприказчику, уполномоченному на продажу земли [25, с. 335].

Шафи, выигравший тяжбу, имеет право отказа по обозрении имения, а также вследствие обнаружения его недостатков.

В спорах относительно цены следует верить заявлению покупателя, подкрепленному присягою. Если, напротив, покупатель после заключения договора соглашается на увеличение цены в пользу продавца, то шафи не ответствен за такое увеличение [25, с. 336].

Если кто-либо продает дом за известное количество движимых вещей, то шафи вправе получить его за стоимость этих вещей, так как они принадлежат к числу предметов, которые подлежат оценке и могут быть заменены соответствующею суммою денег. Если кто-либо продает дом за пшеницу, серебро или другие предметы, подлежащие измерению и взвешиванию, то шафи может получить дом за одинаковое количество этих предметов, потому что они принадлежат к числу предметов, заменимых одинаковым количеством того же рода предметов [25, с. 339].

Если кто-либо покупает участок земли за другой участок земли, то, так как каждый участок составляет цену, за которую продан другой участок, шафи каждого из участков вправе взять таковой за стоимость другого участка, так как земля принадлежит к предметам, которые могут быть заменены соответствующею суммою денег [25, с. 339].

Если дом продается с отсрочкою платежа, шафи может или ждать наступления срока платежа и затем взять дом за ту же цену, или взять его тотчас же, уплатив цену наличными деньгами. Но он не вправе взять дом тотчас и требовать отсрочки платежа на срок, данный покупателю [25, с. 340].

Если зиммий купит землю за вино или свинину, а шафи – также зиммий, то последний может получить землю за одинаковое количество такого же вина или стоимость свинины, потому что сделка этого рода между зиммиями действительна. Так как правом шуф'а пользуются как мусульмане, так и зиммии, а вино для последних то же самое, что уксус для первых, свинина же то же самое, что баранина, то отсюда следует, что они вправе получить землю за одинаковое количество вина или за стоимость свинины. Если, напротив, шафи – мусульманин, то он должен взять землю за стоимость вина или свинины, потому что выдача или получение вина мусульманами воспрещена их религией, а потому в отношении их и вино признается вещью, принадлежащею к предметам, которые могут быть заменены соответствующею суммою денег. Если далее имеются два шафи, из которых один мусульманин, а другой – зиммий, то первый должен получить половину земли за половину стоимости вина, а последний – другую половину за половинное количество вина. Если шафи-зиммий перейдет в мусульманство, то, так как право его усилилось, а не ослабло вследствие обращения в мусульманство, он должен взять свою половину земли за половину стоимости вина. Потому что, приняв веру, он уже не может платить вином, которое тогда становится как бы несуществующим для него. Так же, как если кто-либо купит дом за меру зеленых фиников, а шафи явится, когда время зеленых фиников уже прошло, в таком случае он должен взять дом за стоимость фиников.

Если покупатель земли, подлежащей шуф'а, возведет на ней постройки или насадит деревья, а затем кадый определит передать землю шафи, то от последнего зависит, получить ли землю вместе с постройками и деревьями с уплатою стоимости их или потребовать от покупателя удаления их [25, с. 341].

Шафи не имеет права на вознаграждение за посаженные им деревья или возведенные постройки на земле, оказавшейся чужою собственностью, но он может удалить их.

Если кто-либо покупает участок земли, на котором растут финиковые деревья, приносящие в то время плоды, то шафи вправе взять плоды, если только о том особо упомянуто в договоре продажи, ибо иначе они не считаются включенными в договор. Право шуф'а применяется ко всем недвижимым имуществам [25, с. 343].

Привилегия шуф'а не простирается на домашние вещи и на суда, ввиду изречения Пророка, мир ему и благословение Аллаха: «Шуф'а касается только домов и садов», даже дом или деревья не подлежат шуф'а, если они проданы отдельно от земли, на которой стоят. Так как строения и

деревья по природе своей непостоянны, то они принадлежат к числу движимых имуществ. Исключение сделано, однако, для верхнего этажа дома, который подлжит шуф'а, ввиду чего собственник нижнего этажа является шафи так же, как собственник верхнего этажа есть шафи по отношению к нижнему этажу, несмотря на то, что они имеют входы с разных улиц.

В отношении шуф'а не делается различия между мусульманином и зиммием [25, с. 344].

Шуф'а применяется к имуществу, переходящему каким бы то ни было образом за вознаграждение. Шуф'а не применяется к имуществу, данному в приданое; применяется к дому, проданному для уплаты приданого; не применяется к дому, за владение которым по мировой сделке уплачена известная сумма денег.

В случае продажи с правом отказа лицо, которому это право принадлежит, является шафи соседнего имения. Право шуф'а не применяется к имуществу, проданному по недействительному договору. Продавец имущества по недействительному договору все-таки есть шафи соседнего имения [25, с. 347].

Пока он не передаст проданное имущество покупщику, к которому и переходит право шуф'а. Оно, однако, теряется после взятия продавцом имущества обратно. Право шуф'а не возникает при разделе общего имения. Право, от которого сторона отказалась, не может быть впоследствии возобновлено. Право шуф'а уничтожается вследствие непредставления шафи в надлежащее время доказательств. Или вследствие согласия на уступку этого права по мировой сделке [25, с. 348].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что означает слово шуф'а?
2. В какой очередности дается преимущество на покупку (шуф'а)?
3. Когда шуф'а имеет место? Чем подтверждается и как осуществляется?
4. Каким образом производится свидетельство о такой покупке?
5. Если после всего этого претендент на преимущественное право покупки не явится в назначенный срок в суд, то потеряет ли он свое право на покупку в первую очередь?
6. Есть ли преимущество на покупку бань и мельниц?
7. Распространяется ли такое право на покупку отдельно дома или пальм?
8. Есть ли при таком виде покупки разница между мусульманином и другими подданными Исламского государства?
9. Останется ли в силе это право при дарении имущества?
10. Каким образом претендент получает то имущество, на которое имеет первоочередное право покупки?
11. Должен ли истец принести в суд деньги для уплаты за

имущество?

12. Если истец приобрел недвижимость заочно или же после покупки обнаружил какие-либо недостатки в строениях и сооружениях, имеет ли он право вернуть это имущество после осмотра его?

13. Если претендент на покупку откажется от свидетелей или не оповестит о своем преимущественном праве обе стороны при сделке купли-продажи, имея возможность сделать это, то останется ли за ним преимущественное право покупки?

14. Истец отказался от своего права на покупку в первую очередь за вознаграждение от купившего. Правомерно ли это?

15. Утрачивается ли право преимущества при покупке после смерти купившего или истца?

16. Один человек уполномочил другого продать дом. Представитель продал дом, причем имел преимущественное право на покупку этого дома. Может ли он воспользоваться этим правом уже после продажи дома?

17. А в случае, когда представитель покупателя имеет право за ним после покупки?

18. Продавец продал товар с правом его возврата обратно. Может ли компаньон или сосед предъявлять свои претензии по поводу покупки этого имущества в первую очередь?

19. Покупатель купил товар с правом его возврата. Останется ли преимущественное право покупки за соседом или компаньоном продавца?

20. Зимий (подданный исламского государства, не являющийся мусульманином) купил винный погреб вместе с вином. Если преимущественное право покупки за мусульманином, то как его осуществить?

21. Если истец и купивший не могут достичь согласия по поводу суммы покупки, то чьим словам верить?

22. Продавец и покупатель оспаривают сумму продажи и покупатель говорит, что заплатит больше, чем назвал продавец. Сколько должен будет заплатить купившему шафи (сосед или компаньон продавца)?

23. Если после совершения сделки купли-продажи продавец снизит цену или же покупатель добавит продавцу еще денег, то сколько должен выплатить шафи, если он воспользуется своим преимуществом при покупке?

24. Покупатель купил недвижимость в кредит. Может ли шафи перекупить эту недвижимость до окончания срока кредита?

25. Если продавец обменял недвижимость на недвижимость, то каким образом шафи может скупить эту недвижимость?

26. Шафи получил ложную информацию, что его компаньон (сосед) продает дом за 1000 динаров, и отказался от своего преимущественного права на покупку. Потом узнал, что цена дома ниже. Может ли он воспользоваться своим правом на первоочередную покупку?

27. Если шафи после отказа от своего права узнал, что продавался другой вид недвижимости, может ли он воспользоваться своим правом на покупку в первую очередь?

28. Покупатель купил участок земли. Затем построил на нем здание или же посадил деревья. После этого объявился претендент на преимущественное право покупки этого участка. Как поступить в этом случае?

29. Человек купил участок земли с плодоносящими деревьями. После этого суд вынес решение о перепродаже этого участка шафи. Получит ли шафи плоды на этих деревьях?

30. Покупатель купил дом с правом возврата его в определенный срок и вернул его обратно. Может ли шафи требовать продажи этого дома ему?

31. Компаньоны решили поделить между собой недвижимость, находящуюся в их общей собственности. Может ли здесь быть преимущественное право покупки у кого-либо из них?

32. Если на проданное имущество много претендентов, то как поделить между ними это имущество?

33. Покупатель купил дом, а затем еще доплатил одеждой. Сколько должен заплатить шафи, если он захочет купить дом себе?

34. Когда преимущественное право покупки утрачивает силу?

2.5. Шарикат (товарищество) и его виды

Под термином «шарикат» в буквальном его смысле подразумевается соединение двух или более состояний таким образом, что их невозможно отличить одно от другого. Однако употребление термина «шарикат» распространяется и на сделки этого характера, если даже и не состоялось соединение имуществ, потому что такие сделки порождают подобное соединение. На языке закона термином «шарикат» обозначается союз двух или более лиц, заключаемый для достижения общей цели.

Товарищество законно, потому что во времена Пророка, мир ему и благословение Аллаха, люди вступали в сделки этого рода и Пророк утверждал их.

Товарищество бывает двух видов:

1. Товарищество по праву собственности;
2. Товарищество по сделке.

Товарищество по праву собственности может быть добровольным либо принудительным. Оно не дает права участнику распоряжаться долей другого товарища. Шарикати-мильк имеет место, когда двое или более лиц являются собственниками одной и той же вещи. Это товарищество бывает двух родов: добровольное и принудительное. Оно бывает добровольным, если два человека покупают какой-либо предмет, или получают его в дар, или право владения на него переходит к ним по завещанию и они вступают в совместное владение; если два лица совместно приобретают путем

завоевания чего-либо в неприятельской стране; если они соединяют свои имущества таким образом, что одно не может быть отлучено от другого (как, например, смесь пшеницы с пшеницею) или если затруднительно отличить одного от другого (как, например, в смеси пшеницы с ячменем) [24, с. 514].

Товарищество по праву собственности бывает принудительным тогда, если имущества двух лиц соединяются (помимо сделки с их стороны) при таких обстоятельствах, что их трудно различить между собою или если два лица унаследуют одно и то же имущество. При этом виде товарищества ни один из товарищей не может законно совершать никакой сделки по отношению к доле другого без его на то разрешения. Потому что каждый из них является посторонним лицом по отношению к доле другого. Однако он может также законно продать свою долю другим лицам без согласия на то своего товарища, за исключением лишь случаев общего или смешанного владения, если товарищ не может законно продать долю другого третьему лицу без его разрешения на то.

Товарищество по сделке заключается путем предложения и согласия. Так, одно лицо говорит другому: «Я сделал тебя своим товарищем в таком-то имуществе», на что другое лицо отвечает: «Я согласен». Непременным условием такой сделки должно быть, чтобы имущество, относительно которого она заключается, допускало возможность передачи так, чтобы во владении им в равной степени могли участвовать обе стороны и чтобы такое равномерное и совместное владение могло быть установлено. Другими словами, чтобы это приобретение в равной мере было собственностью обоих участников сделки [24, с. 514].

Товарищества по сделке бывают четырех видов:

- 1) товарищество по взаимности;
- 2) товарищество в торговле;
- 3) товарищество в искусствах и ремеслах;
- 4) товарищество по личному кредиту [24, с. 515].

Товарищество по взаимности имеет место, если два человека, равные друг другу по имуществу, привилегиям и религиозным убеждениям, вступают в сделку товарищества. Товарищество подобного рода представляется универсальным во всех сделках, в которых каждый из участников поручает ведение дел товарищества другому без каких бы то ни было ограничений или урезок права, так как термин «муфавазат» в буквальном смысле значит «равенство».

Товарищество по взаимности требует равенства между товарищами в имущественном отношении. Необходимо, чтобы совершенное равенство имело место по отношению к капиталу, являющемуся объектом сделки товарищества, то есть по числу дирхамов и динаров [24, с. 515].

Необходимо также, чтобы между товарищами существовало равенство по отношению ко всякого рода привилегиям и преимуществам, потому что если один из них обладает привилегиями и преимуществами, которыми не пользуется другой, то между такими товарищами не может

существовать полного равенства. Между товарищами должно иметь место равенство по отношению к вере и вероучению.

Сделка товарищества по взаимности между двумя совершеннолетними, которые свободнорожденны, законна независимо от того, будут ли они мусульманами или же зиммиями, потому что в обоих этих случаях существует равенство между договаривающимися сторонами. Если один будет зиммием, верующим в писания, а другой – язычником, то такая сделка законна, потому что неверие противопоставляется правоверию как общее генетическое разделение, почему в рассматриваемом случае имеет место равенство по отношению к вере. Сделка товарищества по взаимности между мусульманином и неверным незаконна [24, с. 516].

Договор товарищества по взаимности, заключенный между двумя рабами, двумя малолетними или двумя мукатабами, незаконен.

Сделка товарищества по взаимности подразумевает для обеих договаривающихся сторон правоспособность как к заключению сделок, так и к представлению поручительства.

Покупка, сделанная каким-либо из товарищей, делится между обоими, за исключением предметов первой необходимости. Все покупаемое кем-либо из двух участников договора товарищества по взаимности разделяется между ними, за исключением пищи и одежды, приобретаемых для личного употребления членов товарищества и их семейств, потому что договор товарищества по взаимности требует, чтобы между обеими сторонами соблюдалось совершенное равенство. А так как каждый из товарищей является заместителем другого во всех делах и сделках, то отсюда следует, что покупка, совершенная одним из них, равносильна покупке, совершенной обоими [24, с. 517].

Всякий долг, который сделан кем-либо из двух участников товарищества по взаимности для цели, относительно которой договор товарищества имеет силу, обязателен и для другого товарища в видах установления равенства между товарищами.

Поручительство имущественного характера, взятое на себя одним из товарищей, обязательно для другого. Если один из участников договора товарищества по взаимности в интересах третьего лица возьмет на себя поручительство имущественного характера перед лицом посторонним, то оно, по учению Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, обязательно и для другого товарища.

Ручательство имущественного характера, взятое на себя одним из товарищей, необязательно для другого, если оно состоялось без согласия на то лица, за которое дается поручительство [24, с. 518].

Сделка товарищества по взаимности не нарушается, если приращение имущества одного из товарищей по существу своему таково, что от этого не увеличивается его доля капитала. Сделка товарищества по взаимности может быть заключаема лишь относительно наличных денег [24, с. 521].

Сделка товарищества по взаимности может быть заключена лишь

относительно наличных денег: бумажных или металлических. Если кто-либо купит что-то на свое собственное имущество с тем, чтобы другое лицо владело совместно с ним купленным динарами считаются звонкою монетой, так как они имеют обращение наравне с золотою и серебряною монетой. Золотые и серебряные слитки, если принимаются в обращение, считаются наравне со звонкою монетою.

Сделка товарищества по взаимности не может быть заключаема относительноности разнородных основных капиталов. Если основные капиталы (участников сделки) будут различаться между собою по существу, как, например, пшеница и ячмень или маслины и перец, и владельцы их соединят их, после чего войдут в сделку товарищества по взаимности, то такая сделка не имеет законной силы, по мнению всех наших ученых [24, с. 522].

Товарищество по праву собственности имеет место, если один из участников сделки товарищества по взаимности продает половину своего основного капитала другому. Когда два лица желают заключить между собою сделку совместного владения всякого рода движимостью, то один из участников должен продать другому половину своего движимого имущества взамен половины имущества другого, чтобы имело товарищество по праву собственности. После совершения такой сделки купли-продажи может быть совершена сделка товарищества. Если же ценности участников не равны между собой, то участник, обладающий движимостью меньшей ценности, должен продать из нее другому столько, чтобы такую продажей могло быть установлено между ними товарищество.

Товарищество торговое имеет место, если каждый из участников становится доверенным лицом другого, но не поручителем за него. Этот вид товарищества имеет место, если два лица станут товарищами в каком-либо виде торговли (например, торговли платьем или пшеницею) или если они поведут сообща какое бы то ни было торговое дело [24, с. 526].

Товарищество торговое не допускает взаимного поручительства, но оно требует взаимной доверенности на заключение сделок. При заключении сделки товарищества торгового не должно быть упоминаемо о поручительстве, так как оно не составляет необходимого условия такого соглашения. Однако такое товарищество требует, чтобы каждый из участников его мог действовать как доверенное лицо в интересах другого, так как без этого конечная цель такой сделки (совместное право собственности) не может быть достигнута.

Торговое товарищество допускает неравенство основных капиталов.

Товарищество торговое допускает прибыль, не пропорциональную доле основного капитала каждого из участников. Каждый из участников сделки товарищества торгового может законно участвовать в ней лишь частью своего имущества, а не всем им. Потому что равенство основных капиталов не составляет необходимого условия для этой сделки и не требуется по самому смыслу термина «инан». Основным капиталом

товарищества торгового законно может быть лишь такой, который допускается в товариществе по взаимности.

Основные капиталы участников товарищества торгового могут быть разнородны. Два лица могут законно вступить в товарищество торговое, когда основной капитал одной стороны состоит из дирхамов, а другой – из динаров [24, с. 526].

Долги могут быть взыскиваемы лишь с того из участников товарищества торгового, который их сделал. При уплате ценности покупки, приобретенной одним из участников товарищества торгового, этот участник может требовать с другого своего товарища соответствующую долю цены [24, с. 528].

Если весь капитал товарищества торгового или же кого-либо из участников погибнет или будет уничтожен до совершения какой-либо покупки, то этим расторгается сделка товарищества, потому что при сделке товарищества объектом ее является имущество.

Следовательно, при разрушении объекта сделки этим расторгается сама сделка, точно так же, как это имеет место при купле-продаже. В случае уничтожения капитала одного из участников товарищества торгового потеря эта целиком падает на того, кому принадлежал капитал [24, с. 529].

Потеря вследствие уничтожения капитала одного из участников товарищества торгового не падает на него, если это уничтожение имело место после смешения капиталов. В покупке, совершенной одним из участников товарищества торгового, после которой погибает капитал другого участника, участвуют оба товарища, а сама сделка товарищества остается в силе согласно условиям, при которых она заключена. Если доля капитала одного из участников товарищества торгового погибнет до совершения другим покупки, то в этой покупке участвуют оба товарища на условиях товарищества по праву собственности. Однако, если погибнет капитал одного из участников товарищества торгового и затем другой его товарищ совершит покупку на свои собственные средства, причем по условиям сделки каждый из товарищей должен действовать как доверенное лицо другого, то все купленное должно быть разделено между обоими товарищами в силу первого заключенного между ними условия, потому что, хотя сделка товарищества и расторгнута, но взаимная доверенность, которая особо оговорена была в этой сделке, остается в силе.

Товарищество торговое имеет законную силу и без смешения основных капиталов товарищей. Сделка товарищества, по которой выговаривается какая-либо определенная доля из прибыли в пользу одного из товарищей, представляется незаконною: такое условие может повести к расторжению товарищества, так как возможно, что обороты его в общем принесут не более прибыли, чем выговоренная сумма. Каждый из участников как сделки товарищества торгового, так и товарищества по взаимности может передать другому лицу свою долю основного капитала,

потому что так установлено обычаем относительно сделок товарищества.

Каждый из участников товарищества торгового (и по взаимности) может отдать свою долю основного капитала на хранение постороннему лицу [24, с. 531].

Каждый из участников как сделки товарищества по взаимности, так и товарищества торгового может назначить третье лицо в качестве доверенного за себя. Назначение доверенных лиц для совершения купли-продажи составляет один из актов, свойственных торговле, а товарищества заключаются именно с целью ведения торговых дел. Каждый из участников товарищества владеет капиталом товарищества как имуществом, доверенным на хранение.

Право владения каждого из участников товарищества как торгового, так и по взаимности, считается равносильным праву владения капиталом, доверенным на хранение, потому что каждый из товарищей владеет имуществом с согласия собственника этого имущества и на том основании, что он может дать нечто в возмещение за такое владение [24, с. 532].

Товарищество в искусствах и ремеслах имеет место, когда (например) два портных или два красильщика станут товарищами путем соглашения работать вместе и делить свои заработки, как делится прибыль в товариществе; такая сделка, по мнению наших ученых, должна считаться законной.

Для установления товарищества в искусствах и ремеслах не требуется, чтобы участники его занимались одним и тем же ремеслом или жили в одном месте.

Единство ремесла и места жительства не представляется существенно необходимым для установления товарищества в искусствах и ремеслах [24, с. 534].

Товарищество в искусствах и ремеслах допускает неравномерное распределение прибыли. Нужно заметить, что если в рассматриваемом случае товарищи условятся произвести одинаковую работу и разделить полученную за это прибыль на три части, то такой договор может считаться законным по благоприятному толкованию закона [24, с. 535].

Работа, взятая на себя одним из участников товарищества, обязательна и для другого. Каждый из них может требовать заработную плату от заказчика. В товариществе ремесленном исполнение заказа, взятого на себя одним из участников, обязательно как для него самого, так и для его товарища, так что заказчик может требовать выполнения заказанной работы от каждого из товарищей безразлично, по своему усмотрению; и каждый из товарищей безразлично может требовать от заказчика заработную плату за исполненный заказ. В свою очередь, заказчик, уплативший полностью стоимость заказа одному из товарищей, этим освобождается от всякого дальнейшего иска со стороны другого товарища.

Заключение сделки товарищества ремесленного является источником ответственности, то есть в силу существования этой сделки

выполнение заказа обязательно для обоих участников ее, почему ведение всякого дела, предпринятого одним из участников, обязательно и для другого его товарища, который, следовательно, имеет право на заработную плату на равных условиях с первым как обязанный участвовать в выполнении заказа, взятого на себя первым. Если бы второй участник товарищества ремесленного не разделял с первым обязательства обоюдного выполнения заказов, то он и не имел бы права участвовать в заработной плате [24, с. 536].

Товарищество по личному кредиту имеет место, когда два лица, не обладающие никаким имуществом, заключают между собою сделку товарищества путем соглашения приобретать покупку на свой личный кредит (не уплачивая тотчас же цены купленного) и продавать за свой совместно счет. Этот вид сделки товарищества обозначается термином «вуджох» на том основании, что покупка в кредит может быть производима лишь лицами, пользующимися лично известностью (виджахит) между другими людьми [24, с. 537].

Сделка товарищества на вере может включать Товарищество на вере, в то же время может быть и товариществом по взаимности, то есть каждый из участников его может быть доверенным лицом и поручителем другого. Поэтому, если два лица, правоспособные к поручительству, приобретают какой-либо предмет на условии владеть им в равных долях, причем в самый текст соглашения вводится выражение «по взаимности», то такая сделка будет носить характер взаимности [24, с. 538].

Товарищество не может иметь места относительно предметов характера безразличного. Товарищество не может законно иметь места относительно леса, травы или дичи. Так, если два лица заключат между собою сделку товарищества относительно таких предметов и впоследствии станут собирать лес или траву или убивать дичь на охоте, то собранные при этих условиях одним из участников такой сделки лес или трава, равно как и убитая на охоте дичь, принадлежат единственно этому участнику, а не его товарищу. Это же правило применимо к тем случаям, если два лица заключают между собою сделку товарищества относительно всяких иных предметов безразличного свойства (например, плодов, собираемых с деревьев, дико растущих в лесу, что считается всеобщим достоянием), потому что сделка товарищества заключает в себе доверенность, а назначение доверенного лица для приобретения предметов безразличного свойства не имеет законной силы и всякого рода поручения доверителя, относящиеся к таким предметам, недействительны, так как доверенность равносильна облечению властью на совершение сделок относительно таких предметов, распоряжаться которыми может лишь доверитель, а не его доверенное лицо [24, с. 538].

Если оба участника сделки товарищества относительно предметов характера безразличного совместно вступают во владение ими, то оба они пользуются равными правами собственности относительно таких предметов. Но если лишь один из них несет труды по овладению таким

предметом безразличного характера, причем другой ничего не делает для этого, то такой предмет принадлежит единственно и исключительно лицу действовавшему. Если одно лицо имеет мула, а другое – кожаное ведро для добывания воды, и эти лица заключат между собою сделку товарищества по добыванию воды, причем они согласятся владеть совместно всем, что будет выручено такою работою, то такая сделка не имеет законной силы, а все приобретаемое поступает в собственность того лица, которое в действительности добывает воду. Если этим лицом будет владелец мула, то он должен уплачивать владельцу ведра стоимость найма ведра. Если же воду будет добывать владелец ведра, то он должен уплачивать владельцу мула стоимость найма мула. Такая сделка товарищества считается не имеющею законной силы, потому что объектом ее является предмет характера безразличного (вода).

Во всех случаях товариществ, не имеющих законной силы, прибыль пропорциональна капиталу. И всякое соглашение, в силу которого один из товарищей получает больше, чем ему законно причитается, прибыли, недействительно. Поэтому, если товарищи владеют равными капиталами и уговорятся делить прибыль на три части, то такой уговор не имеет законной силы и прибыль должна быть делима поровну.

Сделка товарищества лишается законной силы в случае смерти или вероотступничества одного из товарищей. Если один из товарищей умрет или впадет в вероотступничество и станет гражданином чужого государства, то эти обстоятельства лишают сделку товарищества законной силы, потому что она включает в себя взаимную доверенность, которая существенно необходима для существования товарищества [24, с. 539].

Доверенность же уничтожается смертью, а равно бегством в чужую страну во время вероотступничества в том случае, когда кадый сделает постановление, устанавливающее факт такого бегства, что равносильно смерти [24, с. 539].

Сделка товарищества расторгается в случае смерти или вероотступничества одного из товарищей независимо от того, известно ли об этом другому товарищу или нет.

Ни один из участников сделки товарищества не может законно платить закят с имущества другого своего товарища без его на то разрешения, потому что уплата закята не есть отрасль торгового дела. Если каждый из участников сделки товарищества даст другому общее разрешение уплачивать закят со своего имущества и каждый из товарищей сначала уплатит закят со своей личной доли капитала товарищества, а затем уплатит его с доли своего товарища, то уплативший закят последним несет ответственность независимо от того, известно ли ему, что другой уплатил закят или нет [24, с. 540].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что означает «шарикат» в буквальном смысле?
2. Что такое товарищество на языке Шариата?

3. Какие виды товариществ существуют?
4. Каким бывает товарищество по праву собственности?
5. Назовите условия товарищества по праву собственности?
6. Что такое товарищество по сделке?
7. Сколько видов товарищества по сделке существует?
8. Относительно чего может быть заключена сделка

товарищества по взаимности?

9. Могут ли два лица законно вступить в торговое товарищество, если основной капитал одной стороны состоит из дирхамов, а другой – из динаров?

10. Если один из участников такого товарищества получит в наследство или в подарок имущество, то останется ли это товарищество действительным?

11. Если ли еще условия действительности ТПО?

12. Что такое ТОО?

13. Что могут делать участники ТОО и ТПО с имуществом компании?

14. Что такое производственный кооператив?

15. Если один из участников произвел что-то, а другой – нет, то надо ли делить прибыль от производства?

16. Что такое товарищество представителей?

17. Можно ли создавать товарищество (артель) для охоты, сбора сена или дров?

18. Одному лицу принадлежит верблюд, а второму – корм для верблюда. Можно ли им объединиться для перевозки воды и продажи её людям с условием раздела прибыли между ними?

19. Если же один из них все же занимается продажей воды, то как им поделить прибыль?

20. Что такое товарищество в искусствах и ремеслах? Допускает неравномерное распределение прибыли?

21. Может ли быть законным товарищество относительно леса, травы и дичи? Почему?

22. Будет ли действительно товарищество по добыванию воды в случае, если первое лицо имеет мула, а второе кожаное ведро для добывания воды?

23. Два человека создали изначально недействительную компанию. В результате ее деятельности получили прибыль. Как им поделить прибыль?

24. Должен ли один компаньон выплачивать замят за долю другого?

25. Если каждый из компаньонов разрешил другому выплачивать за него замят и получилось так, что все его выплатили, то на ком остается ответственность за замят?

26. Лишается законной силы сделка товарищества в случае смерти, вероотступничества одного из товарищей или побега в чужую

страну?

27. В каких случаях компания распадается до расторжения сделки?

2.6. Понятие мудараба

Слово «мудараба» происходит от «дирриб» и буквально означает «ходить по земле». На языке закона под мудараба понимают договор товарищества, по которому одна сторона (именно – собственник) получает право на прибыль вследствие предоставления капитала, и называется рабби-мал или собственник капитала (называемого раиси-мал), а другая сторона получает право на прибыль по причине вкладаемого в дело труда и называется мударибом (или деятелем) [25, с. 170].

Участие в прибыли есть существенная принадлежность этого договора. Поэтому договор мудараба не может быть установлен без участия в прибыли.

Договоры мудараба допущены законом по необходимости, так как многие обладают имуществом, не будучи искусны в его использовании.

Другие, напротив, обладают этим искусством, не имея имущества. Отсюда является необходимость допустить эти договоры ради согласования интересов богатого и бедного, искусного и неискусного. Многие вступали в такие договоры в присутствии Пророка, мир ему и благословение Аллаха, который утверждал их. Равным образом некоторые из товарищей Пророка, мир ему и благословение Аллаха, заключали такие договоры.

Капитал составляет поклажу в руках деятеля. Что бы ни было дано деятелю собственником капитала, все это считается поклажею, потому что деятель вступает в товарищество по желанию собственника, а не с намерением купить или взять займы. Деятель является также агентом собственника относительно употребления капитала, так как он действует в этом отношении по его приказанию. Поэтому, когда приобретена какая-либо прибыль, то собственник и деятель являются совокупными участниками в ней, так как прибыль эта является результатом совокупного действия капитала одного и труда другого.

Если договор окажется недействительным, то деятель вместо прибыли получает соответствующую плату за труд. Если договор мудараба недействителен, то он представляется недействительным договором найма, так как деятель в отношении капитала действует для собственника такового, то выговоренная им прибыль равносильна плате за его труд. Поэтому договор мудараба, если он недействителен, представляется как бы недействительным договором найма; а при таком положении деятель имеет право только на вознаграждение, соответствующее его труду.

Мудараба может иметь место лишь относительно такого капитала, который допускает товарищество. Договоры мудараба действительны только относительно капитала, который может быть предметом договора товарищества. А именно – дирхамов и динаров (по мнению имама Абу

Ханифе, да будет доволен им Аллах), а также варьируемых медных монет (по учению обоих учеников) [25, с. 170].

Если бы собственник капитала дал кому-либо движимое имущество с поручением «продать таковое и затем в отношении вырученной цены поступить как «мудариб», то договор мудараба был бы действителен, так как он относится не к движимому имуществу, но к цене его, то есть к такому предмету, относительно которого мудараба действителен.

Одно из условий договора мудараба состоит в том, чтобы прибыль собственника и деятеля не была определена, то есть чтобы ни один из них не имел права на определенное число дирхамов. Так как если бы в пользу той или другой стороны была выговорена определенная сумма дирхамов, то товарищество в отношении прибыли перестало бы существовать между ними, потому что возможно, что вся прибыль не превысит выговоренной суммы. Поэтому, если бы, например, на часть одной стороны было выговорено десять дирхамов, деятель получает право на вознаграждение, пропорциональное своему труду, потому что договор мудараба стал недействительным. Деятель имеет право на получение соответствующей платы за труд, так как цель его труда заключалась в получении вознаграждения, а вследствие недействительности договора он лишен возможности получить такое вознаграждение. Поэтому необходимо предоставить ему плату соответственно труду его. Что касается прибыли, которая может быть получена в этом случае, то она поступает в пользу [25, с. 171].

Другое требование в договорах мудараба состоит в том, чтобы не было условий, возбуждающих неизвестность относительно прибыли. Так как такое условие делает договор недействительным, разрушая его предмет. Однако другие недействительные условия, исключая приведенного или таких, которые противны природе этого договора, не делают его недействительным, но сами становятся недействительными.

Необходимо также, чтобы капитал был передан в руки деятеля. Другое требование при мудараба заключается в том, чтобы собственник передал капитал деятелю и не удержал владения им. Так как он является в руках деятеля с характером поклажи, а потому должен быть в его только владении, но никак не во владении собственника. Другое дело – в договоре товарищества, если в договоре мудараба капитал дается одною стороною, а труд – другою. Отсюда необходимо, чтобы капитал всецело находился в руках деятеля для того, чтобы он мог исполнить при его содействии необходимый труд. Между тем, в товариществе труд вносится обеими сторонами. Поэтому, если бы было условлено, что имущество всецело останется в руках одной из сторон, то договор товарищества не был бы установлен [25, с. 172].

Условие о том, что собственник капитала явится и деятелем, делает договор недействительным. Соединение в одном лице роли собственника и деятеля делает договор недействительным, так как где существует такое условие, капитал не может быть в исключительном владении деятеля.

Ввиду чего он не свободен в своих действиях относительно его и, таким образом, цель договора (именно – соучастие в прибыли) не может быть осуществлена независимо от того, обладает ли собственник полным разумением или нет (например, малолетний). Потому что, так как владение капиталом основано для собственника и на его праве собственности, то до тех пор, пока он остается в его владении, передача его деятелю не может быть удостоверена. Таким же образом, если один из двух участников мудараба передает кому-либо капитал путем мудараба и ставит условием, чтобы и другой участник вступил в управление им, такой договор мудараба ничтожен, потому что другой товарищ есть также собственник упомянутого капитала, хотя он не участвует в соглашении о мудараба.

Если договорившаяся о мудараба сторона не есть собственник капитала и выговорит себе вместе с мударибом, или деятелем, участие в управлении капиталом, то такое соглашение недействительно, если договаривающийся окажется неспособным, и он по закону не вправе принять на себя управление капиталом по договору мудараба. Но если сторона имеет законную способность получать капитал и поступать в качестве деятеля, то рассматриваемый договор не будет недействителен, если, например, отец или опекун дает имущество опекаемого кому-либо для употребления по договору мудараба, условившись, что он сам взамен известной части прибыли будет участвовать в управлении капиталом. В этом случае договор действителен, так как такое лицо, будучи само вправе управлять капиталом несовершеннолетнего в виде мудараба, равным образом вправе участвовать вместе с другим в управлении таковым в виде мудараба [25, с. 173].

Деятель свободен поступить с капиталом по собственному усмотрению. Так как договоры мудараба абсолютны, то есть не ограничены временем, местом или другими обстоятельствами, то деятель вправе, пользуясь капиталом, покупать или продавать, питаться и путешествовать или поместить капитал в виде поклажи. Так как договор не ограничен и цель его – получение прибыли. Но так как цель эта может быть достигнута только торговлею, то договор распространяется на все случайности торговли. А назначение представителя, передача имущества в виде поклажи – все это случайности торговли, равно как и путешествие, потому что поклажеприниматель, не имеющий права пользования поклажею, все же имеет право путешествовать с нею. А потому деятель, который имеет право пользования капиталом и подавно имеет право путешествовать на этот капитал.

Деятель не вправе передать капитал другому лицу по договору мудараба без согласия собственника или без уполномочия со стороны последнего действовать по собственному разумению и усмотрению. Потому что один предмет не может включать в себя подобный себе предмет, так как, будучи одинаковой силы, один из них не может вызвать другой. Отсюда необходимо или положительное разрешение со стороны собственника, или общее уполномочие деятелю поступать по

собственному усмотрению [25, с. 174].

Деятель не вправе отдать полученный им по мудараба капитал в ссуду другому лицу, хотя бы собственник сказал ему: «Действуй по своему усмотрению», потому что собственник капитала, давая такое уполномочие, имеет в виду уполномочить деятеля лишь на такие действия, которые свойственны торговле; но ссуда не связана с торговлею, а есть безвозмездный акт подобно пожертвованию и дарению. Поэтому отдачею капитала в ссуду цель мудараба (именно – получение прибыли) не может быть достигнута, ибо незаконно получить обратно более того, что было дано в ссуду. Кроме того, передача капитала по договору мудараба согласна с существом торговли. А поэтому деятель может передать капитал другому лицу по мудараба, если только он уполномочен собственником поступать по своему усмотрению [25, с. 174].

Деятель не вправе отступить от ограничений, наложенных на него договором. Если кто-либо даст другому лицу имущество по договору мудараба и ограничивает его деятельность известным городом или известными предметами, то деятель не вправе отступить от этих ограничений, ибо это в природе представительства. А так как ограничение здесь сопровождается выгодою, то оно допустимо.

Нарушив ограничение, деятель становится ответственным за капитал. Если собственник ограничит пользование капиталом известным городом, а деятель, тем не менее, перенесет его в другой город и там купит на него что-либо, то он становится ответственным за капитал. А что он купил на него, становится его собственностью так же, как прибыль, могущая получиться от него, так как он является узурпатором, так как присвоил себе право действия относительно капитала без согласия собственника. Если, однако, деятель, перенеся капитал в другой город, ничего не купит на него до возвращения в тот город, которым собственник ограничил его деятельность, то он освобождается от ответственности, а капитал снова получает характер мудараба в силу своего нахождения во владении деятеля по первоначальному договору. Равным образом, если деятель, купив что-либо на часть капитала в означенном городе, уедет из него с остающейся частью капитала и возвратится, не купив на эту оставшуюся часть, то в этом случае как купленное имущество, так и привезенная обратно часть капитала рассматриваются по законам мудараба ввиду вышеизложенных соображений [25, с. 175].

Ограничение известной частью города недействительно. Если кто-либо даст другому капитал по договору мудараба под условием покупать на него на рыночной площади известного города, то условие это недействительно, ибо город, несмотря на различие его частей, составляет одно место, а потому такое ограничение бесполезно. Если бы, однако, он положительно ограничил право покупки рыночною площадью, говоря: «Покупай на этот капитал на рыночной площади и ни в каком другом месте», то покупка в другом месте была бы незаконна, так как собственник положительно заявил, «чтобы он не покупал вне рыночной площади». А

собственник волен установить такое ограничение. Упомянутое здесь ограничение подразумевается, когда собственник говорит: «Я даю тебе этот капитал под условием, чтобы ты поступил с ним таким образом» (например, «чтобы ты купил бумажную пряжу»), или под условием, «чтобы ты употребил его в таком-то месте», а также когда он говорит: «Возьми этот капитал и употреби его в Куфе» или: «Возьми этот капитал под условием половины прибыли, имеющей получиться от него в Куфе».

Если бы, однако, собственник просто сказал: «Употреби этот капитал в Куфе», то деятель вправе употребить его в Куфе или вне Куфы. Доказательство этих положений основано на арабской грамматике.

Если собственник говорит деятелю: «Возьми этот капитал под условием, что ты будешь на него покупать у известного лица и продавать ему», то такое ограничение действительно, будучи основано на специальном кредите, оказываемом лицу, до которого это относится [25, с. 176].

Действие договора может быть ограничено известным периодом. Если собственник ограничивает мудараба известным сроком, то договор становится недействительным по истечении этого срока. Так как это есть поручение, то продолжение его ограничивается указанным временем; и так как ограничение продолжительности его может быть выгодно, то оно действительно так же, как ограничение известным местом или известным способом продажи [25, с. 177].

Если деятель дает другому лицу капитал по договору мудараба без разрешения собственника капитала, то в этом случае первый, или главный, деятель не ответствен (за капитал) ни в силу того, что он таким образом передал капитал другому лицу, ни в силу того, что другой употребил капитал в дело, пока на него не будет получена прибыль. Но как скоро прибыль получена, то главный деятель становится ответственным перед собственником капитала [25, с. 180].

Если кто-либо передаст деятелю капитал по договору мудараба под условием дележа прибыли поровну и с разрешением передавать имущество другому по договору мудараба, согласно этому деятель передаст упомянутое имущество другому лицу под условием дележа прибыли на три части, а второй деятель пустит капитал в оборот и получит на него прибыль, то, если собственник сказал первому деятелю: «Какую бы прибыль Господь Бог ни послал на этот капитал, поделим ее пополам», половина всей прибыли принадлежит собственнику, одна треть – второму деятелю и одна шестая – первому. Передача капитала первым деятелем второму по договору мудараба с согласия собственника была законна; но так как собственник выговорил себе половину всей прибыли, то он и имеет право на нее, а деятель вправе распорядиться лишь второю половиною; но он согласился дать одну треть всей прибыли второму деятелю, следовательно, ему самому остается всего одна шестая часть прибыли. В этом случае половина прибыли принадлежит всецело обоим деятелям, хотя бы первый деятель и не употребил своего труда (по отношению к

капиталу), потому что труд второго деятеля считается трудом первого.

Если собственник капитала говорит деятелю: «Я даю этот капитал, и какую бы прибыль ты ни получил от него, должен разделить ее между нами пополам», в то же время разрешает ему передавать капитал по договору мудараба. И если согласно этому деятель передаст капитал другому деятелю под условием дележа прибыли пополам, то половина прибыли идет в пользу второго деятеля. А другая половина делится поровну между собственником и первым деятелем, потому что последний согласился предоставить второму деятелю половину прибыли; и так как собственник уже до того дал свое согласие на это, то второй деятель получает право на половину прибыли. Но собственник выговорил себе половину прибыли, могущей возникнуть для первого деятеля, а им приобретает лишь половина всей прибыли (так как необходимо исключить половину, идущую в пользу второго деятеля), то отсюда следует, что эта половина должна быть разделена между ними.

Если собственник даст кому-либо капитал по договору мудараба под условием, чтобы половина приращения на капитал принадлежала ему или чтобы половина приращения была разделена между ним и деятелем, в то же время разрешает последнему передать капитал по договору мудараба другому лицу. И, согласно этому, деятель передаст капитал под условием половины прибыли, то собственник имеет право на половину прибыли, а второй деятель – на другую половину. Первому же деятелю не причитается ничего [25, с. 174].

Договор прекращается смертью одной из сторон или вероотступничеством и выездом из отечества деятеля. Если собственник капитала или деятель умрет, то договор становится недействительным, так как договор мудараба носит характер представительства. Но представительство прекращается смертью представляемого или представителя, и наследование не имеет места по отношению к представительству.

Если собственник капитала отступит от веры и присоединится к чужой стране, то договор мудараба становится недействительным, так как присоединение к чужой стране равносильно смерти.

Если он не будет присоединен к другой стране, то действие заключенных его деятелем сделок приостанавливается (то есть если он снова станет мусульманином, то он вступает в силу); но если он умрет вероотступником, то он считается ничтожным по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, так как заключенная его деятелем сделка (относительно капитала) все равно, что его собственная сделка, так как она заключена за его счет и в его пользу. А так как действие сделок, заключенных вероотступником приостанавливается, то равным образом приостанавливается действие сделок, заключенных его деятелем [25, с. 184].

Если деятель отступит от веры, то договор все-таки продолжает существовать в прежнем виде, так как действие заключенных известным

лицом сделок приостанавливается лишь вследствие временного устранения принадлежащего ему права собственности. Но названный вероотступник не имеет никакого права собственности на капитал, данный по договору мудараба, так как он принадлежит собственнику.

И поскольку право собственности последнего не устраняется, то договор остается в силе [25, с. 184].

Все действия, совершенные деятелем до получения им надлежащего уведомления об увольнении, действительны. Если собственник капитала уволит деятеля и последний получит о том уведомление лишь после совершения им договоров купли и продажи, то договоры эти действительны, так как он действует в качестве представителя за счет собственника. А увольнение представителя, если оно добровольно и намеренно, воспринимает действие лишь после осведомления о нем представителя. Потому что увольнение есть запрещение действовать, а в деловых отношениях такие запрещения воспринимают силу лишь после осведомления о них, как в случаях предписаний и запрещений закона [25, с. 185].

Деятели, будучи поставлены в известность о своем увольнении, вправе все-таки превратить то, что находится в его руках, в деньги. Если собственник капитала, состоявшего первоначально из дирхамов и динаров, уволит деятеля в то время, когда капитал этот был превращен в деньги, и деятель будет поставлен о том в известность, то он более не вправе пустить их в оборот, так как в том нет уже необходимости. Если только капитал этот не состоит в монетах другого наименования, в каковом случае он может превратить его в монеты того же наименования, к которому принадлежал первоначальный капитал. Имеется в виду тот случай, когда капитал превращается в монеты того же наименования, из которого он первоначально состоял. Но если он был превращен в монеты другого наименования (когда, например, капитал первоначально состоял из динаров, а теперь он превращен в дирхамы, и наоборот), то деятелю, по благосклонности закона, дозволяется продать его за те же монеты, из которых состоял первоначальный капитал, потому что деятель обязан возвратить капитал, подобный первоначальному, что возможно лишь путем продажи находящегося в его руках за монеты того же наименования, что и первоначальный капитал. А также потому, что прибыль не может быть удостоверена, пока остающийся у деятеля капитал не будет превращен во что либо, подобное первоначальному капиталу. Здесь совершенно тот же самый случай, если бы имущество состояло из движимых предметов [25, с. 185].

Если при прекращении договора капитал состоит в долгах, то деятель должен собрать их, если была получена какая-либо прибыль. Если собственник и деятель расторгают договор и капитал в это время состоит в долгах других лиц, то в этом случае, если была получена какая-либо прибыль, судья должен предписать деятелю получить долги, ибо он считается как бы наемником, а его прибыль – наемною платою. Но если

никакой прибыли не было получено, то деятель не обязан собирать долги, ибо он только добровольный представитель и его нельзя принуждать к исполнению добровольно принятого обязательства. Однако в этом случае следует предписать деятелю назначить собственника своим представителем для получения этих долгов.

Все, что теряется из данного по договору мудараба капитала, становится на счет прибыли, а не первоначального капитала, ибо ввиду того, что прибыль есть зависящее имущество, более целесообразно относить потерю к ней. Таким же образом, как потеря в собственности, подлежащей закону, относится к тому, что изъято, а не к действительному нисабу, так как изъятое имущество есть принадлежность нисаба. Если потеря превышает прибыль, то ответственность не падает на деятеля, так как он есть лишь доверенное лицо [25, с. 186].

Если прибыль разделяется до возвращения капитала, а затем капитал подвергнется какой-либо случайности, то деятель должен возвратить полученную им часть прибыли. Если собственник капитала и деятель разделяют между собою прибыль, не прекращая силы договора, а затем будет утрачен весь капитал или часть его, то деятель должен возвратить собственнику прибыль для возмещения ущерба, потому что раздел прибыли до возвращения капитала недействителен, так как прибыль не может быть установлена до возвращения собственнику капитала, так как капитал есть главное, а прибыль зависящее.

Деятель не ответствен за недочет. Если по получении собственником обратно всего капитала останется некоторый излишек, то таковой делится между ним и деятелем как прибыль. Но если окажется недочет, то деятель не обязан пополнять его, так как он является лишь доверенным лицом [25, с. 170].

Прибыль, полученная деятелем, ни в каком случае не входит в расчеты по новому договору, заключенному теми же сторонами. Если деятель и собственник, разделив между собою и получив прибыль, прекратят действие договора мудараба и вступят в новый договор мудараба, а затем капитал будет утрачен, то прибыль, полученная по первому договору, не подлежит возврату собственнику, потому что первый мудараба был осуществлен, а второй составляет новый договор. И утрата капитала по второму договору не может отразиться на первом. Так же как, если бы собственник дал другое имущество, а не то, которое дано было деятелю по первому договору, в каком случае, если бы упомянутое дополнительное имущество было потеряно, то это не влияет на договор.

Деятель вправе продать капитал за наличные деньги или в кредит, так как эти действия составляют торговый оборот и как таковой входят в состав абсолютного договора. Однако срок кредита не должен быть длиннее обычного между купцами (например, длиннее десяти лет), так как деятелю дозволено лишь то, что в общем обычае или в обычае купцов. Поэтому он вправе купить животное для тяги, но он может только нанять судно, ибо таков обычай между купцами. Также деятель вправе позволить

покупщику перевести платеж на другое лицо. Деятель вправе совершать акты, на которые он уполномочен договором [25, с. 187].

Действия мудараба, или деятеля, бывают трех видов:

1. Те, на которые он уполномочен в силу абсолютного договора мудараба со включением всех актов, соприкасающихся с договором мудараба и его принадлежностям. Таковы, например: представительство при покупке и продаже ввиду необходимости в этих актах; заклад, ибо он соприкасается с природой платежа или удовлетворения; поклада; наем; путешествие с капиталом. Или в силу общей власти, данной ему собственником.
2. Такие акты, которые он не вправе совершать в силу абсолютного договора. Но в силу общей власти, данной ему собственником, поступать по собственному усмотрению, включая и те акты, которые могут иметь отношение к договору мудараба и связь которых с этим договором считается установленною, если к тому представляется какое-нибудь основание. Таковы: передача капитала другому.
3. посредством мудараба, или товарищества, или смешение капитала с имуществом деятеля или другого лица, на каковые акты деятель не считается уполномоченным в силу одного лишь основания абсолютного договора мудараба.

Такие акты, которые деятель не вправе совершать ни в силу абсолютного договора, ни в силу общей власти, предоставленной ему собственником, так как они не в природе торгового оборота и не имеют вероятной связи с договором, но которые деятель может совершать в случае специального полномочия, данного собственником капитала [25, с. 188].

Если деятельность мудараба происходит в его родном городе, то содержание его не ложится на капитал. Если, однако, он путешествует с капиталом, то расходы на пищу и одежду должны быть возмещены из капитала, равно как и плата за проезд (то есть деятель вправе купить или нанять на капитал животное для переездов).

Деятель, оставаясь в родном городе, живет, как у себя дома, а не вследствие договора мудараба. Но, отправляясь в путешествие, он действует вследствие договора и потому имеет право на содержание из полученного по договору капитала [25, с. 170].

Если деятель отправляется на расстояние, меньшее одного дня пути, то содержание его не относится на капитал, ибо, когда он отправляется на такое расстояние, что выехав утром, может возвратиться к вечеру и провести ночь в своей семье, то он считается не оставившим своего места жительства. Если, однако, он отправляется на такое расстояние, что не может вернуться к вечеру того же дня, то расходы на его содержание возмещаются из капитала, так как он отсутствует по делу мудараба. Если получится прибыль, то собственник прежде всего берет данный им капитал, а затем остаток делится между обеими сторонами по условию. Поэтому расходы на содержание деятеля покрываются из прибыли, а не из

капитала, хотя бы деятель и истратил часть капитала на свое содержание [25, с. 191].

Если деятель продает движимое имущество для торгового оборота, то он должен отнести расходы по этой продаже на счет капитала. Но он не должен отягощать капитал расходом на свое содержание, ибо, по купеческому обычаю, первого рода расходы покрываются из капитала, но не расходы последнего рода, а также потому, что первые возвышают стоимость капитала, но не последние.

Все расходы на купленные предметы, не имеющие последствием придание им нового существенного качества, остаются на ответственности деятеля. Если деятель имеет в руках тысячу дирхамов, употребит их на покупку платья и израсходует сто дирхамов из собственного имущества на беление и перенесение платья, а собственник капитала предоставил ему действовать по усмотрению, то признается, что деятель действовал без уполномочия [25, с. 192].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что означает «шарикат» в буквальном смысле?
2. Что означает мудараба на языке Шариата?
3. По какой причине договоры мудараба допущены законом?
4. Относительно какого капитала может иметь место договор мудараба?
5. Каковы условия договора мудараба?
6. Будет ли действителен договор, в котором собственник и деятель делают представлены в одном лице?
7. Действителен ли договор мудараба, если отец или опекун дает имущество опекаемого в использование кому-то, условившись, что он сам взамен известной части прибыли будет участвовать в управлении капиталом?
8. Вправе ли деятель передать капитал другому лицу по договору мудараба без согласия собственника?
9. Может ли деятель отступить от ограничений, наложенных на него договором мудараба?
10. Ответствен ли деятель, если перенесся капитал в другой город, ничего не купит на него до возвращения в тот город, которым собственник ограничил его деятельность?
11. Если кто-то даст другому капитал по договору мудараба под условием покупать на него на рыночной площади известного города, то действительно ли такое условие?
12. Может ли действие договора может быть ограничено неизвестным периодом?
13. Если мудариб без разрешения владельца капитала наймет другого человека для использования этого капитала в целях получения прибыли, понесет ли он ответственность за капитал?
14. Каким образом делится прибыль на троих в упомянутом

случае?

15. Если второй мудариб поставит условие, что ему достанется $\frac{2}{3}$ прибыли, причем владелец капитала уже поставил условие о передаче ему $\frac{1}{2}$ части прибыли, а первый мудариб, зная это, принял условие второго мудариба, то как распределить между ними прибыль?

16. Может ли мудариб продавать в кредит?

17. Если владелец капитала расторгнул договор с мударибом, то в праве ли последний распоряжаться вверенным ему капиталом?

18. Если после расторжения договора у компании остались долги, то кто должен их покрыть?

19. Несёт ли мудариб ответственность, если вверенный ему капитал уничтожается не по его вине?

20. Кредитор и предприниматель получили прибыль мудараба, а в следующий раз потеряли (прогорели) все деньги (или часть денег) и однажды обанкротились. Что им делать?

21. Если одна из сторон совершила вероотступничество либо его настигла смерть, действует ли договор мудараба?

22. Если одна из сторон присоединится к другой стране, что происходит с заключенными сделками?

23. Действительны ли договоры, если собственник капитала уволит деателя и последний получит о том уведомление лишь после совершения им договоров купли и продажи?

24. На какие виды подразделяются действия мудариба?

25. В каких случаях такая компания распадается?

2.7. Понятие ‘арийя

‘Арийя, согласно нашим ученым, означает безвозмездное предоставление пользования. ‘Арийя как дозволение пользоваться чужим имуществом, так как происходит от слова «ибахат», что означает разрешение или дозволение. Определение срока не есть необходимое условие ссуды. Но если бы ссуда была предоставлением пользования, то она не была бы действительна без указания срока, так как без такого указания полный объем пользования не мог бы быть установлен, а неопределенное предоставление пользования недействительно. Ссуда прекращается вследствие обратного требования вещи, между тем как если бы она имела значение предоставления пользования, то не могла бы быть прекращена таким образом, как аренда не может быть прекращена обратным истребованием вещи [25, с. 184].

Ссудоприематель не вправе отдать полученную в ссуду вещь внаем, между тем как если бы это было предоставлением пользования, то он мог бы отдать вещь внаем, ибо кто сам собственник вещи, тот может сделать и другого ее собственником. Наши ученые рассуждают, что слово «‘арийя» указывает на предоставление пользования, так как происходит от «ария» – дарение, и что согласно сему при совершении договора

употребляется выражение «предоставление пользования». Сверх того, пользование вещью способно стать собственностью, как и сама вещь. И подобно тому, как предоставление собственности может происходить с вознаграждением или без него, так же и предоставление пользования.

Следует заметить, что обратное истребование вещи при ссуде имеет значение, потому что обратное истребование равносильно запрещению пользования, следовательно, после такого запрещения пользование перестает быть собственностью ссудоприемателя. Кроме того, последний не вправе отдать внаем полученную в ссуду вещь, так как это сопряжено с ущербом для ссудодателя [25, с. 210].

Предоставление происходит четырьмя различными способами:

- 1) посредством продажи, составляющей предоставление существа вещи за вознаграждение;
- 2) посредством дарения, составляющего предоставление существа вещи без Вознаграждения;
- 3) посредством аренды или найма, составляющего предоставление пользования за вознаграждение;
- 4) посредством ссуды, составляющей предоставление пользования без вознаграждения.

Договор ссуды считается заключенным, если ссудодатель говорит: «Я дал тебе это в ссуду», так как этим намерение положительно устанавливается, или если он говорит: «Я дал тебе есть от этой земли» – это выражение употребляется в переносном смысле для обозначения ссуды. Так как невозможно есть саму землю, то подразумевается «есть от произведения ее».

Ссудодатель может, когда пожелает, взять ссуду обратно. Ссудодатель волен взять обратно данную в ссуду вещь, когда пожелает, потому что Пророк сказал: «Ссуда должна быть возвращена собственнику», а также потому, что произведение или пользование ссуженною вещью становится собственностью по частям, по мере того, как оно получает существование. Отсюда, относительно той части, которая еще не получила существования, может иметь место лишь предоставление, а не овладение. Поэтому отказ в отношении такой части действителен.

Ссудоприематель не ответствен за утрату ссуды, разве он превысит свою власть относительно нее. Ссуда основана на доверии. Поэтому, если ссуженная вещь погибнет в руках ссудоприемателя без всякого с его стороны правонарушения, то он не ответствен за это, произойдет ли ущерб во время пользования ею или нет [25, с. 210].

Ссудоприематель не вправе отдать ссуду внаем. Поэтому, если бы он отдал ее внаем и затем она утратилась бы, то он ответствен за нее, потому что объем ссуды менее объема найма, а меньшее по объему не может заключать в себе большего. Если бы наем был действителен, то это могло бы случиться лишь при обязательности его; но обязательным наем может быть лишь при согласии на него ссудодателя, ибо иначе последний терпел бы большой ущерб ввиду лишения его возможности потребовать

ссуду обратно до истечения срока найма. Посему отдача ссуды внаем недействительна.

Следует заметить, что в случае отдачи ссуды внаем ссудоприематель становится ответственным за нее непосредственно по передаче ее наемщику. Так как акт ссуды не дает права на отдачу внаем, то отсюда следует, что такая передача есть превышение власти. В этом случае ссудодатель может, по своему выбору, получить вознаграждение от наемщика ввиду того, что последний принял чужое имущество без согласия собственника. Если, однако, он получит вознаграждение от ссудоприемателя, то уже не имеет права на вознаграждение от наемщика; ввиду уплаты вознаграждения ссудоприемателя очевидно, что последний отдал внаем лишь свое собственное имущество. Если он возьмет вознаграждение от наемщика, то этот последний вправе потребовать возмещения уплаченного от ссудоприемателя, являющегося и наймодателем, если только он (наемщик) не знал, что предмет найма есть ссуда, так как в этом случае он является жертвою обмана.

Ссудоприематель вправе отдать вещь в дальнейшую ссуду, если только при этом вещь не ставится в худшие условия [25, с. 130].

Ссуды бывают четырех видов:

1) ссуды безусловные по отношению к пользованию и сроку, в каком случае ссудоприематель вправе пользоваться вещью как и когда вздумается, потому что ссуда безусловна;

2) ссуды, ограниченные как относительно пользования, так и относительно срока, в каком случае ссудоприематель не вправе отступить от этих ограничений, разве отступление не изменит положения ссуды или поставит ее в лучшие условия; как, например, если кто-либо берет в ссуду животное с тем, чтобы нагрузить на него в известный день десять мер известного сорта пшеницы, а нагрузит в тот же день десять мер другого сорта пшеницы или менее десяти мер того же или другого сорта пшеницы;

3) ссуды, ограниченные сроком, но безусловные относительно пользования;

4) ссуды, ограниченные в отношении пользования, но не ограниченные сроком [25, с. 211].

В том и другом из означенных случаев ссудоприематель не вправе отступить от ограничения. Поэтому, если кто-либо берет в ссуду животное без всяких условий, то он вправе или навьючить его за свой счет, или отдать его с этой целью другому лицу, так как в навьючении нет разницы; равным образом он может или сам ездить на животном верхом, или отдать его для той же цели в ссуду другому лицу. Но так как верховая езда бывает различная, то он может ездить лишь одним способом, который должен быть установлен его собственным действием. Если он сам ездил на животном верхом, то не вправе отдать его для езды другому. Или если он даст животное другому для верховой езды, то после того не вправе сам ездить на этом животном [25, с. 212].

Если кто-либо берет в ссуду землю с намерением возвести на ней постройки или насадить деревья, то это законно, потому что пользование, ради которого заключается договор ссуды, в данном случае определено.

И так как такое пользование составляет предмет собственности в договоре аренды, то таковым же оно предоставляется при ссуде. Но в этом случае ссудодатель вправе потребовать землю обратно. И так как он должен получить ее обратно в том виде, в каком она была дана, то он вправе принудить ссудоприемателя снести его постройки или деревья. Следует, однако, иметь в виду, установлен ли срок ссуды или нет. Если срок не был установлен, то ссудодатель не обязан вознаграждать ссудоприемателя за убытки, причиненные сносом строений или деревьев, так как ссудоприематель не был введен в заблуждение, но скорее сам ввел себя в заблуждение, положившись на абсолютный договор. Если был установлен срок ссуды и предмет ссуды был потребован обратно до истечения срока, то требование это действительно, так как ссудодатель (как объяснено выше) может потребовать возвращение ссуженного предмета, когда ему угодно; но, тем не менее, требование это в данном случае достойно порицания, так как это есть нарушение обещания, и ссудодатель ответствен пред ссудоприемателем за убытки, понесенные им от сноса деревьев или построек, ввиду того, что он (ссудодатель) ввел ссудоприемателя в заблуждение, устанавливая срок, на который ссудоприематель и вправе был положиться [25, с. 212].

Земля, данная в ссуду для посева, не может быть взята обратно до снятия урожая. Если кто-либо отдаст в ссуду участок земли для посева, то он не вправе потребовать его обратно до снятия урожая, независимо от того, установлен ли срок или нет, так как снятие посева происходит в известный заранее срок и оставлением посева до этого срока на земле соблюдается право как ссудодателя, так и ссудоприемателя, как при аренде в подобном же случае. Иначе обстоит дело относительно деревьев: так как время их существования неопределенно, то оставление их на земле нанесет ущерб ссудодателю.

Расходы по возвращению ссуды должны быть уплачены ссудоприемателем. Так как возвращение вещи лежит на его обязанности (ввиду того, что он взял ее для своей пользы), то он, следовательно, должен нести расходы по ее возвращению. Следует заметить, что расходы, соединенные с возвращением данной в аренду вещи, лежат на обязанности арендодателя, ибо, так как арендная плата составляет вознаграждение за выгоду от пользования арендованным предметом, то от арендатора требуется только, чтобы он дал арендодателю возможность получить предмет аренды обратно, прекратив свое пользование им, но он не обязан вернуть таковой арендодателю. Напротив, расходы по возвращению вещи, находящейся в незаконном владении, ложатся на незаконного владельца; так как на нем лежит обязанность вернуть собственнику вещь для устранения наносимого им ущерба, то он же обязан нести расходы по возвращении вещи [25, с. 213].

Если кто-либо, взяв в ссуду животное, возвратит таковое в конюшню собственника, а затем оно окажется потерянным, то ссудоприематель не ответствен, по благоприятному толкованию закона.

Если ссудоприематель пошлет животное собственнику через постороннее лицо, то он становится ответственным и должен уплатить стоимость животного в случае потери его. Следует заметить, что этот случай предполагает незаконность отдачи ссудоприемателем вещи на сохранение постороннему лицу, ибо, если бы такая отдача была законна, то он не становился бы ответственным [25, с. 214].

Если одно лицо дает другому в ссуду участок необработанной земли для возделывания, то ссудоприематель должен включить в договор ссуды слова: «Ты дал мне есть от этой земли». Таково учение Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах. Оба ученика говорят, что термин «'арийя» или ссуда, должен быть включен в договор, так как термин «'арийя» специально употребляется для обозначения ссуды и удобнее обозначать договор ссуды терминами, свойственными этому договору, как, например, при ссуде дома, где ссудоприематель выражает договор словами: «Ты дал мне в ссуду этот дом». Имам Абу Ханифа (да будет доволен им Аллах), доказывает, что слова: «Ты дал мне есть от этой земли» лучше выражают факт, так как слово «итаам» (давать есть) специально применяется к произведениям земли, между тем как слова: «Ты дал мне в ссуду эту землю» могут применяться и к другим предметам, каковы строения и т.п. Поэтому употребление первой формулы гораздо более желательно. Другое дело – относительно дома, потому что дома отдаются в ссуду только для жительства в них, а не для иных целей [25, с. 215].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое 'ария?
2. Каково её положение в Шариате?
3. Является определение срока обязательным условием 'ария?
4. Какими способами происходит предоставление ссуды?
5. Что обычно произносит ссудодатель при передаче своего имущества взаймы?
6. Может ли ссудодатель взять обратно ссуду, когда того пожелает?
7. Ответствен ли ссудоприематель в случае утраты ссуды?
8. Может ли заемщик сдавать в аренду взятое взаймы имущество?
9. Можно ли давать взаймы деньги и то, что можно измерить?
10. Какие виды ссуды существуют?
11. Если заемщик вернул занятую вещь в дом хозяина, не передав её лично в руки хозяину, и она пропадет, то понесет ли он ответственность?
12. Является ли законным, если кто-либо берет в ссуду землю с

намерением возвести на ней постройки или насадить деревья?

13. Земля, данная в ссуду для посева, может ли быть взята обратно до снятия урожая?

14. Если кто-либо, взяв в ссуду животное, возвратит его в конюшню собственника, но затем оно окажется потерянным, кто ответственен в этом случае?

15. Если ссудоприематель пошлет животное собственнику через постороннее лицо и впоследствии оно потеряется, не дойдя до хозяина, кто ответственен в этом случае?

16. Если одно лицо дает другому в ссуду участок необработанной земли для возделывания, то что должен указать в договоре ссудоприематель? Что по этому поводу говорят ученые нашего мазхаба?

17. Кто оплачивает возврат имущества, взятое для бесплатного пользования?

18. Может ли давший займы требовать это имущество обратно?

19. На земле, данной на временное владение, заемщик построил здание и посадил деревья. Что ему делать, когда давший этот участок попросит его вернуть обратно?

Рекомендуемая литература:

1. Абдуллах аль-Маусыли. Аль-Ихтияр ли таълилиль-мухтар / Абдуллах аль-Маусыли. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 1995. – 175 с. – 2 т.

2. Абуль-Хасан Ахмад аль-Кудури. Мухтасар аль-Кудури филь фикхи аль-Ханафий / Абуль-Хасан Ахмад аль-Кудури. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 1997. – 255 с.

3. Абу Бакр аз-Зубайди. Аль-Джаухарат ан-найира ‘аля мухтасар аль-Кудури / Абу Бакр аз-Зубайди. – Мултан: Мактабат хакканийя, 1879. – 384 с. – 1 т.

ГЛАВА 3. ИНЫЕ ФИНАНСОВЫЕ ОПЕРАЦИИ

3.1. Понятие салям и его положение

«Салям» буквально обозначает договор, по которому устанавливается немедленная передача взамен будущей передачи. На языке закона он означает договор продажи, обязывающий к немедленной уплате стоимости товара и допускающий отсрочку в его передаче [24, с. 664].

Продажа салям законна аятами Корана, а также положительным заявлением Пророка, мир ему и благословение Аллаха, запретившего каждому продавать то, что не в его владении, но разрешившего продажу салям.

Продажа салям относительно предметов, определяемых весом или емкостью, законна, ибо Пророк сказал: «Кто заключает с вами продажу салям, пусть определит известный вес, меру и время передачи». Однако дирхамы и динары не подходят под понятие предметов, определяемых весом, так как оба по сути являются представителями цены, а при продаже салям необходимо, чтобы предмет таковой не был представителем цены. Поэтому, если кто-либо вступит в договор продажи салям, обязавшись немедленно уплатить десять локтей сукна продавцу взамен десяти дирхамов, подлежащих уплате со стороны продавца в будущем, то заключенная таким образом продажа салям недействительна [24, с. 665].

Продажа салям предметов, определяемых мерами длины, например, ткани и т.п., законна, потому что возможно точно определить их указанием числа локтей в длину и ширину, качества и работы.

Равным образом продажа салям законна относительно всех предметов, определяемых числом, единицы которых существенно не отличаются друг от друга, каковы яйца и грецкие орехи. Так как во всех предметах, измеряемых числом, отдельные единицы которых незначительно разнятся друг от друга, количество может быть установлено, качество определено и передача покупателем осуществлена. Поэтому продажа салям относительно таких предметов законна. В предметах этого рода не делается разницы между большим и малым, так как люди согласились не обращать внимания на разницу. Иное дело – дыни и гранаты: разница между отдельными единицами их значительна [24, с. 665].

Если между отдельными единицами предметов есть разница, то можно узнать, может ли она влиять на цену. Например, однородные предметы, составляющие которых имеют разную цену, считаются различными. Но если цена отдельных единиц одна и та же, то они считаются подобными.

Передают мнение имама АбуХанифы, да будет доволен им Аллах, что страусовые яйца не подобны, так как цена их различна.

Договор салям законен в отношении подобных предметов, определенных по числу и по ёмкости, так как известные предметы

определяются числом только из-за соглашения между людьми, но по той же причине они могут быть определяемы и мерами емкости с согласия сторон [24, с. 666].

Пророк, мир ему и благословение Всевышнего, запретил в продажу салям животных, и этот запрет распространяется на все виды животных, даже на воробьев. Также на части животных или их шкур, дрова, сено, если качество их не установлено.

Продажа салям незаконна относительно головы и ног животного, так как нет меры, чтобы установить равенство.

Также продажа салям незаконна относительно шкур поштучно, дров по вязанкам или сена по грузу, если количество этих предметов не установлено длиной веревки, связывающей их. Но продажа салям относительно них будет законной, если только способ связки не обуславливает разницы в количестве.

Продажа салям незаконна, если предмет ее не существовал с момента заключения договора до условленного времени передачи. Отсюда продажа незаконна, если предмет ее не существовал при заключении договора, но был налицо в момент, назначенный для его передачи, или наоборот [24, с. 666].

Изречение Пророка, мир ему и благословение Аллаха: «Ты не должен продавать плоды путем салям, пока зрелость их не станет очевидна» предполагает, что возможность передачи существовала с момента заключения договора. Возможность передачи основана на способности предмета вступить во владение покупателя, и поэтому необходимо, чтобы предмет непрерывно существовал с момента заключения договора до момента передачи.

Если в условленный момент передачи предмет продажи будет утерян или исчезнет, то покупатель имеет право расторгнуть договор и получить от продавца деньги обратно или же ожидать, пока предмет продажи не будет найден [24, с. 667].

Продажа салям законна относительно быстропортящихся предметов. Она также действительна относительно относительно сушеной и соленой рыбы, если она продается по установленному весу и вид ее известен. В этом случае предмет продажи по природе своей определен, качество установлено и передача возможна. Однако такого рода продажа не может быть поштучной, так как отдельные рыбы не равны между собой. Также салям не может быть относительно свежей рыбы, за исключением времени года, когда легко можно достать такую и можно установить её вес и вид. Причина здесь в том, что свежую рыбу не всегда можно достать, например зимой. Однако в городах это возможно, поэтому продажа салям вполне законна, если только она продается по весу, а не по числу.

Передают мнение имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, что продажа салям незаконна относительно таких больших рыб, мясо которых приходится резать подобно, например, мясу быков или коз; также относительно рыбы, мясо которой уподобляется мясу других животных.¹⁵¹

Продажа салам мяса, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, вполне незаконна. По мнению двух учеников является законным относительно мяса четвероногих, если только указаны мясо известной и определенной части и его качество.

Продажа салам птичьего мяса незаконна, так как невозможно указать мясо известной части, так как не в обычае при продаже делить птиц на части ввиду их малого объема [24, с. 667].

Момент передачи должен быть указан. Продажа салам незаконна, если время передачи товара не определено. Самый краткий срок, который может быть установлен – месяц. Некоторые утверждают, что наименьший срок – три дня, другие же считают законным всякий срок, превышающий полдня [24, с. 668].

Пророк, мир ему и благословение Всевышнего, предписал, чтобы все продажи салам делались с условием об определенном времени передачи. Пророк, мир ему и благословение Всевышнего, запретил продавать то, что не находится во владении продавца, но, тем не менее, разрешил и сделал законною продажу салам на том основании, что бедные нуждаются в таких сделках: благодаря полученным вперед деньгам, они могут приобрести предмет продажи и передать его покупщику.

Необходимо, чтобы средства измерения были из вещества, не подверженного сокращению или расширению. Но кожаные мехи могут быть использованы для этой цели, по мнению АбуЮсуфа, ввиду установившейся практики [24, с. 668].

При продаже салам нужно указывать род, вид, качество, количество товара, время передачи, размер платежа и место передачи. Таким образом, передача салам законна, по мнению имама Абу Ханифа (да будет доволен им Аллах), при семи условиях:

- 1) определен род предмета продажи, например, пшеница или ячмень;
- 2) установлен его вид, например, пшеница, выросшая на почве, орошенной посредством каналов или другими искусственными способами, или выросшая на почве, орошенной дождем;
- 3) установлено качество: лучший или худший сорт;
- 4) количество установлено по законной мере веса или емкости;
- 5) время передачи установлено согласно предписанию, заключающемуся в хадисах;
- 6) определен размер уплаченной вперед суммы, если по природе своей она может быть определена мерами веса, или емкости, или числом;
- 7) определено место передачи, если предмет продажи по своему весу требует переноски [24, с. 669].

Продажа салам незаконна, если продавец не получит стоимости на самом месте заключения договора до ухода от покупателя. Если бы цена была выражена в деньгах, то при несоблюдении этого условия оказалось бы, что один долг противопоставляется другому, а это практика, запрещенная Пророком, мир ему и благословение Аллаха. Или, если бы цена была выражена вещами, то продажа недействительна, потому что

существенный признак саяляма есть «немедленное получение чего-либо взамен предмета, передача которого отсрочивается», каковой признак отсутствовал бы, если бы цена не передавалась немедленно. Притом же уплата цены необходима для того, чтобы продавец имел возможность приобрести вещи, которые обязался передать. Посему законоведы говорят, что продажа саялям, в которую включено условие о праве выбора в пользу обеих или одной из сторон, недействительна. Однако, она будет законной в случае отказа сторон из-за недостатка или дефекта товара.

Если кто-либо покупает по договору саялям пшеницу за двести дирхамов, а в то время продавец должен ему сто дирхамов, тогда производится платеж вперед цены немедленною уплатою продавцу ста дирхамов с учетом долга в сто дирхамов. В этом случае договор недействителен в размере, соответствующем долгу в сто дирхамов, потому что непосредственное овладение ими не имело места; но он действителен в части, соответствующей уплаченным ста дирхамам, ибо относительно них соблюдены условия законности. Поэтому, если покупатель, прежде чем стороны разойдутся, уплатит сто дирхамов за свой долг, то продажа становится действительною. Но так как покупатель не уплачивает долг, а лишь засчитывает свой его вместо уплаты ста дирхамов наличными и договаривающиеся стороны расстаются, то продажа в этой части недействительна [24, с. 672].

Покупатель при продаже саялям не вправе совершить какой-либо акт относительно вещей до их получения, ибо всякий акт относительно предмета продажи до овладения им незаконен. Если обе стороны согласятся расторгнуть договор саялям, то покупатель не вправе получить или купить что-либо от продавца взамен уплаченного им вперед капитала, пока он не получил его всего обратно. Пророк, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Когда ты расторгаешь договор продажи, по которому сделана уплата вперед, то не бери от того, кому уплата произведена, ничего, кроме того, что ему дано вперед».

Предмет, последовательно проданный и купленный, а затем предоставленный во исполнение договора саялям, не считается переданным. Если кто-либо продает пшеницу по договору саялям, а затем, когда наступит время передачи, купит такую у другого и пожелает, чтобы покупатель принял от этого другого в погашение его претензии, и согласно сему покупатель вступит, во владение ею, то он все-таки не считается вступившим во владение предметом продажи саялям. И поэтому, если пшеница будет утрачена или испорчена, находясь в его владении, то за нее ответствен продавец [24, с. 673].

Если продавец поручит ему получить пшеницу сперва за его счет, а затем за свой собственный, и покупатель сперва измерит ее и получит за счет продавца, а затем измерит и получит за свой собственный счет, то предмет продажи саялям считается переданным и покупатель получает его в полное свое владение. Это основано на том, что здесь представляется соединение двух договоров: во-первых, продажи саялям и, во-вторых,

продажи между продавцом по договору саям и третьим лицом. Необходимо, чтобы измерение имело место в обоих случаях, ибо Пророк, мир ему и благословение Аллаха, запретил продажу пшеницы, пока она не будет измерена как покупщиком, так и продавцом [24, с. 674].

Если продавец измеряет предмет за счет покупателя в его отсутствие, то это не составляет передачу, даже если измерение производилось мешком, принадлежащим покупателю. Если кто-либо, купив пшеницу по договору саям, прикажет продавцу измерить ее и всыпать в мешок покупателя, а продавец, измерив пшеницу, всыплет ее в мешок в отсутствие покупателя, то передача не считается состоявшейся.

Покупатель при договоре саям становится собственником предмета, за который оплата произведена вперед, не раньше действительного овладения им. Так как право его по природе своей неопределенно. Между тем пшеница в данном случае, есть определенный предмет, и потому приказ, данный покупателем продавцу измерить ее, не был законен. Ведь приказ действителен только относительно собственного имущества. Таким образом, продавец как бы занял мешок, принадлежащий покупщику, и всыпал в него пшеницу, составляющую его собственное имущество.

Если, напротив, кто-либо, купив определенную и находящуюся налицо пшеницу, прикажет продавцу измерить ее и всыпать в свой мешок и продавец поступит таким образом во время отсутствия покупателя, то последний считается получившим пшеницу во владение. Так как его приказание продавцу имело силу ввиду того, что право собственности на пшеницу перешло к нему из-за совершенной им купли.

Если при продаже саям покупщик прикажет продавцу смолот пшеницу, всыпанную в его мешок, то мука составляет собственность продавца. Но если бы то же самое было учинено при обыкновенной продаже, то мука составляла бы собственность покупателя [24, с. 675].

Если покупатель прикажет продавцу бросить пшеницу в реку и тот исполнит, то при продаже саям убыток понесет продавец, между тем как при обыкновенной продаже в убытке был бы покупатель, который и оставался бы ответственным за цену [24, с. 676].

При продажах саям поштучных вещей их качества должны быть положительно указаны. Если кто-то вступает в договор саям относительно сукна, описав длину, ширину и качество (тонкость или грубость), то такая продажа действительна, потому что это есть договор саям, относящийся к известной вещи, передача которой возможна. Если предметом продажи является кусок шелковой материи, то сверх того необходимо установить вес, так как к числу признаков относится и вес.

Продажа саям недействительна относительно морских раковин или драгоценных камней, но она действительна относительно мелкого жемчуга, продаваемого на вес. По причине того, что отдельные единицы этих предметов отличаются по своей стоимости [24, с. 679].

Продажа саям мелкого жемчуга, продаваемого на вес, законна, потому что весом удостоверяется предмет продажи.

Нет ничего незаконного в продаже кирпича в сыром или сухом виде, но если указана его форма, так как отдельные кирпичи по природе своей подобны.

Таким образом, всякая вещь, качества которой могут быть описаны и можно установить его количество, составляет годный предмет для договора саям. Продажа саям незаконна относительно предметов, у которых не могут описать качество или указать количество, так как предметом продажи саям является долг продавца. И если качества неизвестны, то существует степень неопределенности, которая может породить спор.

В продаже саям горшков или посуды для кипячения воды или сапогов и т.п. нет ничего незаконного, если эти предметы определены конкретно. Ибо условия, существенные для продажи саям, здесь соблюдены. Но если предметы не определены, то продажа безусловно недействительна, так как предметом продажи является неопределенный долг. Законен также заказ этих предметов у ремесленника без

установления времени передачи. Таким образом, если кто-либо поручит сапожнику сшить за его счет сапоги известной величины и известного качества, то такое соглашение законно по благоприятному толкованию. Хотя оно незаконно по аналогии, будучи продажей несуществующей вещи, что является запрещенным.

Предметы, заказанные у ремесленника по договору саям, считаются существующими. Следует заметить, что договор исполнения работ есть продажа, а не только обещание. Это общепризнанно. Кроме того, хотя предмет продажи в действительности не существует, но он рассматривается как существующий. А вещь, на которой покоится договор, считается существом (например, сапоги), а не произведением ремесленника в абстрактном смысле. Поэтому, если ремесленник принесет сапоги, сделанные другим или им самим, но до заключения договора, а заказчик примет их, то договор считается законно исполненным. Кроме того, заказанные вещи не определены заказчику, пока он не примет их. Поэтому, если ремесленник продаст их другому прежде, чем покажет их заказчику, то это законно [24, с. 680].

Кто заказывает вещи у ремесленника, может принять или отвергнуть их, так как он купил предметы, которых не видел. Ремесленник как продавец не имеет права на выбор. Что же касается заказчика, то если бы ему предоставлено было право выбора, то этим причинялся бы ущерб продавцу. Действительно, если бы заказчик отказался от вещей, то другие не купили бы их за ту же цену. Например, если высокопоставленный сановник заказывает вещи и ремесленник делает их соответственно его сану, а затем он откажется от них. В этом случае люди, низшие по своему положению, не купят вещей вследствие их высокой цены [24, с. 680].

Соглашение с ремесленником относительно поставки вещей, которые не в обычае заказывать, недействительно. Договор с ремесленником о поставке вещей незаконен относительно таких

предметов, которые не в обычае заказывать, потому что заказ таких вещей сам по себе незаконен. И допускается законом лишь потому, что он освящен обычаем, который считается необходимым условием его законности. Необходимо также при заказе предметов, допускаемом обычаем, описать их качества для того, чтобы дать ремесленнику возможность доставить их согласно заказу. Если такое описание не сделано, то договор незаконен. Запрещение устанавливать срок для передачи, основано на том, что если бы был установлен срок для окончания работы предметов, допускаемых обычаем, а цена была бы уплачена ремесленнику немедленно, то здесь имелась бы продажа салям, по мнению Абу Юсуфа, противоположному, впрочем, мнению обоих

учеников, которые полагают, что здесь все-таки лишь договор о производстве работы. Но если срок установлен при заказе предметов, не допускаемых обычаем, то это является продажей салям, по мнению всех наших ученых [24, с. 681].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое салям в буквальном смысле и на языке Шариата?
2. Относительно каких предметов законна продажа салям?
3. В каких случаях можно осуществлять продажу салям?
4. Можно ли продавать в кредит ткани или одежду?
5. Могут ли динары и дирхамы выступать в качестве предмета продажи салям?
6. Законна ли продажа салям относительно яиц и грецких орехов?
7. Разрешены ли к продаже салям животные и их части, а также голова и ноги?
8. Действительна ли продажа салям, если предмет не существовал с момента заключения договора до времени его передачи?
9. Если в момент передачи товар исчезнет, имеет ли право покупатель расторгнуть договор?
10. Законна ли продажа салям относительно продуктов, подвергающихся быстрой порче?
11. Действительна ли продажа салям относительно рыб и птичьего мяса?
12. При каких семи условиях передача салям является законной?
13. Вправе ли покупатель совершить какой-либо акт относительно предмета продажи салям до его получения?
14. Кто понесет убыток при продаже салям, если покупатель прикажет продавцу бросить товар в реку?
15. Можно ли продавать в кредит жемчуг и драгоценные камни?
16. Можно ли продавать в кредит сырой и обожженный кирпич?
17. Имеет ли право продавец распоряжаться деньгами, уплаченными за товар, до тех пор, пока покупатель не получит товар?
18. Есть ли ещё какие-нибудь условия правильности такой сделки?

19. Можно ли продавать в кредит плоды на определённых пальмах или урожай из определенной деревни?

3.2. Понятие сарф и его положение

Сарф означает чистую продажу, предметы которой, противопологаемые друг другу, являются представителями цены. Сарф означает перенесение, в подобного рода продаже необходимо перенести предметы, даваемые в обмен друг за друга, из рук одной стороны в руки другой. Сарф означает также превосходство. И в такой продаже превосходство является единственной целью, именно – превосходство в качестве, фасоне или работе.

Противополагаемые друг другу предметы должны быть совершенно равны по весу, но могут отличаться по качеству. Продажа золота за золото или серебра за серебро допускается лишь, если вес их совершенно одинаков. Но одно может быть выше другого по качеству, или одно может быть в слитке, а другое – в изделиях, так как Пророк, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Продавайте золото за золото из рук в руки в одинаковых по весу количествах, ибо всякое неравенство в весе есть лихва». И также он сказал: «Дурное или хорошее качество безразличны».

Обмен должен совершаться на самом месте. Взаимное овладение является необходимым условием при продаже сарф, то есть необходимо, чтобы каждая из сторон, прежде чем разойтись, приняла во владение вещи, даваемые в обмен друг за друга. Однажды ‘Умар сказал одной из сторон при продаже сарф: «Если другая сторона попросит разрешения сходить домой, то ты все-таки не должен дозволить это» [24, с. 687].

Овладение одной из сторон является необходимым условием для того, чтобы договор не оказался обменом долга на долг. А так как овладение одной из сторон необходимо, то для установления равенства требуется и овладение другой стороной, так как иначе это будет риба. В такого рода продажах ни один из предметов не имеет преимущества над другим, и поэтому необходимо обоюдное овладение, будут ли оба предмета по природе своей определены (как при продаже одной серебряной посуды за другую), или оба неопределены (как при продаже дирхамов и динаров за дирхамы и динары), или же один определен, а другой не определен (как при продаже серебряной посуды за дирхамы и динары).

Хотя серебряная посуда есть предмет определенный, но относительно его определенности все-таки существует сомнение, поскольку серебро по природе своей является представителем цены, а в случае этого рода сомнение есть достаточное основание для необходимости овладения, ибо сомнение в делах, имеющих отношение к лихве, равносильно действительности. Следует заметить, что под обоюдным овладением подразумевается овладение, учиненное сторонами, прежде чем они разойдутся. Поэтому, если стороны идут вместе или спят

там, где сошлись, или потеряют сознание, то этим продажа сарф не уничтожается, так как 'Умар, да будет доволен им Аллах, сказал: «Если продавец при продаже сарф соскочит с крыши дома, то скачи за ним» [24, с. 687].

Золото может быть продано за серебро в неодинаковых количествах, но если обмен совершается на самом месте. Продажа золота за серебро в неравных количествах разрешена, так как эти предметы разнородны. Однако все-таки необходимо обоюдное овладение, так как Пророк сказал: «Продажа золота за серебро есть рыба, если она не совершается из рук в руки». Если стороны разойдутся, прежде чем обе или одна из них вступят во владение, то продажа недействительна. Отсюда недействительно также установление права отказа или срока для отказа, так как такое условие препятствует взаимному овладению, что составляет необходимую принадлежность продажи сарф. Если, однако, продажа сарф будет заключена с правом отказа, а затем условие это будет устранено, прежде чем стороны разойдутся, то продажа сарф действительна.

Ни одно действие не может быть совершено в отношении эквивалента, пока таковой не получен. Всякая сделка относительно эквивалента при продаже сарф до овладения им незаконна. Поэтому, если кто-либо, продав динар за десять дирхамов, до овладения таковыми купит на них кусок сукна, то продажа сукна недействительна на том основании, что овладение дирхамами было безусловно обязательно, так как иначе продажа сарф имела бы ростовщический характер. Господь запретил ростовщичество, поэтому следует, что если бы продажа сукна была дозволена, то этим нарушалось бы безусловное повеление Господа.

Золото может быть продано за серебро на глазомер, так как равенство при продаже такого рода не требуется. Но золото за золото или серебро за серебро – не может, так как при такой продаже есть опасение рыба [24, с. 688].

При продаже предмета, имеющего на себе золото или серебро, уплаченная цена считается уплаченной за золото или серебро. Если кто-либо продает за сто дирхамов меч, серебряная отделка которого стоит пятьдесят дирхамов, и покупатель немедленно уплатит пятьдесят дирхамов, то такая продажа законна и произведенная оплата засчитывается в виде цены за отделку, хотя покупатель и не упомянул об этом. Если меч скован так, что отделение украшений не может иметь места без вреда, то ничтожна и продажа меча, так как при таких условиях отдельная продажа его не допускается, как не разрешается продажа балки с крыши. Если украшения могут быть отделены от меча без повреждения его, то продажа действительна в отношении меча, но ничтожна в отношении отделки. Следует заметить, что продажа меча с серебряною отделкою за дирхамы законна лишь в том случае, если в дирхамах больше серебра, чем в отделке меча. Если количество серебра в дирхамах меньше или равно количеству серебра в отделке, или если неизвестно отношение между количествами серебра в дирхамах и в отделке, то продажа недействительна. Здесь

существуют два основания к недействительности: равенство и меньшее количество серебра в отделке, и одно только основание к действительности, именно – большее количество серебра в отделке.

При покупке посуды, если стороны разойдутся до оплаты всей цены, продажа действительна лишь в части, пропорциональной уплаченному. Если кто-либо, продав другому серебряную посуду, получит в оплату только часть цены, а затем стороны разойдутся, то продажа ничтожна в отношении части, за которую цена не уплачена, но действительна в отношении остальной части. И каждая из сторон имеет долю участия в праве собственности над посудой. Эта продажа есть сарф, или чистая продажа, в отношении всего предмета и, следовательно, действительна в той степени, в которой условия чистой продажи были соблюдены, и недействительна, поскольку они были упущены. Либо недействительность несущественна, но случайна, так как продажа с самого начала была действительна, а затем, вследствие того, что стороны разошлись после оплаты части цены, стала недействительной в отношении части предмета. Поэтому недействительность, которая случайна, не оказывает действия на часть, относительно которой все условия продажи соблюдены [24, с. 689].

Если кто-либо продаст серебряную посуду, которая затем окажется принадлежащей другому, то покупатель имеет право или сохранить собственность над остальной частью посуды, или совершенно отказаться от сделки, потому что соучастие во владении посудой равносильно повреждению ее.

Но правило это не применяется к слиткам. Если кто-либо продает слиток серебра и часть его впоследствии окажется чужою собственностью, то покупатель обязан принять остальную часть за пропорциональную цену и не имеет права выбора, так как разделение слитка серебра не причиняет ему никакого ущерба.

Если предмет с каждой стороны состоит из разных видов денег, то продажа с обменом неодинаковых количеств законна. Продажа двух дирхамов и одного динара за два динара и один дирхам действительна. В этом случае дирхамы противопоставляются динарам, а так как они принадлежат к разным родам, то неравенство количеств допускается.

Если кто-либо за десять дирхамов покупает серебряный браслет весом в десять дирхамов, за другие десять дирхамов покупает кусок сукна, а затем продает оба предмета вместе по договору аль-мурабаха, положим, за тридцать дирхамов, в таком случае продажа аль-мурабаха недействительна, хотя возможно сделать ее действительной, предположив, что вся прибыль получена на сукно [24, с. 690].

Недостающая стоимость, с одной стороны, в отношении веса может быть пополнена прибавкою другого предмета пропорциональной стоимости. Если при продаже золота за золото или серебра за серебро один предмет по весу уступает другому и к меньшему по весу предмету будет присоединено что-либо, по стоимости равное недостатку, происшедшему от разницы в весе, то продажа действительна, не будучи и непристойною.

Если стоимость присоединенной таким образом вещи не равняется разнице, то продажа все-таки действительна, но непристойна. Если же присоединяемый предмет не имеет ценности (например, пыль), то продажа недействительна ввиду присущего ей ростовщического характера, так как разница в весе ничем не вознаграждается.

Долг может быть зачтен после совершения продажи сарф. Если кто-либо, имея задолженность другому в десять дирхамов, продает своему кредитору один динар за десять дирхамов и после передачи ему динара стороны засчитывают десять дирхамов, которые они друг другу должны, то это законно.

Дирхамы, в которых преобладает серебро, считаются серебром, а динары, в которых преобладает золото, считаются золотом. Следовательно, разница в количестве их при продаже незаконна так же, как относительно доброкачественных дирхамов и динаров. Поэтому незаконно продавать монеты низкого достоинства за монеты высокого достоинства или монеты низкого достоинства за монеты такого же достоинства, если между ними нет равенства в весе. Равным образом заем монет низкого достоинства законен лишь по весу, так как дирхамы и динары обычно не свободны от примеси неблагородного металла, так как золото и серебро нехорошо чеканятся без такой примеси [24, с. 692].

Если, однако, в дирхамах и динарах преобладает неблагородный металл, то они в действительности не являются дирхамами и динарами, так как закон обращает внимание на преобладание. Поэтому, если кто-либо продает чистое серебро за этого рода дирхамы, то применяется тот же закон, как и в случае продажи меча с серебряной отделкой. Кроме того, законна продажа дирхамов и динаров за другие дирхамы и динары того же рода в неравных количествах. Так как эти предметы состоят из двух различных веществ (именно – золота и неблагородного металла или серебра и неблагородного металла), то один род может быть противоположен другому. Тем не менее это представляет продажу сарф ввиду того, что с обеих сторон противопоставляется золото или серебр. И поэтому необходимо взаимное овладение, прежде чем стороны разойдутся. И как необходимо овладение золотом или серебром, прежде чем стороны разойдутся, так необходимо и овладение неблагородным металлом, так как отделение его не может иметь места без ущерба [24, с. 692].

Что касается монет, в которых преобладает неблагородный металл, то если они обращаются по весу, то покупка, продажа и заем их также совершаются по весу. Если они обращаются по числу, то и все сделки относительно их происходят по числу. Если, однако, оба способа обращения имеют место, то разрешается следовать тому или другому способу, так как в делах этого рода решает обычай, если только они не разрешены иначе предписанием закона. Следует также заметить, что монеты этого рода, пока они находятся в обращении, являются представителями цены и потому не могут стать определенным предметом. Но если они не находятся в обращении в качестве денег, то

рассматриваются как всякий другой товар и потому могут стать определенным предметом [24, с. 693].

Если дирхамы обесценены в такой степени, что принимаются одними и не принимаются другими, то они равняются дарагимам низкого достоинства. Поэтому, если кто-либо вступает в договор относительно какой-либо вещи, давая взамен ее сто определенных дирхамов этого рода, то договор относится не к этим определенным дирхамам специально, а к равному количеству дирхамов низкого достоинства, если только продавец знал об этом обстоятельстве. В противном случае он относится к одинаковому количеству доброкачественных дирхамов. В первом случае согласие продавца получить монеты низкого достоинства доказывается тем, что продавец знал о качестве монет. Во втором случае согласие его не установлено, так как он не знал, что монеты низкого достоинства.

Продажа за дирхамы низкого достоинства ничтожна, если они потеряют курс до срока платежа. Если кто-либо покупает товар за дирхамы низкого достоинства и до уплаты их они выйдут из употребления, то продажа, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, ничтожна. Абу Юсуф утверждает, что покупатель обязан уплатить стоимость, которую эти дирхамы имели в день продажи. Имам Мухаммад полагает, что он должен уплатить стоимость, которую они имели в последний день их обращения [24, с. 693].

Продажа за медную монету действительна, так как они считаются прочным имуществом. Если медная монета пойдет в обращение, то продажа действительна, если они не были определены. Так как медная монета, по обычаю, суть представителя цены и, следовательно, не нуждаются в определении. Если, однако, они не войдут в обращение, то требуется, чтобы медные монеты были специально указаны, как и другие находящиеся в обращении предметы.

Если кто-то покупает товар за медную монету, которые в то же время войдут в обращение, но до платежа выйдут из обращения, то продажа ничтожна, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, в противоположность мнению обоих учеников [24, с. 694].

Если кто-либо занимает медную монету, а затем они выйдут из обращения, то, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, заемщик обязан произвести платеж подобными монетами, так как ссуда денег равносильна ссуде вещей.

Свойство служить представителем цены составляет лишь случайное качество для медной монеты. Законна покупка вещи за половину дирхама медной монеты: в этом случае нужно уплатить число медной монеты, равное цене половины дирхама. Равным образом законна покупка вещи за фалу в сумме одной монеты серебра или одного карата. Так как точное число медной монеты, соответствующее цене половины дирхама или тенге, известно, и поэтому указание числа излишне [24, с. 694].

Если бы покупатель сказал: «Я купил эту вещь за медную монету одного дирхама или двух дирхамов», то сделка и в этом случае

действительна, по Абу Юсуфу, так как это выражение означает число медной монеты, которым соответствует цена одного или двух дирхамов, а не вес. Передают мнение имама Мухаммада, что продажа за медную монету ниже одного дирхама законна, так как в обычае покупать вещи за медную монету, если стоимость ниже одного дирхама, но не иначе.

Законоеды замечают, что мнение Абу Юсуфа более распространено, особенно в странах, где в обычае покупать и продавать за медную монету и где, следовательно, отношение стоимости их к дирхамам известно и установлено.

Если кто-либо, передав дирхам меняле, скажет ему: «Дай мне медную монету на полдирхама и полдирхама серебра без одного грана на другой полдирхам», то продажа, по мнению обоих учеников, действительна в отношении обмена полдирхама на медную монету и недействительна в остальной части, так как продажа полдирхама за медную монету законна. Но обмен полдирхама на полдирхам без одного грана серебра есть рибха и, следовательно, недействителен.

Если, однако, слово «дай» будет повторено лицом, говорящим: «Дай мне медную монету на полдирхама и дай мне полдирхама серебра без одного грана на другой полдирхам», то в этом случае мнение имама Абу Ханифы (да будет доволен им Аллах) совпадает с мнением обоих учеников, потому что здесь два отдельных договора: один действительный, а другой недействительный. Если покупатель, не противопоставляя половины дирхама, скажет: «Дай мне в обмен на этот дирхам медную монету на полдирхама и полдирхама без одного грана», то продажа действительна в полном объеме, так как предполагается, что, с одной стороны, совершается обмен полдирхама без одного грана на полдирхама без одного грана, а с другой стороны – обмен полдирхама с прибавкою одного грана на медную монету стоимостью в полдирхама, а это законно [24, с. 695].

Вопросы для самоконтроля:

1. Можно ли проводить обмен золота на золото или серебра на серебро?
2. Можно ли проводить обмен разнопробного золота в разных количествах?
3. Можно ли обменивать золото на серебро или наоборот в разных количествах?
4. Можно ли распоряжаться деньгами, которые ещё не получены после обмена?
5. Человек продал меч, украшенный серебром, стоимостью 50 дирхамов, за 100 дирхамов, но сразу взял только 50 дирхамов, а ещё 50 оставил покупателю в кредит. Что вы скажете об этом?
6. А если деньги не будут уплачены сразу после заключения договора о купле-продаже?
7. Человек продал серебряный сосуд за серебро или золото, но

покупатель сразу заплатил не всю сумму от стоимости сосуда. Правомерна ли эта сделка?

8. Человек продал два дирхама и динар за два динара и дирхам. Верна ли такая сделка?

9. Можно ли продавать два хороших дирхама и один попорченный за один хороший и два попорченных?

10. Если в серебряных дирхемах или золотых динарах есть примеси других металлов, то можно ли их обменивать на дирхамы и динары в разных количествах?

11. Человек приобрел товар в рассрочку за динары и дирхемы с примесью. Вскоре товар стал непопулярным среди людей и вышел из использования (т. е. нашли лучшую замену). Какие права имеет продавец в этом случае?

12. О каких деньгах можно не упоминать при покупке?

13. Если товар куплен в рассрочку, а в момент уплаты деньги данного вида перестали быть в обороте, то что делать?

14. Если человек сказал другому: «Дай мне полдирхама за деньги и ещё половину без части», верна ли будет сделка обмена?

15. Если один человек скажет другому: «Дай мне маленький дирхам весом в полдирхама без частички, а остальное деньгами», верна ли будет сделка?

3.3. Залог

Для осуществления залога необходимы два процесса: предложение и принятие закладываемого предмета.

Договор вступает в силу после того, как залогополучатель принял вещь и становится ответственным за нее. И он может удерживать данный предмет до момента уплаты долга, не позволяя залогодателю пользоваться им. Однако долг, который обусловлен залогом, должен реально существовать.

Ответственность залогополучателя за заложенный предмет будет той суммы, какова его претензия. Также залогополучатель имеет право просить выплатить долг и в случае неуплаты или уклонения подвергнуть его заключению. Перед выплатой долга залогополучатель обязан продемонстрировать заложенный предмет. Однако если залогодатель хочет выплатить долг в отдаленной местности, то залогополучатель может не давать залог, если это сопряжено с расходами. Заложенный предмет можно продавать по желанию залогодателя. После нельзя требовать его от залогополучателя. Он должен представить вещь при получении частной уплаты, как и в случае полного платежа.

Залогодатель не может требовать возврата ему заложенной вещи для продажи ее и уплаты долга. Залогополучатель должен вернуть полученное им в уплату долга, если заложенная вещь погибнет в его руках. Договор не считается прекращенным, пока заложенная вещь не будет

возвращена. Долг погашается с утратою заложенной вещи.

Залогополучатель не вправе пользоваться заложенной вещью или отдать ее в ссуду или займы. Он может поручить надзор за нею кому-либо из своей семьи. Если он совершит относительно заложенной вещи правонарушение, то ответственен за всю ее стоимость.

Расходы по хранению вещи, данной в заклад, лежат на залогополучателе, а расходы по содержанию – залогодатель. Но расходы, вызванные болезнью или правонарушениями, ложатся на обоих.

Налоги уплачиваются залогодателем. Десятина с заложенной земли удовлетворяется преимущественно перед претензией залогополучателя. Если одна из сторон добровольно уплатит то, что было обязанностью другой стороны, то она не получает на этом основании права иска к другой стороне [25, с. 367].

Неопределенная часть вещи не может быть предметом залога, даже если залогополучателем является совладелец вещи. Если залог станет неопределенным вследствие какого-либо привходящего действия или обстоятельства, то договор залога прекращается. Предмет, естественным образом соединенный с другим, не может быть дан в залог отдельно. Деревья, однако, могут быть заложены вместе с отдельными кусками земли, на которых они стоят, независимо от остальной земли. Заявление права на отдельную часть заложенной вещи не уничтожает договора в отношении остальной части [25, с. 367].

Оставление заложенной вещи во владении залогодателя снимает с залогополучателя ответственность за нее. Нельзя обеспечивать вверенные вещи залогом, ни за вещи, не составляющие предмета ответственности для держателя их, ни в качестве обеспечения от случайностей.

При расторжении договора саям залог остается в качестве обеспечения данных вперед денег. И если он погибнет в руках залогополучателя, то претензия его на возврат денег погашается.

Мусульманин не может давать или принимать вино в заклад. Но если он получит его в заклад от зиммия и оно будет утрачено, то он ответственен.

Залогополучатель ответствен за заложенную вещь, если оказалось, что долг, в обеспечение которого заклад дан, не существует.

Деньги и все взвешиваемые и измеряемые предметы могут быть отдаваемы в залог. При продаже можно оговорить залог в обеспечение цены проданного предмета. Но соглашение действительно только если закладываемая вещь в точности указана и покупателя нельзя принудить передать таковую. Вещь, предложенная покупателем как обеспечение цены товара, считается залогом [25, с. 368].

Стороны могут, по соглашению, доверить заложенную вещь хранению какому-либо почтенному лицу. После чего ни одна из них не вправе изъять вещь из рук доверенного, но залогополучатель ответствен в случае утраты.

Залогодатель может поручить залогополучателю или другому лицу продать заложенную вещь и уплатить долг, но он не может взять обратно

поручение, включенное в договор. Залогополучатель не может продать ее без согласия залогодателя. Представитель по наступлении срока платежа может быть принужден продать заложенную вещь. Если заложенная вещь продается по поручению доверенного лица, то полученная за вещь цена заменяет ее. Если доверенное лицо, продав заложенную вещь и заплатив залогополучателю, впоследствии понесет убыток, то оно может получить удовлетворение от той или другой стороны. Но если поручение дано залогодателем после заключения договора, то оно должно обратиться за вознаграждением к нему одному.

Заложенная вещь не может быть продана без согласия залогополучателя, который, если залогодатель продаст более одного раза, может утвердить ту или другую продажу [25, с. 369].

Залогополучатель, дающий заложенную вещь в ссуду залогодателю, свободен от ответственности в течение ссудного времени. Заложенная вещь, отданная в ссуду одной из сторон третьему лицу, не составляет уже предмета ответственности. Заложенная вещь, которою одна из сторон распорядится с согласия другой, исключается из договора. Лицо, берущее вещь в ссуду с намерением заложить ее, должно соблюдать условия, под которыми вещь ссужена ему, если они были поставлены. Если оно допустит отступление, то ответственно в случае потери. Но оно не ответственно, если вещь будет утрачена до залога или после выкупа.

Душеприказчик умершего залогодателя может продать заложенную вещь и погасить долг с согласия залогополучателя.

Душеприказчик не может закладывать вещей умершего кому-либо из кредиторов его, за исключением случая, когда существует только один кредитор. Он может получать залога в обеспечение претензий умершего [25, с. 370].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что означает слово залог (рахн) в языке и Шариате?
2. Как заключается договор о залоге имущества?
3. После заключения договора дающий в залог не оставил в залог ничего кредитору. Какие права остаются за тем, кто закладывает?
4. Для чего узаконено заложение имущества?
5. Заложенное имущество пропало в руках кредитора. На ком лежит ответственность за имущество?
6. Что нельзя закладывать?
7. Можно ли закладывать вещь, отданную на хранение или займы?
8. Можно ли закладывать основной капитал компаний и товариществ?
9. Можно ли закладывать товар, находящийся в кредите?
10. Если после заключения договора и передачи залога этот залог сразу же пропадет (испортится), то кто в ответе за залог?
11. Кредитор и дебитор договорились оставить залог у судьи

(нотариуса). Может ли кто-либо из них брать залог у судьи?

12. Если после заключения сделки залог пропадет у нотариуса, то кто за него в ответе?

13. Можно ли закладывать дирхемы, динары или измеренные вещи и продукты?

14. Кредитор взял у должника долг и потратил его. Позже выяснилось, что деньги, которыми был возвращен долг, были фальшивыми. Какие права есть у кредитора?

15. Можно ли поручить кому-либо забрать залог?

16. Если после такого поручения хозяин залога умер, то останутся ли полномочия у того, кому он поручил забрать залог?

17. Имеет ли право кредитор требовать ареста должника, даже когда при нем залог?

18. Должник, чтобы расплатиться с кредитором, просит у него заложенное имущество, чтобы, продав его, вернуть кредит. Обязан ли кредитор удовлетворить просьбу должника?

19. Должник продал залог без ведома кредитора. Правомерно ли такое действие с точки зрения Шариата?

20. А что же после этого останется в залог у кредитора?

21. Должник израсходовал заложенное имущество, и у кредитора ничего не осталось. как поступать кредитору?

22. Каково решение о нанесении ущерба залому тем, кто его заложил?

23. А если заложенному имуществу нанесет вред сам кредитор?

24. Кредитор вернул залог дебитору. Может ли он забрать его обратно?

25. Если для хранения залога необходимо арендовать помещение, то кто должен платить за аренду?

26. Если заложен скот, то кто должен обеспечить пастбище для скота?

27. На ком лежат расходы по залому?

28. Если в заломе будет прирост – например, молоко, потомство, шерсть, плоды, то кому он будет принадлежать?

29. Если же пропадет изначальный залог, а прирост останется невредимым, то как расплачиваться должнику?

30. Можно ли после заложения имущества требовать добавления залога кредитору или требовать увеличить сумму кредита должнику?

31. Можно ли закладывать одну вещь сразу двум кредиторам?

32. Если должник выплатит долг одному из них, то освободится ли из-под залога половина или часть вещи?

33. Можно ли кредитору поручать хранение заложенного имущества своей жене или детям?

34. Может ли он поручать это кому-либо не из семьи?

35. Если должник умрет до выплаты долга, то что делать кредитору?

36. Кто должен продавать залог, если должник умрет, не оставив наследство?

3.4. Понятие хауаля или перевод долга

«Хауаля» в буквальном смысле означает удаление и происходит от слова «тахул», который означает удаление вещи из одного места в другое. На языке закона под этим словом понимают перенесение или перевод долга ради обеспечения и утверждения от первоначального должника на другое лицо. Должник, или лицо, совершающее перевод, называется мохил. Новый должник, или лицо, на которое долг переведен, называется моталалиги, а кредитор, или лицо, получающее перевод, моталом.

Перевод долга действителен, так как Пророк, да благословит его Аллах и приветствует, сказал: «Когда кто-либо переводит свой долг на богатого человека, и кредитор соглашается на перевод, то пусть требование будет обращено на богатого». А также потому, что лицо, на которое долг переведен, берет на себя обязательство, которое оно в состоянии исполнить, ввиду чего перевод действителен, как и поручительство.

Следует заметить, что перевод ограничен долгом, так как под ним понимают идеальное перемещение, а идеальное перемещение по закону имеет место только относительно долга, а не относительно вещи, для которой необходимо физическое перемещение [24, с. 723].

Договор перевода долга становится действительным вследствие соглашения между кредитором и новым должником. Согласие кредитора необходимо потому, что долг (переводимая вещь) принадлежит ему, а так как платежная способность людей различна, то необходимо получить его согласие. Согласие нового должника также необходимо, потому что из-за перевода на него налагается долговое обязательство, которое не может быть наложено на него без его согласия. Напротив, согласия первоначального должника не требуется, так как обязательство нового должника уплатить долг есть акт, относящийся к нему самому и сопровождающийся выгодой для первоначального должника, а не ущербом, так как новый должник не имеет к нему права обратного требования, если он принял на себя обязательство без его (первоначального должника) желания. Когда совершен договор перевода долга, то лицо, учинившее перевод, освобождается от долгового обязательства ввиду согласия нового должника [25, с. 723].

Наши ученые согласны в том, что хауаля буквально означает удаление, и когда долг удален от одного лица, то он впоследствии не может возвратиться к нему. Поручительство означает присоединение, и целью его является соединение ответственности поручителя с ответственностью должника относительно претензий. А постановления закона согласуются с буквальным значением, и цель перевода, именно – укрепление, достигается, если богатый человек и надежный делец

принимает на себя долговое обязательство, так как следует предполагать, что он исполнит таковое [24, с. 724].

Если новый должник не отрицает своего обязательства и способен исполнить таковое. Кредитор не вправе обращаться со своей претензией к передатчику, за исключением случая, когда возможность получить удовлетворение от нового должника уничтожена и удовлетворение не может быть иначе достигнуто, в каком случае обязательство возвращается к передатчику. Невозможность получить удовлетворение в случае перевода долга, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, устанавливается одним из двух обстоятельств:

- 1) когда новый должник отрицает существование договора под присягою, а кредитор не может доказать таковое свидетелями;
- 2) когда новый должник умрет в бедности.

При наличии каждого из этих обстоятельств возможность получения платежа уничтожается, так как для кредитора невозможно получить удовлетворение от лица, на которое сделан перевод. Таково истинное значение разрушения долга в случае перевода. Оба ученика утверждают, что разрушение долга обуславливается одним из трех обстоятельств. Из них двое тождественны с вышеозначенными, а третье заключается в объявлении по суду бедности нового должника при жизни его. Это третье обстоятельство не допускается имамом Абу Ханифою: по его учению, бедность не может быть установлена судебным определением, так как имущество приходит утром и уходит вечером [24, с. 724].

Новый должник имеет право обратного требования к передатчику о том, что переведено на него. Если новый должник потребует от передатчика то, что им уплачено в силу сделанного на него перевода, а передатчик станет утверждать, что «он сделал перевод на него взамен претензии, которую он сам имел к истцу», то заявление не может быть принято. И передатчик обязан удовлетворить требование истца, ибо основание этого требования установлено. Кроме того, передатчик утверждает существование претензии, отрицаемой другим, а верить следует заявлению ответчика [24, с. 725].

Должник может перевести свой долг на имущество, находящееся в руках другого лица. Если кто-либо, дав другому на сохранение тысячу дирхамов, затем сделает на них перевод (например, указывая своим кредиторам, для получения платежа долга, сумму денег, помещенную им на хранение у известного лица), то такой перевод действителен, так как хранитель может погасить долг из отданной на хранение суммы. Если, однако, сумма эта уничтожена, то лицо, на которое сделан перевод (или иначе хранитель), освобождается от обязанности по переводу, так как перевод был ограничен находящеюся на хранении суммой и хранитель обязался лишь к платежу долга из означенной суммы. Другое дело, если перевод ограничен имуществом, находящимся в незаконном владении: если бы кто-либо сделал перевод на незаконного владельца за счет определенного захваченного им имущества и имущество это впоследствии

уничтожилось, то перевод не теряет силы; напротив, незаконный владелец обязан выдать кредитору подобный же предмет или стоимость в случае, если захваченное имущество не принадлежало к числу заменимых [24, с. 725].

Переводы иногда ограничиваются долгами лица, на которое перевод сделан, передатчику; во всех случаях таких ограниченных переводов передатчик по закону не вправе требовать от лица, на которое им сделан перевод, платежа долга, лежащего на этом лице, ибо с таковыми связано право кредитора так же, как право залогодержателя связано с залогом. Если бы право требования оставалось за передатчиком, то акт перевода (с которым связано право кредитора) был бы ничтожен. Другое дело – безусловный перевод (то есть когда кто-либо просто говорит своему кредитору: «Я перевел свой долг тебе на такое-то лицо», не упоминая, что лицо это состоит его должником, и не указывая находящегося в его владении, законном или незаконном, имущества, принадлежащего ему, передатчику). В этом случае право кредитора не связано с имуществом передатчика, но покоится всецело на кредите лица, на которое сделан перевод; и посему, если бы передатчик получил вещь или долг свой от этого лица, то перевод все-таки не становится ничтожным.

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое аль-хауаля?
2. Каковы условия действительности денежного перевода?
3. В каких случаях упраздняется задолженность дебитора?
4. Трассат (аль-мухталь) давал займы трассанту (аль-мухиллю), затем потребовал сумму займа. Трассант же хочет закрыть кредиты взаиморасчётом. Правомерна ли будет эта акция?
5. Трассант требует денег у получателя, заявив, что перевел деньги только для того, чтобы получатель вернул их сразу по востребованию трассанта. А получатель говорит, что перевод был сделан для покрытия долга перед ним трассантом. Чьим словам верить?
6. Каково мнение исламских правоведов о векселях?

3.5. Хиба или дарение

«Хиба», в буквальном смысле означает дарение вещи, сопряженное с обогащением для одаренного; на языке закона этим термином означает непосредственная и безвозмездная передача права собственности. Сделка о дарении законна, потому что Пророк, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Посылайте друг другу подарки для усиления вашей любви», что предполагает законность дарения, так как под подарком подразумевается дарение. Все наши ученые согласны в том, что дарение действительно [25, с. 216].

Дарение становится действительным посредством предложения, принятия и овладения. Предложение и принятие необходимы, потому что

дарение есть договор, а предложение и принятие требуются при заключении всех договоров. Овладение же необходимо для установления права собственности на подаренное, потому что, по мнению наших ученых, право собственности на вещь, даваемую по договору, не устанавливается без овладения этой вещью.

Пророк, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Дарение недействительно без овладения». Дарение есть добровольная сделка, и если бы право собственности на подаренное возникало до овладения, то отсюда следовало бы, что передача вещи контрагенту совершилась без добровольного его действия для этой цели. Другое дело – при наследовании, потому что время установления права собственности на завещанную вещь совпадает с моментом смерти завещателя, когда последний не в состоянии уже принять какое-либо обязательство [25, с. 217].

Можно вступить во владение подаренным на том месте, где дарение предложено, без особого распоряжения дарителя, но не после того. Если одаренный вступает во владение подаренным предметом на месте совершения договора дарения без распоряжения дарителя, то это законно, по благоприятному толкованию закона. Если, напротив, он овладеет подаренным после того, как разойдется с дарителем, то это его действие незаконно, если на него не было согласия дарителя. Когда овладение происходит после того, как стороны разойдутся, так как наши ученые допускают установление власти над вещью только тогда, когда овладение непосредственно соединено с принятием. А так как принятие действительно лишь в присутствии обеих сторон, то это же условие необходимо для действительности, связанного с принятием овладения.

Когда даритель запрещает одаренному овладеть вещью на месте совершения договора, ибо в этом случае овладение, совершенное одаренным в названном месте, было бы недействительно, так как соображения о предполагаемом намерении дарителя не могут иметь силы ввиду положительно выраженной им воли [25, с. 217].

Дарение части делимой вещи недействительно, но дарение части неделимой вещи действительно. Дарение части делимой вещи недействительно, если часть эта не будет отделена от собственности дарителя. Но дарение части неделимой вещи действительно [25, с. 218].

Если кто-либо дарит своему товарищу свою долю в товарищеском капитале, по природе своей делимом, то это недействительно ввиду недействительности дарения неопределенной части делимой вещи, как объяснено выше.

Если кто-либо дарит неопределенный участок земли (какова половина или четверть), то такое дарение ничтожно. Если, однако, он затем отделит подаренную часть и передаст ее, то дарение становится действительным, потому что дарение становится совершенным вследствие овладения, и в этом случае дар не представляется в соединении с другим неопределенным имуществом в момент овладения [25, с. 219].

Если кто-либо дарит пшеничную муку, еще не вымолотую из зерна, или конопляное масло, еще не выжатое из семян, то такое дарение недействительно. Если он затем вымелет муку из зерна или выжмет масло из семян и передаст одаренному, то дарение все-таки не становится действительным. То же правило применяется к маслу, заключающемуся еще в молоке. Это потому, что подаренная вещь не существует, а так как несуществующая вещь не может быть предметом собственности, то рассматриваемая сделка ничтожна и может впоследствии возникнуть, лишь будучи заключена вновь [25, с. 219].

Дарение молока в вымени, шерсти на спине козы, семян деревьев в земле или плодов на деревьях по природе своей сходно с дарением неопределенной части вещи. Причиной недействительности служит связь подаренного с тем, что не подарено, каковая связь является препятствием к овладению таким же образом, как в случае неразделенности вещи.

Если отец дарит что-либо своему малолетнему сыну, то последний в силу дарения становится собственником подаренного, если только вещь в это время находится во владении отца или его поклажепринимателя, потому что владение отца может стать владением в силу дарения, а владение поклажепринимателя равносильно владению отца. То же самое правило применяется, если мать дарит что-либо своему малолетнему сыну, которого она содержит и отец которого умер, причем не последовало назначения опекуна, а также к случаям дарения других лиц, содержащих ребенка, при таких условиях.

Если постороннее лицо подарит что-либо малолетнему, то дарение становится совершенным путем овладения со стороны отца малолетнего. Так как он волен заключать для малолетнего сделки обязательные, будь они выгодны или не выгодны (какова продажа), то он тем более вправе принять дар, представляющий лишь выгоду [25, с. 220].

Если кто-либо дарит вещь сироте и ею для него овладеет опекун, назначенный по завещанию отцом сироты, или дед малолетнего, или назначенное по завещанию последнего в качестве опекуна лицо, то такое овладение действительно, ибо все эти лица имеют власть над сиротою, будучи поставлены вместо его отца.

Если не имеющий отца ребенок находится на попечении своей матери и она овладеет подаренною ребенку вещью, то это законно, ибо она имеет власть охранять как его самого, так и его имущество; а овладение сделанным ему даром имеет значение охранения его самого, ибо его нельзя содержать без имущества. То же правило применяется к постороннему лицу, имеющему попечение о сироте; так как его овладение имеет законную силу (вследствие чего другое лицо не вправе отнять у него сироту), то он, следовательно, имеет власть совершать все то, что клонится исключительно в пользу сироты.

Если несовершеннолетний сам овладеет подаренною ему вещью, то это действительно, если только он одарен разумом. Акт этот совершается в его пользу, и он способен совершить его, так как дееспособность зависит

от разума и понимания, которыми он обладает. Муж вправе овладеть вещью, подаренною его жене, не достигшей совершеннолетия, если только она прислана в его дом из дома отца. И это – если отец был налицо, ибо предполагается, что он отказался от ведения ее дела в пользу мужа. Другое дело, если она не оставляла отцовского дома, потому что тогда отец не считается отказавшимся от ведения ее дела. Иное следует также сказать о матери или других лицах, имеющих попечение о жене, потому что они не вправе овладеть даром за ее счет, если отец ее не умер, не отсутствует или место пребывания его известно, так как их власть основана на необходимости, а не на авторитете этих лиц [25, с. 221].

Если два лица совокупно дарят кому-либо дом, то дарение действительно; так как они передают ему дом в целом составе и таковым же даритель его принимает, то нельзя сказать, что в момент овладения существует смешение имущества. Но не одним лицом – двум. Если кто-либо дарит дом двум лицам, то, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, сделка недействительна. Оба ученика полагают, что она действительна, потому что даритель отдает весь дом каждому из двух одаряемых (ввиду того, что дело идет лишь об одном предоставлении). Поэтому здесь нет смешения собственности. Таким же образом, как если одно лицо отдает дом в залог двум лицам [25, с. 221].

Имам Абу Ханифа (да будет доволен им Аллах) делает различие между бедным и богатым. Он допускает милостыню двум бедным лицам, но не допускает дарения двум богатым [25, с. 222].

Если кто-то дарит одному человеку одну третью часть своего дома и другому человеку одну треть, то, по мнению обоих учеников, это является недействительным, по мнению же имама Мухаммада – действительно.

Если же он подарит одну половину одному лицу, а другую – другому, то относительно этого случая передают два мнения Абу Юсуфа.

По двум принципам, поддерживаемым имамом Абу Ханифой (да будет доволен им Аллах), дарение недействительно, между тем как по началам, которых держится имам Мухаммад, оно действительно. Причина различия в последнем примере, как оно устанавливается Абу Юсуфом, состоит в том, что ввиду положительного разделения на части становится очевидным, что намерение дарителя заключалось в предоставлении части собственности каждому из двух одаренных, вследствие чего неизбежно должно произойти смешение имущества. Отсюда, незаконно отдавать вещь в заклад двум лицам, назначая каждому из них по половине [25, с. 222].

Даритель вправе потребовать обратно дар, сделанный постороннему лицу. Следует заметить, что препятствия к повороту подаренного многочисленны. В числе их находятся следующие:

1. Когда одаренный дает дарителю вознаграждение, как этим осуществляется цель дарителя.
2. Присоединение к подаренному приращения, так как в этом случае возврат не может иметь место без распространения его

и на приращение, которое включено в самый дар; но он не может распространяться на приращение, так как таковое не было предметом дарения;

3. Смерть одной из сторон, ибо, если бы умер одаренный, то его имущество переходит к наследнику и становится таким, как будто оно перешло при его жизни; а если умрет даритель, то его наследники являются посторонними по отношению к договору, так как не они предложили подаренное.

4. Отчуждение одаренным вещи при жизни, ибо это есть последствие власти, получаемой ими вследствие дарения, каковая власть, засим, не может быть отнята; а также потому, что право собственности возродилось для другого лица в силу нового основания, именно – предоставления новому одаренному; и так как возрождение права собственности равносильно существующему изменению в самой вещи, то случай здесь тот же, как если бы дар стал другою вещью, следовательно, он не подлежит повороту [25, с. 223].

Если кто-либо дарит другому участок земли без построек или насаждений и одаренный посадит на ней деревья или построит дом, конюшню или лавку такой величины, что можно считать ее приращением, то даритель не вправе взять обратно подаренное ввиду присоединения к такому приращению.

После продажи части земли одаренным даритель может взять обратно остальную землю. Если одаренный продаст половину подаренной земли без раздела, то даритель может взять обратно вторую половину, так как к этому не существует препятствий. Если же одаренный не продал ни одной части земли, то даритель может взять обратно одну половину ее, так как он имеет право взять обратно всю землю, то тем более вправе взять половину ее.

Если кто-либо учиняет дар в пользу своего родственника в запрещенных степенях, то он не вправе вернуть подаренное, потому что Пророк сказал: «Если дар учинен в пользу родственника в запрещенной степени, то он не подлежит возврату». Цель такого дарения есть укрепление родственных уз, каковое и достигается этим способом.

Если муж дарит что-либо своей жене или жена – своему мужу, то дар не подлежит повороту, так как целью дарения является усиление расположения (подобно тому, как при дарении в пользу родственника). И ввиду достижения цели дар не подлежит повороту. Эта цель считается существующей, пока длится договор; так что, если лицо дарит что-либо посторонней женщине и затем вступает с нею в брак, то он может взять обратно подаренное. Но если муж дарит что-либо своей жене и затем троекратно разведется с нею, то он не вправе повернуть подаренное.

Если одаренный говорит дарителю: «Возьми эту вещь в обмен на твой дар» и он примет ее, то право поворота признается уничтоженным, так как даритель достиг цели дарения [25, с. 224].

Если постороннее лицо за счет одаренного даст что-либо безвозмездно дарителю взамен дара и даритель примет предлагаемое, то право поворота прекращается, так как постороннее лицо вправе дать вознаграждение за отказ от права так же, как в случаях мирового соглашения [25, с. 224].

Если половина подаренного окажется собственностью не дарителя, а другого лица, то одаренный вправе взять обратно от дарителя половину данного им за дар вознаграждения, так как другая половина дара не была за ним обеспечена.

Если, напротив, половина вознаграждения окажется не собственностью одаренного, то даритель не вправе взять обратно какую-либо часть дара, но он может возвратить остальную часть вознаграждения и затем взять обратно весь дар.

Если кто-либо подарит другому дом и одаренный даст вознаграждение лишь за половину дома, то даритель может взять обратно половину дома, за которую он не получил вознаграждения, так как препятствие к повороту существует лишь относительно другой половины.

По закону, поворот дара может совершиться только с согласия обеих сторон или по решению казья, потому что учение о повороте представляется между учеными весьма спорным. Кроме того, этот институт имеет свои слабые стороны, ибо введение его противно аналогии, так как право поворота есть власть над имуществом другого [25, с. 225].

Новое овладение со стороны дарителя не требуется для действительности поворота. Если кто-либо берет назад дар в силу ли решения казья или по обоюдному согласию сторон, то это есть уничтожение первоначального дара, а не новый дар со стороны одаренного; а потому овладения со стороны дарителя в этом случае не требуется. Сверх того, поворот законен в отношении неотделенной части; но если бы поворот являлся новым даром, то требовалось бы овладение, и потому поворот неотделенной части был бы законен. Причина здесь та, что дарение действительно под условием права поворота. Даритель, уничтожая дарение, пользуется лишь своим правом; отсюда, поворот представляется уничтожением во всех случаях, то есть происходит ли он в силу решения казья или по соглашению сторон. Другое дело – возвращение покупателем имущества вследствие недостатков его без постановления казья, так как это по отношению к третьим лицам считается новым договором, так как покупатель не имеет власти уничтожить договор, но имеет лишь право на получение имущества условленного качества; а при недостатке этого качества ему дозволено по необходимости уничтожить договор. Поэтому от решения казья зависит признать такое возвращение уничтожением договора по отношению к третьим лицам. Таким образом, есть существенная разница между поворотом дара и возвращением имущества вследствие его недостатков [25, с. 226].

Если одно лицо дарит другому что-либо под условием, чтобы этот последний подарил что-либо со своей стороны, то обращается внимание на

обоюдное овладение получаемым взамен дара; то есть договор не имеет значения до совершившегося с той и другой стороны овладения и становится ничтожным при смешении одного из предметов дарения с другим имуществом [25, с. 226].

Во всех договорах следует обращать внимание на их дух, так что, если бы господин продал своего раба самому этому рабу, то он был бы свободен. Наши ученые доказывают, что договор этот представляется в двух видах:

- 1) дарение по букве;
- 2) продажа по духу [25, с. 228].

Поэтому следует обращать внимание на обе эти стороны, насколько это возможно. Но в рассматриваемой сделке возможно примирить обе стороны, потому что при дарении право собственности не возникает до овладения. А при продаже право собственности прекращается вследствие некоторых обстоятельств, влекущих недействительность сделки. Кроме того, из продажи возникает обязательство. И из дарения возникает обязательство после получения за него вознаграждения. Поэтому, с обеих точек зрения, договор считается первоначально дарением, а впоследствии – продажей.

Милостыня требует овладения предметом ее. Милостыня, подобно дарению, недействительна без овладения, так как она, подобно дарению, безвозмездна. Равным образом милостыня незаконна, если состоит из неотделенной части делимой вещи, по причинам, изложенным при разборе вопроса о дарении при соответствующих условиях. И не может быть взята обратно. Возврат милостыни незаконен, так как цель ее получить заслугу перед Богом, и эта цель достигнута. Равным образом, если кто-либо предоставит милостыню богатому, то незаконно требовать ее обратно, по благоприятному толкованию закона, потому что иногда, давая милостыню богатому человеку, даритель может иметь в виду получить заслугу пред Богом [25, с. 229].

Если кто-то подарит вещь бедному, то нельзя просить ее обратно, потому что целью такого подарка является получить заслугу, и цель эта достигнута.

Вопросы для самоконтроля:

1. Каковы два основных столпа дарения?
2. Что обычно произносит дарящий при дарении?
3. Можно ли дарить часть делимого имущества?
4. Можно ли дарить общее имущество?
5. Можно ли дарить муку в пшенице или масло в кунжуте?
6. Каким образом совершается сделка дарения между взрослыми и несовершеннолетним?
7. Если все же подарить вещь самому ребенку, будет ли это правомерно?
8. Могут ли два человека дарить дом одному человеку, или же

наоборот?

9. Разрешается ли дарить с условием встречного подарка?
10. Может ли подаривший требовать возврата подарка?
11. Как можно возместить подарок?
12. Есть ли условия для разрешения требования возврата подарка?
13. Подарок пропал, а затем появился истинный хозяин подарка.

И тому, кому подарили подарок, пришлось возместить стоимость подарка. Может ли он требовать денег у подарившего?

14. При подаении обязательно ли бедный должен взять в руки подаение?
15. Можно ли жертвовать в подаение двум беднякам одну вещь?
16. Можно ли требовать возврата подаения?
17. Можно ли дарить недвижимость с условием возврата его после смерти одаренного и оставления его при смерти подарившего?

3.6. Вакф

Слово «вакф» в первоначальном своем смысле значит «задержание». На языке закона по мнению Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, этим термином обозначается посвящение какого-либо предмета какой-либо цели таким образом, что лицо, которому первоначально принадлежал этот предмет, сохраняет на него права собственности, и лишь пользование этим предметом идет на какие-либо благотворительные дела в виде как бы ссуды. По мнению некоторых, имам Абу Ханифа, да будет доволен им Аллах, утверждает, что учреждение вакфов вообще совершенно незаконно, так как пользование чем-либо есть нечто не существующее, а милостыня или пожертвование чего-либо несуществующего недействительно. Кроме того, Абу Ханифа считал учреждение вакфов не имеющим законной силы. Однако наиболее одобряемые авторитеты утверждают, что, по мнению Абу Ханифы, вакфы должны считаться имеющими законную силу. Но так как самый акт учреждения вакфа подобно ссуде не носит характера абсолютного, то лицо, учреждающее вакф, считается имеющим право взять обращенное в вакф имущество назад. Следовательно, дар или продажа этого имущества должны также считаться законными. По мнению двух учеников, термином «вакф» обозначается такого рода акт, который ставит обращенное в вакф имущество на один уровень с имуществом, принадлежащим Господу. Потому права собственности первоначального владельца этого имущества прекращаются, а обращенное в вакф становится имуществом Господа, пользование которым предоставлено созданиям Господа. Таким образом, оба ученика считают учреждение вакфа актом характера абсолютного, вследствие чего обращенное в вакф не может быть взято обратно учредителем его, равно оно не может быть объектом дара или купли-продажи, а также завещания. Есть, однако, частность, относительно которой оба ученика расходятся в мнениях: по Абу Юсуфу, учреждение вакфа приобретает характер абсолютности с

самого момента учреждения. Имам Мухаммад же считает, что оно делается абсолютным лишь с момента передачи его во владение попечителя. Таким образом, термин «вакф» в буквальном смысле обозначает все то, что приписывает ему имам Абу Ханифа (да будет доволен им Аллах), и все то, что утверждают оба ученика [24, с. 544].

Право лица, учреждающего вакф, на предметы, обращаемые в вакф, должно сохранить свою силу на том основании, что создания Господа могут законно пользоваться обращенными в вакф предметами либо путем возделывания (если вакф состоит из земли), либо путем обитания (если он состоит из жилищ); если бы никто не имел прав собственности на вакф, то всякие акты по отношению к нему были бы незаконными, как незаконны они по отношению к мечетям.

Учредитель вакфа желает обратить доходы с него на выполнение какой-либо благотворительной цели навсегда, что невозможно, если он не сохранит права собственности на имущество вакфа. Невозможно, чтобы право собственности учредителя вакфа на имущество вакфа превратилось при жизни его без перехода его в собственность какого-либо другого лица, так как закон не допускает, чтобы предмет, пока существует, выходил из владения одного лица, не переходя во владение другого собственника [24, с. 545].

Право собственности лица, учреждающего вакф, на имущество, его составляющее, прекращается лишь в том случае, если судья сделает постановление в этом смысле или если сам учредитель вакфа обусловит отчуждение имущества вакфа фактом своей смерти путем такого, например, заявления: «Когда я умру, то этот дом обращается в вакф для такой-то цели». Такого же мнения держится и имам Абу Ханифа (да будет доволен им Аллах), потому что учреждение вакфа представляется отказом от права собственности точно так же, как и отпущение на волю [24, с. 546].

Судебные постановления о вакфах издаются лишь в тех случаях, если лицо, обратившее известный предмет в вакф и передавшее его попечителю, впоследствии пожелает взять его обратно, а попечитель станет противиться этому намерению, ссылаясь на то, что вакф должен быть абсолютным. И дело это попадет на рассмотрение судьи, который определит, что вакф абсолютен. Относительно того случая, если спорящие стороны обращаются за разрешением вопроса об абсолютности вакфа к третьему лицу и это лицо определит, что вакф абсолютен, существует разногласие в мнениях между учеными-юристами; однако достоверно, что такое решение не имеет обязательной силы для сторон.

При учреждении вакфа лицом, находящимся при смерти, вакф находится в одном положении с посмертным завещанием (то есть он абсолютен) в противоположность вакфу, учрежденному в состоянии здоровья, который не абсолютен.

Если учреждение вакфа приобретает законную действительность (то есть, по различным изложенным выше мнениям наших ученых, станет абсолютным: по имаму Абу Ханифе – вследствие заявления учредителя

вакфа и последовавшего затем постановления суда; по Абу Юсуфу – вследствие простого заявления учредителей вакфа; по имаму Мухаммаду – вследствие заявления учредителей вакфа и передачи имущества вакфа попечителю), имущество вакфа выходит из владения учредителей его. Но тем не менее оно не становится собственностью какого-либо другого лица.

Если бы кто-либо назначил жилой дом в пользу бедных какого-то отдельного племени и с течением времени состояние бедности одного из этих лиц прекратилось бы, то право пользования жилищем должно перейти к другим, чего не могло быть, если бы рассматриваемое лицо было собственником такого обращенного в вакф дома [24, с. 547].

По Абу Юсуфу, в вакф может быть законно обращена неопределенная часть или доля чего-либо. Имам Мухаммад утверждает, что учреждение такого вакфа не может считаться законным. Он считает существенно необходимым для совершения такого акта, как обстоятельство действительного вступления во владение, так и то, без которого такое вступление во владение не может иметь места, то есть фактическое разделение предмета, предназначенного к обращению в вакф, а такое фактическое разделение может иметь место лишь относительно предметов, допускающих его. [24, с. 548].

Если кто-либо обратит в вакф земельный участок и с течением времени выяснится, что неопределенная часть его (например, четвертая часть) составляет собственность постороннего лица, то, по мнению имама Мухаммада, учреждение вакфа лишается силы и по отношению к остальной части этой земли, потому что разделение на неопределенные части связано с учреждением. То есть «половина» или «четверть» дома или поля и т.п. вакфа, которое, следовательно, не имеет законной силы точно так, как не имеет ее при таких обстоятельствах акт дара. Когда дарящий сам берет обратно часть своего дара или когда наследники подарившего, совершившего дар на смертном одре, берут назад две трети подаренного по смерти дарившего: если кто-либо на смертном одре обратит все свое имущество в дар или в вакф и наследники по смерти его возьмут обратно две трети этого имущества, то это обстоятельство тем не менее не имеет влияния на законную силу актов дара или учреждения вакфа, потому что разделение имущества на неопределенные части имеет место после совершения названных актов, а не связано с ними, то есть во время совершения этих актов имущество не было разделено на неопределенные части, но разделение это имело место лишь после их совершения [24, с. 548].

Учреждение вакфа не может считаться полным, если учредитель его посвящает обращаемые в вакф предметы целям, не имеющим характера непрерывного и постоянного. Так, правильным будет такой вакф, пользоваться которым в конце концов будут бедные (который учреждается, например, произнесением таких слов: «Я предоставляю пользование таким-то предметом такому-то, а после него – бедным»), потому что существование бедных никогда не прекратится [24, с. 549].

Обращение в вакф земли представляется законным, потому что некоторые из сподвижников Пророка, да благословит его Аллах и приветствует, обращали свои земли в вакфы. Обращение же в вакф движимого имущества, как особенно преднамеренное, так и попутное (с недвижимостью), во всяком случае незаконно. Таково мнение имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах. Абу Юсуф считает, что обращение в вакф земли со всем принадлежащим к ней домашним скотом и рабами должно считаться законным, равно как и обращение в вакф всякого рода земледельческих орудий, потому что все такого рода предметы должны считаться принадлежащими земле [24, с. 550].

Обращение в вакф таких предметов, которые не представляют обычных объектов вакфа, незаконно. По мнению наших ученых, не могут законно быть обращаемы в вакф такие виды движимости, которые не принято или не в обычаях делать объектами вакфа [24, с. 551].

После того, как акт учреждения вакфа вступит в законную силу и станет абсолютным, передача или продажа обращенного в вакф предмета незаконна, по мнению всех законоведов. Передача незаконна на основании изречения Пророка, мир ему и благословение Аллаха: «Передавайте самую землю как бы в милостыню, таким образом, чтобы она становилась непродажною и ненаследуемою». Поэтому вакф, вступивший в законную силу и ставший абсолютным, не может быть объектом сделок купли-продажи или передачи.

Если в вакф обращена неопределенная часть какого-либо предмета и (как того требует учение Абу Юсуфа) учреждение вакфа станет абсолютным, а совладелец этого предмета потребует отделения вакфа, то такой раздел может законно иметь место, потому что раздел влечет за собою отделение и различение. Если кто-либо обратит в вакф свою долю земель, владеемых в товариществе с другим лицом, то он должен отделить ее от земель своего товарища, потому что на такой акт правоспособен лишь один учредитель вакфа – при жизни или душеприказчик его – по смерти. Если же кто-либо обратит в вакф половину своей собственной земли, то казий должен отделить и отчудить ее от земель учредителя вакфа. Потому что сам учредитель вакфа не в праве выделить обращенную в вакф часть земли или отделить ее от не обращенных в вакф земель, так как одно лицо не может самолично произвести раздел чего-либо и таким путем дать себе что-либо на том основании, что раздел может иметь место лишь между двумя лицами [24, с. 552].

Если при отделении обращенной в вакф земли должна иметь место какая-либо доплата (например, когда кто-либо обращает в вакф свою долю земли, которою он владеет в товариществе с другим лицом, вследствие чего имеет место раздел этой земли, причем доля одного из товарищей окажется меньшею или имеющею меньшую ценность против доли другого, почему этот другой производит бывшему своему товарищу соответственную доплату деньгами), то она незаконна, если ее должен получить учредитель вакфа, так как продажа обращенного в вакф предмета

не может законно иметь места. Если же эта доплата осуществляется учредителем вакфа, то она законна, и приобретаемое им в возмещение за эту доплату есть его собственность. Поэтому, если учредитель вакфа желает отделить эту собственность от обращенной им в вакф доли (земли), то он должен передать это дело на рассмотрение казиза, чтобы последний мог отделить обращаемое в вакф имущество от того, которое учредитель вакфа получает в возмещение за произведенную им доплату.

Обязательно, чтобы доход с имущества, обращенного в вакф, прежде всего был обращаем на содержание в порядке этого имущества, независимо от того, оговорено ли это условие учредителем вакфа или же нет, потому что при учреждении вакфа имелось в виду обратить доход, с него получаемый, в некоторый постоянный фонд, а такая непрерывная доходность вакфа может иметь место лишь при условии постоянного содержания его в порядке, в чем всякое имущество необходимо нуждается; а также и потому еще, что всякое приобретение должно быть сопряжено с расходами [24, с. 553].

Если первоначальным объектом вакфа будет богатое лицо, а после смерти его – бедные, то расходы на содержание в порядке вакфа должны быть из собственности этого богатого лица (но оно может доставлять необходимые для этой цели средства из той доли своего имущества, какую оно само найдет нужным для этого назначить) при жизни его. В этом случае на содержание в порядке вакфа не отделяется ничего из доходов, с него получаемых, так как всегда возможно обратить необходимые для этой цели издержки на лицо, пользующееся вакфом в первой инстанции, которое точно определено и хорошо известно. Поддержание в порядке вакфа обязательно постольку, поскольку это необходимо для сохранения его в первоначальном виде [24, с. 553].

Если кто-либо обратит в вакф свой дом с тем условием, что его сын или кто-либо другой имеет право жить в этом доме в продолжение своей жизни, то ремонт этого дома обязателен для имеющего право временно проживать в нем лица, так как пользующийся выгодами должен также нести и убытки.

Если лицо, временно проживающее в обращенном в вакф доме, не выполнит лежащего на нем обязательства ремонта, то казий должен отдать такой дом внаймы и проводить ремонт из квартирной платы. Если лицо, упоминаемое в предшествующем тезисе, откажется или упустит выполнить лежащее на нем обязательство отремонтировать временно занимаемый им дом (вакф) или же не будет иметь к тому возможности по бедности, то казий должен отдать такой дом внаймы и провести необходимый ремонт из квартирной платы, после чего этот дом должен быть возвращен тому лицу, которое имеет право жить в нем на основании условий учреждения вакфа [24, с. 554].

Если кто-либо обратит в вакф дом, предоставляя себе право пожизненного пользования доходом с него, так что доход этот поступает в пользу бедных лишь по смерти учредителя вакфа, то, по Абу Юсуфу, такое

условное учреждение вакфа должно считаться законным. Мухаммад считает незаконным [24, с. 555].

Если учредитель вакфа выговаривает себе право замены имущества, обращаемого в вакф, другим, по своему желанию, то, по мнению Абу Юсуфа, такое условие должно считаться законным. Если учредитель вакфа выговаривает себе право перемены намерения по отношению к обращенному в вакф имуществу такими (например) словами:

«Я обращаю этот дом в вакф с такою-то целью, с тем условием, что я предоставляю себе право перемены намерения в продолжение трех дней», то, по Абу Юсуфу, и самый акт учреждения вакфа, и эта оговорка имеют законную силу. По имаму Мухаммаду же, напротив, при этих обстоятельствах акт учреждения вакфа не имеет законной силы [24, с. 555].

Если кто-либо обратит в вакф землю с удержанием власти над нею, то, по Абу Юсуфу, такой акт следует считать имеющим законную силу. Если учредитель вакфа, выговаривающий себе власть над ним, будет лицом дурной репутации и недостойным доверия, то казий может изъять вакф из его владения в интересах бедных точно так же, как в интересах сирот он может лишить полномочия душеприказчика, обладающего худою славою [24, с. 555].

Если кто-либо выстроит мечеть, то его права собственности на нее не прекращаются до тех пор, пока он не отделит ее от остального своего имущества или не даст общего разрешения приходить молиться в ней всем желающим; но как только посторонние лица вообще или даже хотя одно постороннее лицо совершит в ней молитву, права собственности основателя мечети прекращаются, по мнению Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах. Известно как мнение Абу Ханифы и имама Мухаммада, что совершение богослужения целою общиною должно считаться существенно необходимым условием, потому что мечеть основывается с целью совершения общественного богослужения. Абу Юсуф утверждает, что права собственности основателя мечети прекращаются тотчас по произнесении им слов: «Я обращаю это здание в мечеть», потому что он не считает передачу существенно необходимым условием, так как самое учреждение вакфа обуславливает отказ от прав собственности со стороны учредителя вакфа [24, с. 559].

Если кто-либо построит двухэтажное здание, причем обратит нижний этаж в мечеть, а верхний – в жилище, или наоборот, обратив дверь мечети к дороге и отделив мечеть от своей собственности (как было объяснено выше), то это лицо, тем не менее, может продать мечеть; если же оно умрет, то мечеть переходит по наследству, потому что она не принадлежит единственно Господу вследствие продолжения прав собственности основателя относительно ее. Однако это правило применимо лишь к тем случаям, если здания, в которых помещается мечеть, первоначально предназначались не исключительно под нее. Если кто-либо обратит центральную комнату своего дома в мечеть, открыв доступ к ней всем, то такая комната не считается мечетью, а может быть

продаваема и наследуема, потому что мечетью представляется такое место, относительно которого никто не имеет права прекращения доступа [24, с. 560].

Если кто-либо обратит в вакф земельный участок для постройки на нем мечети, то лицо это не может впоследствии взять такой участок назад или продать его. Равно участок этот не может быть наследуем, потому что он совершенно отчужден от собственности этого лица и принадлежит единственно Господу [24, с. 561].

Если местность, в которой выстроена мечеть, придет в запустение или станет необитаемою, так что мечеть не будет более выполнять своего назначения, потому что никто не станет являться в нее для совершения богослужения, то, тем не менее (по Абу Юсуфу), она продолжает существовать как мечеть и не возвращается к своему первоначальному владельцу, так как место, ею занятое, уже однажды вышло из его владения и не может возвратиться к нему. Имам Мухаммад утверждает, что такая мечеть снова делается собственностью лица [24, с. 562].

Если кто-либо построит водоем для общественного пользования, или караван-сарай для путешественников, или дом на границе неверного государства для помещения в нем мусульманских воинов при их походах,

или даст участок земли под кладбище, то его права собственности на эти предметы не прекращаются до особого о том постановления казиза, так что он может законно пользоваться этими обращенными в вакф предметами (то есть жить в караван-сараях, пить из водоема и быть погребенным на кладбище). Поэтому необходимо, чтобы либо судья сделал постановление о полном отчуждении такого обращаемого в вакф имущества, либо сам учредитель вакфа отнес вступление этого акта в силу к моменту своей смерти, чтобы учреждение вакфа было как бы завещание и вакф становился абсолютным по смерти учредителя в роде вакфа, учрежденного в пользу бедных [24, с. 562].

Вакфы, учрежденные с общепользною целью, могут быть передаваемы в ведение попечителя. Вакфы могут быть передаваемы в ведение государя или главного судьи.

Если кто-либо, владеющий домом в Мекке, обратит его в вакф для помещения в нем паломников; или если лицо, владеющее домом во всяком другом месте, обратит его вакф для бедных или нищих; или если лицо, имеющее дом на границе, обратит его вакф для помещения в нем мусульманских воинов и их скота. Или если кто-либо назначит доход со своих земель на поддержку воинов, служащих Господу, и такие земли или такие дома будут переданы в ведение государя (который облечен правоспособностью в этом отношении), то такая передача должна считаться законною. Поэтому, если одно из перечисленных выше лиц пожелает впоследствии отменить учрежденный им вакф, то оно не может законно этого сделать [24, с. 563].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что означает аль-вакф в языке и в Шариате?
2. Для чего узаконен аль-вакф?
3. В какой момент аль-вакф отчуждается от имущества его хозяина?
4. Считается ли аль-вакф после пожертвований имуществом того, кому был дан аль-вакф?
5. Есть ли условия действительности аль-вакфа?
6. Можно ли делать аль-вакф общественным имуществом?
7. Можно ли делать аль-вакф недвижимостью?
8. Можно ли делать аль-вакф движимым имуществом?
9. Дозволяется ли продавать, делить или передавать в чью-либо собственность аль-вакф?
10. Когда участок земли, на которой её владелец построил мечеть для аль-вакфа, выходит из его собственности?
11. Каково положение о гостинице, постоялом дворе, кладбище, роднике?

3.7. Понятие вади'а

Вади'а означает лицо, уполномочивающее другого взять его имущество.

Поклажа остается в руках лица, у которого она оставляется, по доверию, то есть оно не отвечает за нее. Поэтому, если поклажа будет утрачена в руках поклажепринимателя без всякого правонарушения с его стороны, то он не ответствен за нее, потому что Пророк, мир ему и благословение Аллаха, сказал: «Честный хранитель не ответствен». Люди имеют нужду в поклаже, а нужда эта не могла бы быть удовлетворена, если бы на хранителях лежала ответственность, так как никто не захотел бы принять поклажу [25, с. 198].

Поклажеприниматель может или сам принять поклажу, или назначить для этой цели одного из членов своей семьи, например, жену, сына, мать или отца, ибо очевидно, что хранитель не обязан иметь относительно чужого имущества более забот, чем относительно своего. А он иногда сам хранит свое имущество, иногда поручает заботу о нем одному из членов своей семьи. Притом же существует положительная необходимость в предоставлении поклажи своей семье, так как поклажеприниматель не может постоянно оставаться дома или, выходя из дому, брать поклажу с собою. По этой причине подразумевается, что согласие поклажедателя на передачу вещи хранителю распространяется и на семью последнего [25, с. 198].

Но если поклажеприниматель поручит вещь кому-либо другому, кроме членов своей семьи (например, когда он наймет кого-либо, не принадлежащего к его семье, для хранения вещи или отдаст ее на хранение чужому лицу), то он ответствен, так как существует разница в заботливости разных лиц, и собственник вверил вещь его заботливости, а

не заботливости другого лица. Кроме того, вещь не заключает в себе подобной же вещи, а потому поклажеприниматель не может избрать другого поклажепринимателя, так же, как представителю не дозволено назначить другого представителя [25, с. 198].

Если поклажеприниматель поместит поклажу в место хранения, принадлежащее другому, то он становится ответственным за нее, ибо помещение ее в чужом месте хранения равносильно отдаче ее на хранение чужому лицу. Другое, однако, дело, если он наймет это помещение; в этом случае считается, что вещь не выходит из его хранения, а потому здесь не возникает ответственности. Он не ответствен, если передаст ее в чужое владение ради сохранения ее от гибели [25, с. 198].

Если дом поклажепринимателя загорится и он передаст поклажу своему соседу или если, находясь в тонущей лодке, перебросит поклажу в другую лодку, то он не ответствен, так как действовал лишь ради сохранения поклажи, следовательно, согласно с желанием собственника. Но в этом случае заявлению поклажепринимателя следует верить, если оно подтверждено свидетелями, так как после возникновения основания к ответственности он возражает указанием на необходимость, устраняющую ответственность. А потому здесь тот же случай, где бы он возразил, что собственник уполномочил его передать поклажу другому лицу [25, с. 199].

Если собственник потребует поклажу от хранителя, а последний, имея возможность возвратить ее, замедлит с возвращением, то он становится ответственным за нее, так как промедление его или отказ в возврате при возможности возврата есть правонарушение. Причина здесь та, что требование собственника ясно указывает, что он не согласен на дальнейшее удержание хранителем вещи, и потому является увольнением хранителя. Поэтому хранитель ответствен в случае удержания владения после требования собственника [25, с. 199].

Если поклажеприниматель смешает поклажу с собственным имуществом так, что отделение одного от другого станет затруднительным, то он должен дать соответствующее вознаграждение, а собственник (по мнению имама Абу Ханифы) не имеет права на участие в смешанном имуществе, будут ли смешаны однородные имущества (например, молоко с молоком, пшеница с пшеницею) или неоднородные (например, конопляное масло с оливковым или пшеница с ячменем). Оба ученика утверждают, что если смешаны однородные не жидкие предметы (например, пшеница с пшеницею), то собственник по своему выбору может получить часть в смешанном имуществе или вознаграждение за поклажу [25, с. 199].

Смешение различных жидкостей (например, конопляного масла с оливковым) разрушает право собственника на участие в смешанном имуществе, оставляя за ним лишь право на вознаграждение, по мнению всех наших ученых, так как такое смешение есть разрушение не только абстрактно, но и фактически, так как раздел в этом случае невозможен вследствие различия смешанных предметов. пшеницею. В случаях, если

отделение смешанных предметов требует судебного рассмотрения или представляется затруднительным (например, если смешаны драгоценности, предварительно расплавленные), то право собственника на самый предмет прекращается, и он получает право на вознаграждение согласно упомянутому мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах. Если поклажа будет смешана с имуществом поклажепринимателя не по воле последнего, а случайно (например, если мешок, содержащий поклажу, и другой мешок, содержащий собственность поклажепринимателя, будут опрокинуты и содержимое в них смешается), то в этом случае поклажеприниматель и собственник поклажи становятся совладельцами смеси, и первый не ответствен за вознаграждение, так как он не совершил действия, влекущего ответственность. По мнению всех наших ученых, они становятся совладельцами смеси. Если поклажеприниматель израсходует часть поклажи, а затем достанет имущество, подобное израсходованному, и смешает его с оставшеюся частью так, что отделение будет затруднительно, то он ответствен за всю поклажу, потому что израсходованная часть составляет его долг, который он не иначе может погасить, как в присутствии собственника. Поэтому, если он смешает свое собственное имущество с остатком поклажи, то он фактически разрушает этот остаток [25, с. 199].

Если поклажеприниматель превысит свою власть относительно поклажи, обратив ее в свою пользу (например, употребив животное в еду, или раба в работу, или надев платье) или поручив ее чужому лицу, а затем прекратит пользование вещью или получит ее обратно от чужого лица, то ответственность его после того прекращается [25, с. 200].

Если собственник поклажи требует ее от поклажепринимателя, последний отрицает поклажу, а затем таковая будет утрачена, то поклажеприниматель ответствен. Поклажедатель, предъявляя свое требование, увольняет поклажепринимателя от его обязанности. Отсюда следует, что поклажеприниматель, удерживая вещь после такого требования, является незаконным владельцем и, следовательно, ответствен. Равным образом, если после отрицания поклажеприниматель признает поклажу, то он все-таки не освобождается от ответственности, потому что договор предварительно был устранен ввиду того, что требование поклажедателя о возврате вещи равнялось расторжению договора с его стороны, а отрицание поклажи равнялось расторжению договора со стороны поклажепринимателя таким же образом, как отрицание представительства со стороны представителя или продажи – со стороны продавца или покупателя есть расторжение ими договора. Но если с обеих сторон имеет место расторжение, то договор, к которому оно относится, устраняется и не может быть впоследствии возобновлен, а может быть лишь вновь заключен, чего в данном случае нет. Посему нельзя подразумевать восстановления владения со стороны представителя собственника [25, с. 201].

Поклажеприниматель вправе взять поклажу с собою в путешествие.

Оба ученика утверждают, что ему не дозволяется брать с собою поклажу, когда это сопряжено с расходами. Следует заметить, что этот случай предполагает, что договор безусловен, путь, по которому направляется поклажеприниматель, безопасен и путешествие необходимо.

Если путь опасен или путешествие не необходимо, то поклажеприниматель ответствен, по мнению всех наших ученых. Также, если путешествие не необходимо и поклажеприниматель путешествует со всем своим семейством, то он не ответствен; но если при отсутствии необходимости в путешествии он оставит свою семью, то становится ответственным, так как он обязан был оставить поклажу в своей семье [25, с. 202].

Если собственник положительно запрещает поклажепринимателю вывозить поклажу из города, а он, тем не менее, вывезет таковую, то становится ответственным, так как такое запрещение действительно, ибо хранение поклажи в городе предпочтительно [25, с. 203].

Если два лица дают третьему вещь на хранение и один из поклажепринимателей затем явится и потребует свою часть поклажи, то, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, поклажеприниматель не должен передать таковую иначе, как в присутствии другого поклажедателя. Оба ученика утверждают, что поклажеприниматель должен передать требующему его долю [25, с. 203].

Если кто-либо дает на сохранение двум лицам делимый предмет, то ни один из поклажепринимателей не вправе предоставить хранение всего предмета другому, но они должны разделить его и каждый удержать половину, тогда как если бы предмет был неделимый, то каждый из них мог бы, с согласия другого, взять для хранения весь предмет. Таково учение имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах. Оба ученика утверждают, что одно из лиц вправе удержать все переданное им, с согласия другого, в обоих случаях [25, с. 203].

Если собственник поклажи говорит поклажепринимателю: «Не передавай поклажи своей жене», а он, тем не менее, передаст ее своей жене, то становится ответственным [25, с. 204].

Если собственник говорит поклажепринимателю: «Храни поклажу в этой комнате сарая», а он будет хранить ее в другой комнате того же сарая, то он не ответствен, так как условие было бесполезно, ибо нет разницы между хранением в разных комнатах одного и того же сарая. Если, однако, существует очевидная разница между двумя комнатами одного и того же сарая (например, если комната, в которой хранение запрещено, полна отверстий и щелей), то условие действительно и поклажеприниматель становится ответственным в случае хранения вещи в этой комнате [25, с. 205].

Если поклажа передана второму поклажепринимателю и утеряна, то собственник получает вознаграждение от первого поклажепринимателя. Если одно лицо передает другому что-либо на хранение и этот другой, в свою очередь, передаст поклажу третьему лицу, который утратит ее, то

собственник поклажи, по мнению имама Абу Ханифы, да будет доволен им Аллах, должен получить вознаграждение от первого поклажепринимателя, а не от второго. Оба ученика утверждают, что собственник волен получить вознаграждение от первого или второго поклажепринимателя, и если он получит таковое от первого, то этот не вправе требовать вознаграждения от второго. Но что, если собственник получит вознаграждение от второго поклажепринимателя, то этот последний вправе требовать вознаграждения от первого [25, с. 205].

Если два лица, каждое отдельно требуют тысячу дирхамов, находящихся во владении третьего лица, причем каждое утверждает, что оно дало ему тысячу на хранение, а владелец оспаривает иск, но отказывается принять присягу, то тысяча дирхамов должна быть разделена между обоими истцами, а ответчик остается ответственным перед ними еще за одну тысячу. Это потому, что иск каждого из истцов действителен, имея вид правдоподобия. Каждый истец вправе требовать от ответчика присяги, а ответчик, в свою очередь, должен дать присягу отдельно по отношению к каждому истцу, так как право каждого из них отдельно. Казий, приводя к присяге, может начать с того или другого иска, так как невозможно одновременно отобрать присягу по обоим искам и нет основания отдать одному предпочтение перед другим [25, с. 206].

Если бы, однако, между истцами в этом отношении возник спор, то следует бросить жребий для удовлетворения их и для устранения от казия нареkania в пристрастии. Если ответчик примет присягу в опровержение одного иска, то пусть он даст другую присягу в опровержение второго иска. И если он таким образом примет присягу в опровержение обоих исков, то освобождается от ответственности по бездоказательности исков. Если бы он отказался принять вторую присягу, то следует постановить решение в пользу второго истца, так как иск установлен [25, с. 207].

Вопросы для самоконтроля:

1. Что такое аль-вади'а?
2. Должен ли аль-муда' (лицо, которому доверено хранение имущества) хранить это имущество сам?
3. Вверяющий сказал тому, кому вверяет свое имущество (аль-муда'у): «Не передавай это имущество своей жене», а он передал его, и имущество в ее руках погибло, несет ли она ответственность?
4. Аль-муда' пришёл вернуть хранимую вещь и для её доставки нанял человека. Кто должен ему платить?
5. Что делать, если имущество, вверенное на сохранение смешается с имуществом хранителя?
6. Вверивший имущество на хранение пришел получить его обратно, но хранитель не дал ему этого имущества, хотя имел возможность. После этого имущество пропало не по вине хранителя. Несет ли он ответственность за это имущество?
7. Хранитель пользовался вверенным ему на хранение

имуществом и испортил его. Затем он исправил порченное. Несет ли он ответственность?

8. Может ли аль-муда' перевозить хранимое имущество с собой?

9. Двое вверили на хранение имущество одному лицу. Потом один из них пришел к хранителю и потребовал свою долю имущества. Должен ли хранитель отдать ему его долю?

10. Один вверил имущество на хранение двоим. Может ли один из хранителей передать все имущество на хранение другому?

11. Если хранитель оставил хранимую вещь в доме её хозяина, то передав ему эту вещь лично в руки, то понесет ли он ответственность при пропаже этой вещи?

12. Кто должен оплачивать хранение?

Литература:

1. Абу Бакр аз-Зубайди. Аль-Джаухарат ан-найира 'аля мухтасар аль-Кудури / Абу Бакр аз-Зубайди. – Мултан: Мактабат хакканийя, 1879. – 421 стр. – 2 т.

2. Зайнуд-дин ибн Нуджайм. Аль-Ашбах уан-назаир / Зайнуд-дин ибн Нуджайм. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-'ильмийя, 1999. – 390 стр.

3. Мухаммад Маджид 'Итр. Аль-Муфассаль филь фикхи аль-Ханафий. Аль-Амуаль уаль му'амалат аль-малийя / Мухаммад Маджид 'Итр. – Алеппо: Дар аль-мустакбаль, 2005. – 373 стр.

4. Мухаммад Таки аль-Усмани. – Катар: Министерство вакуфов и исламских дел, 2013. – 756 стр. – 1-2 т.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Необходимо каждому мусульманину, достигшему совершеннолетия и обладающего разумом, не приступать к совершению чего-либо до тех пор, пока не изучить то, что разрешил Аллах и что запретил. Ибо Всевышний повелел нам те или иные вещи и следует соблюдать то, что Он вменял нам в обязанность. Раб обязан повиноваться своему Создателю выполнением того, что Он приказал ему и воздержанием от того, что запретил, ибо Он достойнейший того, чтобы Ему повиновались. И вне зависимости от того, познается ли разумом мудрость того или иного предписания или нет. Так как суть некоторых повелений логически понятна для нас, а некоторых не понятна. И это есть испытание, данное Им для рабов Своих. Ибо тот, кто соглашается с Аллахом во всем, есть повиновавшийся раб, стремящийся подчиниться Ему, а кто не соглашается, тот не полноценен в повиновении.

Когда Всевышний Аллах упомянул в писании Своем торговлю, которую разрешил, и это есть та торговля, дозволенность которой известна в Его шариате, вместе с этим обязал занимающемуся купле-продажей познавать то, что Аллах разрешил из этого, так как без такого познания человек не обезопасит себя от попадания в ту торговлю, которую Он не разрешил. Из условий дозволенности торговли (т.е. действительности ее) является то, чтобы оба взаимозаменяемых, то есть товар и деньги, были дозволенными в шариате. Не разрешается продавать запретное, как продажа нечистот, таких, как кровь, мясо мертвечины, свинина, вино и т.д.

Не дозволительно ставить неприемлемые условия в торговле. Товар должен быть известным. Продавец должен иметь возможность передавать товар. Товар должен существовать и нельзя продавать то, чего не существует. Обо всем этом должен узнать тот, кто решит заниматься торговлей, иначе он, хочет или нет, будет вкушать запретное.

Посланник Аллаха, мир ему и благословение Всевышнего, сказал:

«التاجر الصدوق يحشر يوم القيامة مع النبيين والصديقين والشهداء»

«Правдивый торговец будет воскрешен в Судный день вместе с пророками, правдивейшими и мучениками», передал ат-Тирмизий в своем сборнике «Сунан».

В данном пособии описаны основные понятия купли-торговли, а также имущественные отношения и иные финансовые операции, с которыми может столкнуться в повседневной жизни человек; раскрыты их сущности и положения в их запретности либо разрешенности. Дабы окончательно внести ясность, приведены примеры возможных случаев в реальной жизни.

Первая глава «Основные понятия купли-продажи» содержит описание самых простых, но в то же время фундаментальных понятий отношений между двумя лицами: покупателем и продавцом. Расписаны права и обязанности каждого из сторон, знание которых является весьма актуальным на сегодняшний день. Занимаясь торговлей, продающее лицо

прежде должен изучить ее правила не только для того, чтобы обезопасить себя в соблюдении законов государства, но и прежде всего чтобы обезопасить себя от грехов перед Господом.

Все существующие отношения между людьми со времен Пророка Мухаммада, мир ему и благословение Аллаха, есть и по сей день. Поэтому на современные имущественные и финансовые операции в масштабах рынка можно спроецировать принципы предыдущих поколений со времен нашего Пророка, мир ему и благословение Аллаха.

Вторая глава «Другие имущественные отношения» предоставляет обзор таких понятий, как перепродажа, ростовщичество, найм, преимущественное право покупки, виды товарищества, спекуляции и безвозмездные ссуды.

Третья глава «Иные финансовые операции» посвящена темам: договоры перепродаж, чистая продажа, залог, перевод долга, дарение, вакф и вади'а.

В Российском Исламском Университете ЦДУМ России студенты глубоко изучают исламское право в рамках подготовки бакалавров всех направлений.

Вопросы к зачету:

1. Что такое торговля?
2. Каким образом заключается договор о купле-продаже?
3. Если один из договаривающихся сторон согласится, то обязана ли заключать договор другая сторона?
4. Имеет ли право покупатель предъявить претензии продавцу по поводу покупки после совершения сделки?
5. Разрешается ли покупка в рассрочку?
6. Покупатель при покупке товара не указывает его меру: ни вес, ни длину. Верна ли такая сделка?
7. Можно ли продавать отмеренные продукты?
8. Человек продает стадо овец с условием, что каждая овца стоит один дирхам. Правомерно ли это?
9. Если в купленном товаре был обнаружен недостаток, каковы действия покупателя?
10. При покупке что должно передаваться в первую очередь: деньги или товар?
11. Можно ли возвращать товар обратно, не найдя в нем никаких недостатков?
12. Можно ли покупать товар заочно?
13. Как покупать слепому?
14. Каким образом может слепой купить дом?
15. Можно ли продавать чужое имущество без согласия хозяина?
16. Что может делать покупатель после обнаружения недостатка в товаре?
17. Приведите некоторые недостатки, из-за которых покупатель может вернуть товар.
18. Приведите виды сделок купли-продажи по признаку действительности и недействительности.
19. Приведите примеры неверных сделок купли-продажи.
20. Приведите примеры недействительных сделок.
21. Могут ли делать неверным сделку какие-либо условия?
22. Можно ли продавать собаку, леопарда или гиену?
23. Разрешается ли продавать шелковичных червей и пчел?
24. Что делать после заключения сделки, близкой к неверной?
25. Можно ли продавать путем аукционирования?
26. Что такое нежелательная торговля?
27. Что такое аль-икаля?
28. Аль-икаля – это расторжение или новая сделка?
29. Разрешается ли расторжение сделки, если деньги, уплаченные за товар уже израсходованы или пропали или если пропал товар?
30. Если какие-нибудь условия аль-мурабаха и ат-таулия?
31. Покупатель приобрел товар, может ли он продать этот товар не получив его?
32. Человек продал товар в рассрочку. Имеет ли он право

распоряжаться еще не уплаченными деньгами?

33. В каких случаях можно продавать в кредит?
34. Что означает слово риба в языке и в шариате?
35. Что такое ростовщичество под залог или заем?
36. Что такое ростовщичество при продаже?
37. Правомерен ли взаимобмен товаром или деньгами?
38. Как узнать, какие виды товара можно взвешивать?
39. Можно ли обменивать пшеницу на муку или кашу из этой пшеницы или обменивать муку на кашу?
40. Можно ли менять мясо на животное?
41. Можно ли производить обмен золота на золото или серебро на серебро?
42. Можно ли проводить обмен разнопробного золота в разных количествах?
43. О каких деньгах можно не упоминать при покупке?
44. Что такое продажа в кредит?
45. В каких случаях можно продавать в кредит?
46. Можно ли продавать в кредит ткани или одежду?
47. Можно ли продавать в кредит жемчуг и драгоценные камни?
48. Что означает слово рахн в языке и в шариате?
49. Как заключается договор о залоге имущества?
50. Для чего узаконено заложение имущества?
51. Заложное имущество пропало в руках кредитора, на ком лежит ответственность за имущество?
52. Чего нельзя закладывать в залог?

Вопросы к экзамену:

1. Что такое иджара?
2. Есть ли какие-либо условия действительности аренды?
3. Что можно арендовать?
4. Что подразумевается под способом использования арендованного имущества?
5. Можно ли в арендованных помещениях или торговых лавках делать все, что захочет арендующий?
6. Можно ли арендовать землю для земледелия?
7. Человек арендовал одежду, а затем дал ее носить другому разрешено ли это?
8. Можно ли сдавать в аренду бани и делать платное кровопускание?
9. Можно ли нанимать кого-то для произнесения азана, каматов, обучения Корану или совершения хаджа?
10. Остается ли договор о найме в силе в случае смерти одного из участников договора?
11. Что означает слово шуф'а?
12. В какой очередности дается преимущества на покупку?
13. Что такое товарищество?
14. Какие существуют виды товариществ?
15. Каким бывает товарищество с полной ответственностью?
16. Что такое производственный кооператив?
17. Что такое товарищество представителей?
18. Можно ли создавать товарищество (артель) для охоты, сбора сена или дров?
19. Что такое мудараба?
20. Может ли мудариб продавать в кредит?
21. Что такое поручительство?
22. Почему узаконено поручительство?
23. Возможно ли поручение при тяжбе?
24. В каких случаях договор о представительстве аннулируется?
25. Что означает понятие даман?
26. Какие существуют виды гарантии?
27. Что такое хауаля?
28. Какие условия действительности денежного перевода?
29. В каких случаях упраздняются задолженность дебитора?
30. Каково мнение исламских правоведов о векселях.
31. Что такое сульх?
32. Виды сульха?
33. Что такое хиба?
34. Каковы два основных столпа дарения?
35. Можно ли дарить общее имущество?
36. Можно ли дарить дом одному или одному дарить дом двоим?
37. Разрешается ли дарить с условием встречного подарка?

38. Может ли подаривший требовать возврата подарка?
39. Что такое гасаб?
40. Что такое вади'а?
41. Что такое 'ария?
42. Каково положение ария в шариате?
43. Что такое музарага?
44. Каковы условия музарага?
45. Что такое мусакат?
46. Что такое вакф в языке и в шариате?
47. Для чего узаконен вакф?
48. В какой момент вакф отчуждается от имущества его хозяина?
49. Если условия для действительности вакфа?
50. Если вакфное имущество приносит доход, то что с ним
делать?

ГЛОССАРИЙ

- 1 Аджаль – срок, промежуток времени.
- 2 Аджр – оплата, вознаграждение.
- 3 Айб – дефект, недостаток.
- 4 Акд – сделка, акт.
- 5 Ария – безвозмездное пользование, ссуда.
- 6 Бай'у – продажа, торговля.
- 7 Вади'а – вклад, депозит.
- 8 Ваф – имущество, предназначенное для благотворительных целей, неотчуждаемое имущество.
- 9 Динар – золотая монета.
- 10 Дирхам – серебряная монета.
- 11 Иджаб – обязывание, предложение, заявление.
- 12 Кабуль – принятие, согласие, с которым завершается сделка.
- 13 Иджара – аренда.
- 14 Муджтахид – ученый, способный выводить религиозные заключения.
- 15 Наса – рассрочка.
- 16 Нукуд – деньги.
- 17 Иджма' – единогласно.
- 18 Икаля – расторжение сделки.
- 19 Иртихан – давать в залог.
- 20 Мудараба – сделка соучастия в прибыли посредством имущества одного и действия другого.
- 21 Мурабаха – перепродажа с получением прибыли.
- 22 Муртахин – берущий залог.
- 23 Рахн – залог.
- 24 Рахин – дающий залог.
- 25 Рибх – излишек, растовщиество.
- 26 Салям – продажа в кредит.
- 27 Сарф – обмен валют.
- 28 Таулия – перепродажа без получения прибыли.
- 29 Тафадуль – излишек.
- 30 Тахрим – запрет.
- 31 Хавалья – перевод денег.
- 32 Хиба – подарок.
- 33 Хьяр – выбор, право выбора.
- 34 Шарика – товарищество, компания.
- 35 Шарт – условие.
- 36 Шира – покупка.
- 37 Шуф'а – преимущественное право покупки.

ЛИТЕРАТУРА

1. Абдуллах аль-Маусыли. Аль-Ихтияр ли таълилий-мухтар / Абдуллах аль-Маусыли. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 1995. – 175 стр. – 2 т.
2. Абдуль-Гани аль-Гунайми. Аль-любаб фи шархиль-киتاب / Абдуль-Гани аль-Гунайми. – Бейрут: аль-Мактаба аль-Ильмийя, 1997. – 235 стр. – 2 т.
3. Абу Бакр аз-Зубайди. Аль-Джаухарат ан-найира ‘аля мухтасар аль-Кудури / Абу Бакр аз-Зубайди. – Мултан: Мактабат хакканийя, 1879. – 1-2 т.
4. Абу Хатим Мухаммад ал-Казвини. Китаб ал-хийал фи-л-фикх / Абу Хатим Мухаммад ал-Казвини. – Ганновер, 1924.
5. Абуль-Хасан Ахмад аль-Кудури. Мухтасар аль-Кудури филь фикхи аль-Ханафий / Абуль-Хасан Ахмад аль-Кудури. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 1997. – 255 стр.
6. Али аль-Кари аль-Харави. Фатх бабиль-иная фи шархи китаб ан-никая / Али аль-Кари аль-Харави. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 2009. – 608 стр. – 2 т.
7. Аль-Кур’ан аль-Карим. – Аль-Мадина аль-Мунаууара: изд. Маджма’уль Малик, 1984.
8. Вахба аз-Зухайли. Ал-Фикх ал-ислами ва адиллатуху / Вахба аз-Зухайли. – Дамаск, 1984.
9. Зайнуд-дин ибн Нуджайм. Аль-Ашбах уан-назаир / Зайнуд-дин ибн Нуджайм. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 1999. – 390 стр.
10. Мавсуат ал-фикх ал-ислами. – Каир, 1965.
11. Мухаммад Амим аль-Ихсан аль-Баракяти. Ат-таърифат аль-фикхийя / Мухаммад Амим аль-Ихсан аль-Баракяти. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 2003. – 248 стр.
12. Мухаммад Ашик. Ат-Тасхиль ад-дарури ли массаиль аль-Кудури / Мухаммад Ашик. – Карачи: Мактабат аш-шейх, 1989.
13. Мухаммад ибн ал-Хасан аш-Шайбани. Ал-Джами ал-кабир / Мухаммад ибн ал-Хасан аш-Шайбани. – Каир, 1936.
14. Мухаммад Маджид ‘Итр. Аль-Муфассаль филь фикхи аль-Ханафий. Аль-Амуаль уаль му’амалат аль-малийя / Мухаммад Маджид ‘Итр. – Алеппо: Дар аль-мустанбат, 2005. – 373 стр.
15. Мухаммад Таки аль-Усмани. – Катар: Министерство вакуфов и исламских дел, 2013. – 756 стр. – 1-2 т.
16. Насыр ад-Дин Абуль-Касим Мухаммад ибн Юсуф ас-Сахриканди. Аль-Мультакат филь-фатауа аль-ханафийя / Насыр ад-Дин Абуль-Касим Мухаммад ибн Юсуф ас-Сахриканди. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 2000. – 489 стр.
17. Садр аш-Шариа Убайд Аллах ибн Масуд ал-Махбуби. Тавдих маа хашийат ат- талвих ва шарх аш-шарх / Садр аш-Шариа Убайд Аллах ибн Масуд ал-Махбуби. – Казань, 1913. – 1-2 ч.
18. Сюкияйнен, Л.Р. Усул ал-фикх, ал-Фикх, аш-Шариа / Л.Р.

Сюкияйнен // Ислам. Энциклопедический словарь. – М., 1991.

19. Сюкияйнен, Л.Р. Источники торгового права арабских стран / Л.Р. Сюкияйнен // Правовое регулирование экономики. – М., 1979.

20. Сюкияйнен, Л.Р. Структура мусульманского права / Л.Р. Сюкияйнен // Мусульманское право (структура и основные институты). – М., 1984.

21. Торнау, Н.Е. Изложение начал мусульманского законоведения / Н.Е.Торнау. – СПб.,1850.

22. Убейдуллах ибн Масъуд Садруш-шариа. Мухтасар аль-Уикая маа шархихи ихтисар ал-риуая / Убейдуллах ибн Масъуд Садруш-шариа. – Бейрут: Дар аль-кутуб аль-‘ильмийя, 2005. – 440 стр. – 2 т.

23. Фон ден Берг Л.В.С. Основные начала мусульманского права согласно учению имамов Абу Ханифы и Шафии / Фон ден Берг Л.В.С. – СПб., 1882.

24. Хидоя. Комментарии мусульманского права: в 2 ч. / пер. с англ.; под ред. Н.И. Гродекова; отв. ред., авт. предисл., вступ. ст. и науч. комм. проф. А.Х. Саидова. – М.: Волтерс Клувер, 2010. – 808 с. – 1 ч. – 1-2 т.

25. Хидоя. Комментарии мусульманского права: в 2 ч. / пер. с англ.; под ред. Н.И. Гродекова; отв. ред., авт. предисл., вступ. ст. и науч. комм. проф. А.Х. Саидова. – М.: Волтерс Клувер, 2010. – 656 с. – 2 ч. – 3-4 т.

26. Хрестоматия по исламу. Переводы с арабского. – М., 1994.

Р.У. МАЛИКОВ

**ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ОТНОШЕНИЯ
В ИСЛАМСКОМ ПРАВЕ**

Лиц. на издат. деят. Б848421 от 03.11.2000 г. Подписано в печать 14.05.2016.

Формат 60X84/16. Компьютерный набор. Гарнитура Times New Roman.

Отпечатано на ризографе. Усл. печ. л. – 6.9. Уч.-изд. л. – 6.7.

Тираж 200 экз. Заказ №

ИПК БГПУ 450000, г. Уфа, ул. Октябрьской революции, За