ИСЛАМСКИЙ ВЗГЛЯД НА МЕЖДУНАРОДНОЕ КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО (СРАВНИТЕЛЬНОЕ ИССЛЕДОВАНИЕ)*

МИРМОХАММАДИ Мустафа, доцент кафедры международного права, директор Центра сравнительных правовых исследований, Университет Мофид

Иран, г. Кум, площ. Мофида, а/я 37185-3611

E-mail: CCLS@mofidu.ac.ir

В статье представлено сравнительное исследование отдельных этических и правовых норм исламского права (Фикх). Первой целью данного исследования является обзор исламского учения в области коммерческого права, а второй — поиск и представление аналогичных концепций в других правовых системах. В связи с этим статья разделена на две части. В первой части автор рассуждает о существующих принципах и правилах, регулирующих международные сделки, а во второй — затрагивает некоторые коммерческие кодексы этики учения Ислама.

Ключевые слова: исламская юриспруденция, ЮНКТАД, коммерческое право, мусульманские правоведы, этические правила.

DOI: 10.12737/21256

Введение

Важная роль международной торговли заключается в том, что она сделала всех живущих в мире людей взаимозависимыми, и любая несправедливая попытка каким-либо образом ограничить доступ к основным предметам жизнедеятельности приводит к потерям. Соответственно, у всех наций и цивилизаций сложились свои особые традиции и обычаи, касающиеся торгового оборота предметами питания, одежды, оружия и т. д. Юристы-мусульмане также рассматривают тексты Ислама как имеющие особую важность для условий внутренней и международной торговли, необходимых для обеспечения товарами исламских обществ. В указанных текстах признаются и представляются этические и юридические нормы такой деятельности. «Взаимный интерес», «Взаимное согласие», а также «Не нанеси вреда, не нанеси ущерба» — это хорошо известные всем принципы¹.

Одной из самых важных книг Исламской юриспруденции является книга о торговле (*Kitab Al Tejarah*), которая, отражая различные Исламские школы знания, в подробностях излагает кодексы и способы осуществления торговли. Сегодня одна из важных книг, изучаемых в Исламских семинариях, это *Matajer*, что означает *Книга о Торговле*. Эту книгу изучают под углом зрения методов аргументации и дедукции. Другой пример Книги о Торговле, написанной *Shaikh Mortaza Al Ansari* — одним из известных юристов Шариата прошлого столетия, — наиболее подробный труд, посвященный природе контрактов и торговле, в ее основе — правовые ос-

новы учения JAFARI. Она состоит из трех частей: участники труда и бизнеса, купля-продажа, условия контрактов, варианты (*Khiaarat*) и условия прекращения контрактов.

Почти все книги о юриспруденции в той или иной части содержат отдельные дискуссии, посвященные торговле. Это подтверждает, что этические и правовые нюансы торговли всегда были в центре дискуссии мусульманских юристов.

Существует множество различий между той торговлей, которая существовала в Исламе ранее, и той, что существовала последние века вплоть до настоящего времени. В современных международных экономических и торговых отношениях бесспорно превалируют некоторые реалии.

Во-первых, это касается вопросов экспорта и импорта, где на одной чаше весов государства, пытающиеся поднять уровень импорта посредством поощрения экспорта, снижения налогов и ведения политики демпинга. А с другой стороны те, кто пытается снизить импорт посредством конкурентной политики для местных товаров, увеличения таможенных пошлин и ведения жесткой экономической политики.

Во-вторых, до тех пор, пока доходы развивающихся и малоразвитых стран зависят от сырья, которое они экспортируют, стоимость такого сырья в масштабах мирового рынка всегда будет нестабильна, в свою очередь, стоимость товаров, производимых мультимиллионными корпорациями, расположенными в развитых государствах, наоборот, всегда будет устойчивой.

В-третьих, нельзя отрицать тот факт, что различия в экономическом развитии и, более того, существующие в этом вопросе пропасти между странами позволили разделить современные государства на две большие группы: более богатые — Север, и более бедные — Юг. Как всем известно, попытки уменьшить эту дистанцию и наладить определенный мост в образовавшемся разломе увенчались созданием таких

* Перевод А. М. Малика (см.: *M. Mirmohammadi. An Islamic View of International Commercial Law (Comparative Study)* // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения. 2016. № 4. С. 105—111).

¹ См.: *Ahmad Abū al-Wafā: Kitāb al-ilām bi-qawā'id al-qānūn al-dawli wa-al-alāqāt al-dawliyah fī shari'at al-Islām, (Arabic)* Dar Al-Nahdzah Al-Arabiah, Cairo, 2007. Vol. 11. P. 262.

организаций, как ЮНКТАД, Группа 77 и Новый международный экономический порядок².

Несмотря на все изменения, происходившие в мире на протяжении времен, торговля никогда не прекращалась, в связи с чем многие правовые системы закрепляют многочисленные связанные с торговлей нормы и правила. Ислам как одна из наиболее великих в настоящее время правовых систем имеет свой специфический взгляд и подход как к торговле внутри исламского общества, так и на международном уровне. Данное исследование не содержит всех ответов и аспектов, связанных с торговлей в рамках Исламского учения, но имеет цель познакомить с некоторыми этическими и правовыми кодексами и нормами Исламского учения, которые считаются светилем юридической мысли в сфере торговли и коммерческих отношений. Эти кодексы и нормы представляют собой симбиоз этики и права, который показывает, насколько в сфере торговых отношений важен человеческий фактор.

1. Нормы Ислама и принципы международной торговли

Согласно всеобщему мнению мусульманских юристов торговля между исламскими и неисламскими государствами разрешена. Это является подтверждением того, что мусульманское право в высшей степени направлено на защиту мирных отношений. Еще в молодости пророк Мухаммед отправился ради торговли в Сирию. Торговцы неоднократно предлагали ему направить торговые караваны в различные части Аравийского полуострова. Хадижа (*Khadijah*) была одной из самых богатых и успешных среди них. Поскольку самостоятельно вести торговлю она не могла, она нанимала с этой целью мужчин, которые действовали согласно ее указаниям и от ее имени. Хадижа заинтересовалась Мухаммедом и наняла его для перевозки торгового каравана в Сирию. Благодаря этой поездке Мухаммед и Хадижа стали мужем и женой. Основываясь на стихах Корана и Традициях пророка Мухаммеда (Сунне), некоторые авторы пытаются представить на данных примерах подтверждение того, что Исламская правовая система всегда поддерживала международную торговлю. Исламские юристы полагаются на два главных источника: Коран, Традиции пророка Мухаммеда (Сунна), а также обычаи делового оборота мусульманских торговцев, посредством которых были приняты и введены некоторые коммерческие обыкновения и принципы, такие как «обоюдный интерес», «принцип взаимности», «принцип непричинения вреда» и многие другие.

Тем не менее некоторые существенные правила и принципы были восприняты учением Ислама уже в процессе международных торговых отношений. К ним относятся следующие принципы.

1.1. Принцип согласия. Этот принцип берет свое начало в Коране, который предписывает верующим признание взаимного согласия и свободы торговли, а также недопущения несправедливого поведения в ходе ведения торговых отношений, связанных с перемещением товаров и предметов потребления.

«Истинный верующий не растрачивает попусту состояние другого, только, если это не последствие обоюдного [правового] коммерческого согласия» (Ниса, стих 29).

Основное правило Исламского права — это торговля, основанная на принципе согласия, и поскольку этот принцип базируется на Коране, он подвержен постоянному изучению и детальному обсуждению в Исламских фикхах. Право Ислама в том числе четко закрепляет имеющиеся в коммерции ограничения. Существует два главных запрета: между мусульманами не допускается купля-продажа свинины и вина, а также оружия, которое в будущем может быть использовано против мусульманина. Иных ограничений для осуществления торговли нет, а сами коммерческие отношения основываются на принципах свободы договора, согласия, а также обязательного исполнения договорных условий. По этой причине понятие договора определено как предмет согласуемых ограничений. Эта концепция очень схожа со ст. 1 Принципов УНИДРУА, которая закрепляет: «Стороны свободны вступать в договор и определять его содержание».

1.2. Неприкосновенность и защита торговцев.

Мусульманские политические и правовые тексты закрепляют статус торговца как во времена войны, так и во времена мира. В VII в. Имам Али написал рекомендательное письмо назначенному им правителю Египта, когда тот отправлялся на территорию своего государства. В этом несомненно важном с этической и государственной точек зрения тексте Имам Али упоминал административное и политическое деление государства и власти. Среди семи выделенных групп населения особая роль в обществе была выделена торговцам и купцам. С тех пор как это письмо приобрело характер государственного значения, его содержание является исключительно важным для верующих, вовлеченных в торговые отношения. Здесь торговцы представлены как люди, которые создают товары и предметы потребления в своих столицах, а затем путешествуют с ними в различные уголки планеты, а потому они принимают на себя все риски и сложности, связанные с транспортировкой товаров как в труднодоступные, так и ближайшие места. Торговцы представляют собой источник мира. Это означает, что их присутствие может повлечь за собой установление мира и обеспечение безопасности, поскольку торговля способствует усилению межгосударственных связей.

Проще говоря, торговые отношения всегда означают дружественные отношения, а присутствие торгов-

² См.: *Ahmad Abū al-Wafā*: Op. cit. Vol. 11. Pp. 235—239.

цев является признаком мирных связей. Ниже приведены слова самого Имама Али о торговцах:

«Я хочу дать Вам совет по поводу Ваших предпринимателей и промышленников. Обращайтесь с ними хорошо, и заставляйте своих офицеров придерживаться той же политики... Они являются источником благополучия для страны. Они обеспечивают потребителей товарами. Большинство из них доставляют свои товары из пустынь, морей, открытых равнин и гор; они привозят свои товары из отдаленных мест, часто труднодостижимых мест, куда редко ступает нога человека, либо до которых людям нет никакого дела. Эти люди, как правило, миролюбивы, далеки от волнений, беспорядков и мятежных настроений. Вы обязаны обращать внимание на их потребности, защищать их, когда они осуществляют торговлю в Ваших городах и селах или когда они перемещаются из одного места в другое, чтобы доставить свой товар. Есть еще одна важная деталь, касающаяся торговцев и промышленников. Хорошее отношение к ним не должно ослабевать Вашу бдительность по отношению к тому, что они делают. Не забывайте, что эти люди обычно очень скупы, невероятно эгоцентричны и эгоистичны, а также подвержены неконтролируемой жадности и нескончаемой тяге к накоплению собственного богатства. Они намеренно прячут некоторые свои товары, с тем чтобы нажиться затем на искусственно созданном ими самими дефиците, а также потворствуют процветанию черных рынков. Такое поведение является неприемлемо оскорбительным для общества, с одной стороны, и неуважительным по отношению к правителю — с другой. Вы должны пресекать подобные действия, поскольку Священное писание прямо запрещает подобные проявления. Запомните, что торговля между продавцом и покупателем должна основываться на правильной таблице мер и весов и таким способом, чтобы ни одна из сторон не была вынуждена терпеть убытки. Однако в том случае, если при всем хорошем к ним отношении и дарованных возможностях торговцы и промышленники продолжают прятать свои товары и потворствовать существованию черных рынков, Вы должны наказать их соразмерно тяжести совершенного ими деяния»³.

Такое положение возникло в силу мнения некоторых юристов о том, что торговцы должны были быть защищены в период военных действий наравне с крестьянами. И хотя такого мнения придерживается меньшинство, это доказывает, что разница между комбатантами и некомбатантами в умах таких юристов была вполне очевидна⁴.

В результате оказалось, что большинство торговцев являются сторонниками мира, потому как именно в мирное время они могут получить наибольшую прибыль. Другие юристы, в свою очередь, считают, что торговцы должны быть защищены наравне с дипломатическими представителями и консулами. Эти две группы особенно защищены нормами исламского права, а потому никто не может совершить по отношению к ним акт насилия или агрессии.

Аламех Хели в своей книге по компаративному анализу говорит о необходимости защиты и обеспечения неприкосновенности торговца немусульманина, когда тот торгует на исламской территории, и даже сопровождения такого лица до места, где оно может быть в безопасности. Очевидно, что торговец, имеющий соответствующее право на защиту, в обязательном порядке не должен быть вовлечен в иного рода некоммерческие отношения, пусть даже связанные с обеспечением товарами исламского государства⁵.

1.3. Таможенные пошлины. Помимо существующих в настоящее время таможенных сборов, взимаемых за экспорт и импорт товаров, исламские юристы ввели еще один вид налога исключительно для международной торговли и именовали его Десятина (Oshre). Этот налог взимался с иноземных торговцев. Указанный налог был введен по инициативе Омара, второго халифа Пророка. Считается, что он создан с целью сохранения первоначальных источников торговли. В письме к Халифу один из правителей поинтересовался о величине такого налога, на что Халиф ответил: «Он должен быть соразмерен тому, сколько ты отдаешь им сам»⁶. Иными словами, это письмо закрепило в своем содержании принцип взаимности, который был воспринят в отношениях с зарубежными торговцами и используется вплоть до настоящего времени.

1.4. Ограничения в торговле. Как и во многих других правовых системах, Исламское торговое право сталкивается с определенными условиями и ограничениями. По общему правилу торговля с немусульманами разрешена, если только она не связана с ростовщичеством либо торговлей вином или свининой. В том числе запрещена торговля оружием, если такое оружие усилит мощь неисламского государства, и которое в дальнейшем может быть использовано против исламского государства. Причины такого особого отношения и судейства очень подробно объясняются исламскими юристами. Имеется в виду фраза «может быть использовано против мусульман». Как считают исламские юристы, это решение (касательно торговли оружием) было первым шагом на пути к предотвращению конфликтов и установлению мира. В любом случае, в настоящее время исламские государства приобретают оружие у развитых стран, а некоторые богатей-

³ *Nahj al-Balaghah*: Peak of Eloquence. 3rd ed. Trans, Sayed 'Ali Reza, Elmhurst, Tahrike Tarsile, 1984, Letter 53. Pp. 256—257.

⁴ См.: *Mahmassani Sobhi*: The principles of international law in the light of Islamic doctrine, Recueil des cours, Vol. 117 (1966-I). P. 102.

⁵ См.: *Ibn Mottahar (Allameh Helli)*: Tazkeratol Foghaha (Arabic) Al Albayt, Vol. 9. P. 105.

⁶ *Ahmad Abū al-Wafā*: Op. cit. Pp. 278—279, 282.

шие исламские государства являются одними из самых крупных покупателей оружия на Западе⁷.

Иными словами, исламские юристы запрещают торговлю оружием с немусульманами из-за страха возникновения военного конфликта и возможного использования этого оружия против мусульман. Однако если торговля оружием не приводит к усилению мощности потенциального врага, то такая торговля не запрещена.

Нет никаких сомнений в том, что многие значимые правовые системы современности знакомилась с особенностями других правовых систем посредством коммерческих отношений. Исламское право в этом вопросе не стало исключением⁸.

Учитывая влияние международных торговых отношений, формирующихся у Исламских государств с Европейскими странами, судья Кристофер Верамантри (который с 1991 г. на протяжении девяти лет был судьей Международного суда правосудия) сказал: «Еще со времен Священной войны исламские и христианские цивилизации сосуществовали друг с другом, как в войне, так и в мире. Первый шаг был сделан правителем Саладином, который считал необходимым соблюдение принципов международного права, включая принцип временного перемирия между враждующими сторонами, введившегося для того, чтобы главы враждующих сторон могли встретиться на каких-либо общесоциальных мероприятиях. Поведение, направленное на установление мирных связей посредством торговых отношений, так широко используемое в Исламских государствах, было воспринято западом и оказало значительно влияние на международное торговое право»⁹.

В качестве заключения по вопросу исламского коммерческого права необходимо привести слова Махмасани, которые были произнесены им в ходе чтения соответствующего курса в Гаагской академии международного права.

«Торговые взаимоотношения оказывают огромное влияние на распространение исламской и арабской цивилизаций. Посредством таких связей с Востока на Запад перемещались не только отличные товары, но и правильные идеи. Исламское коммерческое право оставило свой отпечаток на Западной торговле. Так, Билль об обмене и исчислении долга (Hawaleh), известный Исламскому праву и практике начиная с VIII века нашей эры, был представ-

лен Европе на 4 века позже через Италию во время Священной войны и через Испанию, которая на тот момент все еще была арабской провинцией. Французское слово «оваль», которое означает передаточную надпись (индоссамент), совершаемую гарантом на обратной стороне чека, берет свое начало в арабском слове “hawalaw” (что означает подпись). Другой французский термин “овалист” в том числе происходит от арабского слова “iwar”, которое является еще одним подтверждением ценности того вклада, который был сделан Исламским правом в международную торговлю и установление мирных международных отношений»¹⁰.

Завершить указанный раздел необходимо примером подписания торгового соглашения между исламским и европейским государствами. Торговцы из Флоренции благодаря подписанному правителем Египта Султаном Квотабеем в 1488 г. торговому соглашению были наделены определенными привилегиями, такими как:

1. Ни один флорентийский торговец, оплативший административный таможенный сбор, не может быть подвержен вымогательству или действию вновь созданных правил. Такая защита распространяется в том числе на их корабли.

2. Каждое торговое соглашение между флорентийским и нашим торговцем должно быть совершено в присутствии свидетеля.

3. Если у граждан Флоренции случился конфликт или спор или один из них предъявляет требование к другому, никто: ни представитель правителя на местах, ни магистраты, ни торговцы не могут рассматривать этот спор. На это уполномочен только консул их страны в соответствии с обычаями, действующими внутри их государства, либо их предпочтениями в этом.

4. В том случае, если между исламским и флорентийским торговцами случился конфликт, он будет передан на рассмотрение султана только в случае обоюдного на то согласия, и в таком случае к участию в разбирательстве будет привлечен координатор, задача которого заключается в том, чтобы облегчить данную ситуацию.

5. В случае смерти христианского торговца, контроль за продажей его товаров будет осуществлять консул их государства.

6. В случае нападения исламских пиратов на христианские корабли корабли пиратов будут конфискованы, а правонарушители направлены на суд султана.

Это торговое соглашение показывает степень защищенности торговцев и их товара, а также закрепляет принцип разрешения коммерческих конфликтов посредством взаимного согласия, основанного на деловых обыкновениях или, лучше сказать, принципе *lex mercatoria* (который обосновывает наличие специ-

⁷ Based on Stockholm International Peace Research Institute (SIPRI) report in March 2015, the five biggest exporters in 2010—14 were the USA, Russia, China, Germany and France and the five biggest importers in 2010—14 were India, Saudi Arabia, China, the UAE and Pakistan. См.: Pieter D. Wezeman and Siemon T. Wezeman. SIPRI Fact Sheet march 2015. P. 1, 4

⁸ См.: Mahmassani Sobhi. Op. cit. P. 71.

⁹ Weeramantry Ch.: Islamic Jurisprudence: An International Perspective, Macmillan Press, L., 1988. P. 149.

¹⁰ Mahmassani: Op. cit. P. 71—72.

альной системы правового регулирования внешнеэкономических сделок, обособленной от национальных систем права), а также подтверждает тот факт, что еще в XV в. Исламские и Европейские страны знали о существовании универсальных норм, направленных на защиту от пиратских нападений¹¹.

Марсель А. Бойзارد описывает данное соглашение следующим образом: «...после трехлетних переговоров это соглашение больше напоминает декрет Султана своим представителям в Египте и Сирии, нежели двусторонний и взаимовыгодный международный инструмент регулирования отношений определенных в нем сторон. Помимо закрепления повышенной защиты безопасности торговцев и гарантированности их прав, это соглашение включает в себя многие другие нюансы, такие как налоги (14%), административные сборы, введение собственного консула (представителя) для торговцев — *fundug* — способы обеспечения кредитных обязательств и т. д. Оно также включает в себя возможность передачи рассмотрения спора султану в случае, если он возник между гражданином Флоренции и представителями других наций или рас, если данный конфликт возник на территории Султаната (включая моря). Даже принимая во внимание то обстоятельство, что указанное соглашение включает в себя некоторые торговые принципы, которым следует практика Европейских стран, оно самым тесным образом переплетается с содержанием Исламского права и исламских традиций, включая в себе отсылки, например, к нормам Шариата (статья 8 и 6) либо к иному священному писанию *huquq shariyya* (ст. 18 и 20)»¹².

2. Этические правила торгового оборота в учениях Ислама

Для некоторых сфер жизни, к которым в том числе относится торговая сфера, развитие этических и поведенческих правил крайне необходимо. Помимо существующей в настоящее время медицинской этики (биоэтики), а также кодекса профессиональной эти-

ки адвокатов и юристов, технических и профессиональных кодексов, Кодекс деловой этики в области торговли приобретает все большее и большее значение. К счастью, этические нормы занимают одно из главенствующих положений как в праве Ислама, так и в его учениях. Многие религиозные и правовые сообщества предсказывали дальнейшую имплементацию этических норм. В данном разделе будет проведен компаративный анализ некоторых этических и правовых норм, регулирующих торговый оборот согласно учениям Ислама. В Исламе этика и право сильно взаимосвязаны. И изложенные далее утверждения пророка Мухаммеда только подтверждают эту нерушимую связь: «Справедливость — это основа, на которой строятся нормы Ислама» и «Для завершения я только что выбрал моральные ценности»¹³.

Взаимосвязь этических и правовых норм и принципов в коммерческой сфере может быть поделена на две группы: Рекомендуемые действия (*Mostahabat*), или предосудительные действия, или нежелательные действия, или недопустимое поведение (*Makronat*) и Обязательные (императивные) действия (*Vajibat*), или запрещенное поведение (*Haram*)¹⁴.

2.1. Рекомендуемое и недопустимое поведение в торговой сфере согласно нормам Ислама. Юридические тексты, изложенные в Торговом кодексе (*Adab Al-Tejarah*), анализируют некоторые примеры поведения, которое имело место в торговых отношениях и может быть отнесено к той или иной категории — приемлемым или неприемлемым действиям.

1. Быть готовым в случае необходимости, а в целом держаться подальше от ростовщичества и жадности в торговой среде.

2. Уважать принцип равенства и объективности: относиться к стороне в сделке независимо от ее социального статуса или иных факторов, устанавливать равные для всех пошлины и цены, необходимые к уплате при перемещении товаров.

3. Не рекомендуется начинать торговлю на рынке рано утром и заканчивать ее поздно вечером, поскольку не быть скупым и жадным значит давать возможность зарабатывать другим; предотвращение воровства — одна из целей указанных этических норм.

¹¹ См.: *Ahmad Abū al-Wafā*: Op. cit. P. 264. For more detail about this contract see: *John Wansbrough*. «A Mamluk Commercial Treaty Concluded with the Republic of Florence, 894/1489» in S. M. Stem, ed. *Documents from Islamic Chanceries*, Oriental Studies III (Oxford: B. Cassirer, 1965). Pp. 39—79; Article 44 of *Alamajallh* (Ottoman Code) stipulated that: «A matter recognised by merchants is regarded as being a contractual obligation between them». См.: *Al-Majallah Al Ahkam Al Adliyya* (The Ottoman Courts Manual (Hanafi)) Part II. Maxims of Islamic Jurisprudence; *Fatima Akaddaf*: Application of the United Nations Convention on Contracts for the International Sale of Goods (CISG) to Arab Islamic Countries: Is the CISG Compatible with Islamic Law Principles? *Pace International Law Review* No. 13 (2001). Pp. 29—30.

¹² См.: *Marcel A. Boisard*: On the Probable Influence of Islam on Western Public and International Law. *Courtesy: International Journal of Middle East Studies* 11 (July 1980). P. 433.

¹³ As an example see: Basic Guidelines for Codes of Business Conduct, was developed by the U. S. Department of Commerce in cooperation with the Russian Chamber of Commerce, Available at: http://ita.doc.gov/goodgovernance/adobe/bem_appendices/appendix_b.pdf.

¹⁴ The word of «*Makruh*» Means: Not approved, Undesirable from the point of view of religion, although not punishable. A term used in Islam for an act the unlawfulness of which is not absolutely certain, but which is considered improper and unbecoming. См.: *Deeb Al-Khudrawi*: Dictionary of Islamic Terms English-Arabic & Arabic-English, Al Yamamah, Damascus Beirut & Darussalam. P. 499.

4. В торговле недопустимо богохульствовать, поскольку это может как поднять, так и снизить спрос покупателя, в любом случае Кодекс торговой этики нацелен на предотвращение использования религиозных убеждений и веры других людей для увеличения собственного благосостояния.

5. Недопустимо вступать в торговые отношения с подозрительными личностями: из этого правила вытекает необходимость бороться с деятельностью по отмыванию денежных средств, полученных незаконным способом.

6. Недопустимо вмешиваться в отношения тех сторон, которые готовятся заключить сделку: например, если кто-то предложил большую или меньшую цену для продавца или покупателя с тем, чтобы сорвать сделку этого человека с другим контрагентом, такое поведение будет расценено как корыстное поведение, направленное на причинение другому лицу убытков. В связи с чем некоторые юристы полагают, что такое поведение вообще запрещено. Однако торги или аукционы к таким ситуациям не относятся, поскольку их суть заключается в предложении либо наиболее выгодной цены, либо наиболее приемлемых условий: в таком случае не может идти речь о причинении кому-либо убытков. Невмешательство в те отношения, в рамках которых стороны готовы заключить сделку, является в некотором роде учением об исполнении этических норм даже в условиях конкуренции¹⁵.

7. Недопустимо выезжать навстречу торговому каравану, с тем чтобы совершать сделки заранее: т. е. недопустимо (а по мнению некоторых юристов вообще запрещено) продавать или приобретать какое-либо имущество у торговцев, которые находятся еще только на подходе к городу. Это направлено в первую очередь на защиту прав приезжих торговцев, поскольку на подъезде к городу они еще не осведомлены о действительных ценах на то или иное имущество, а потому могут продавать аналогичный товар по заниженной цене либо, наоборот, приобрести товар по цене завышенной. Такое поведение считается императивным, однако некоторые юристы считают необходимым запретить покупку каких-либо вещей у продавцов, которые приобрели данные вещи таким недобросовестным способом (т. е. у торговцев на въезде в город).

8. Согласно учениям Ислама, недопустимо сквернословить и насмехаться над товарами других торговцев. Главное кредо учений — поддержание высокого качества товаров, удовлетворяющего запросы потенциальных покупателей, здоровая конкуренция и недопущение мошенничества и обмана. В том числе запрещены недобросовестные методы конкурентной борьбы.

9. Рекомендовано прекращать договорные отношения, если одна из сторон выступила с соответствующим

предложением и не имеет намерения дальнейшего сотрудничества. Иными словами, условие о возможности расторжения договора после совершения сделки ориентировано на защиту интересов потребителя и в настоящее время иногда встречается в этических торговых уставах¹⁶.

10. В ходе осуществления торговли рекомендовано молиться и помнить о Боге: это учение направлено на сохранение религиозного сознания и должно-го отношения к рекомендациям и этическим нормам, а также уважительного отношения к человеческим ценностям даже в коммерческой сфере¹⁷.

Указанные выше этические нормы и правила являются примерами того, что можно найти в Собрании исламских норм (Фикхах) касательно правил поведения в рамках торговых отношений. И хотя эти нормы не носят императивного характера, они, тем не менее, являются проводниками, определяющими поведение людей в сфере коммерческих отношений и даже больше — в сфере отношений, складывающихся в обществе.

2.2. Обязательная и запрещенная торговля в Исламе. Некоторые догмы в праве Ислама поименованы как «Обязательства» и «Запрещения». Такое деление является определяющим в ходе возникновения как торговых отношений, так и иных отношений, регулируемых правом Ислама. Вот некоторые из них:

1. *Обязательное исполнение договорных обязательств (Pacta sunt servanda).* Один из главных договорных принципов, воспринятых всеми цивилизованными государствами, — это обязательное исполнение условий заключенного договора. По нормам Ислама этот принцип берет начало в одном из стихов Корана, который закрепляет следующее: «Истинный верующий выполняет свои обязательства» (Maadeh, стих 1). Этот принцип в том числе охватывает и обязательные условия. В любом случае, если торговля не связана с куплей-продажей вина, свинины или оружия, которое может усилить мощь потенциального врага, никаких препятствий для осуществления такой торговли не имеется¹⁸.

К тому же необходимость исполнения обязательств в полном объеме особенно подчеркнута в Коране в одном из высказываний Пророка, которое широко известно среди мусульманских источников: «Верующие со всеми их условиями». Исламские юристы предполагают, что одно из значений слова «условие» в данном контексте подразумевает договор или соглашение. Основываясь на этом высказывании, все мусульмане должны в обязательном порядке исполнять данные ими обещания, если только неисполне-

¹⁶ См.: *Mir Mohammad Sadeghi Hossein*. Op. cit. P. 55.

¹⁷ См.: *Al Muhaqqiq al-Hilli*: *Sharai al-Islam fi masail al-Halal wa-al-Haram* (English) translated by: Hasan. M. Najafi, Ansariyan Publication, Iran, 2003, Vol. 2. P. 24.

¹⁸ См.: *Ahmad Abū al-Wafā*. Op. cit. P. 263.

¹⁵ Ibid. Pp. 295—296.

ние обещания не связано с каким-то действительно непреодолимым условием или, говоря юридическим языком, обязательные нормы (*Vajib*) не трансформировались в запрещенные (*Harām*) или наоборот.

Другое упоминание касательно данного вопроса, которое можно встретить в арабском или исламском юридическом тексте, — это *Al-aghd shariat Al-Mota aghedin*¹⁹, означает, что стороны должны уважать условия заключенного договора или, иначе говоря, договор — это право, существующее между участниками такого договора. Интересно отметить, что схожие концепции были закреплены во многих гражданских кодексах других стран, например в ст. 1134 Французского Гражданского кодекса, которая закрепляет: «условия сторон, предусмотренные в заключенном ими соглашении, распространяют свое действие на возникшие в связи с этим отношения» и «расторгнут такой договор может быть только либо по взаимному согласию сторон, либо в силу императивных норм закона». Практически идентичные нормы закреплены в ст. 147 Гражданского кодекса Египта, ст. 148 Гражданского кодекса Сирии и ст. 10 Гражданского кодекса Ирана²⁰.

2. *Добрая воля*. Принцип доброй воли в вопросе исполнения договоров непосредственно связан со многими внутренними и международными инструментами, используемыми в торговых отношениях, и напрямую доказывает тесную взаимосвязь и определенное влияние этики на формирование норм права. Принцип добросовестности и обязательности исполнения обязательств по договору — два столпа, на которых строятся все договорные отношения. Принцип доброй воли в том числе представляет собой этическое правило поведения как на стадии ведения переговоров, направленных на заключение договора, так и дальнейшего толкования его условий. В любом случае принципы, закрепленные в ст. 26 Конвенции о праве международных договоров 1969 г.: «Каждый действующий договор обязателен для его участников и должен ими добросовестно выполняться», могут обосновать иные основополагающие принципы, признанные всеми цивилизованными государствами, и Исламское право в том числе делает на них особенный упор. В завершение необходимо отметить, что учение Ислама подтверждает принцип, закрепленный в ст. 1.7 Принципов УНИДРУА: «Каждая сторона обязана действовать в соответствии с принятыми в практике международной торговли добросовестностью и честной деловой практикой».

¹⁹ «ني دق اعتملا ةع يرش دق عل». См. также: *Fatima Akaddaf*. Op. cit. P. 44.

²⁰ См.: *Mir Mohammad Sadeghi Hossein*. Op. cit. P. 56—57. Article 10 of Iran's civil code stipulated that, Private contracts shall be binding on those who have signed them, providing they are not contrary to the explicit Provisions of a law.

3. *Запрет на злоупотребление доминирующим положением*. Одно из правил, которое является индикатором эффективности этических норм в сфере договорного права и перемещения товаров и услуг, касается злоупотребления доминирующим положением. Данное правило возникло в западных правовых системах, среди которых в том числе английское право, и заключается в том, что никто не может извлекать повышенной выгоды из своего положения на рынке по отношению к другим участникам торгового оборота. Введение указанного правила позволило признавать недействительными те договоры, в которых одна сторона может воздействовать на другую (например, договор между юристом и его клиентом, между доктором и пациентом, между религиозным лидером и его посредниками и т. д.). Право и учение Ислама не признают договоры, в которых воля одной из сторон была подвержена насильственному влиянию, поскольку в праве и учении Ислама господствует принцип «не навреди». Аналогичное правило закреплено в правовых актах некоторых арабских государств, например ст. 159 Гражданского кодекса Кувейта, или ст. 189 Гражданского кодекса ОАЭ, или ст. 1240 Гражданского кодекса Ирана.

4. *Защита частной собственности граждан (Запрет на несправедливую конфискацию имущества гражданина)*. Другим не менее важным принципом в сфере коммерческого оборота согласно Исламскому праву является принцип защиты частной собственности граждан от несправедливой конфискации. Этот принцип происходит из учений Корана: «Истинный верующий не позволит себе забрать имущество другого, если только это не связано с торговыми отношениями и основано на взаимном согласии» (Ниса, стих 29).

В соответствии с этим учением запрещены любые насильственные методы изъятия имущества. Интерпретируя изречения Корана, получается, что запрещается в том числе есть чужую пищу. Однако торговля из этого правила исключена, поскольку является оптимальным посредником между производителем и покупателем и направлена на развитие товарооборота.

Это общее правило включает любое недобросовестное поведение, направленное на извлечение выгоды, как, например, взяточничество, азартные игры, ростовщичество, злоупотребление доверием, и договоры, основанные на таком поведении, являются недействительными, как и договоры, направленные на причинение вреда публичным интересам или основам нравственности. Также в торговой среде запрещены действия, направленные на притеснение одной из сторон. Эта интерпретация учений Корана стала путеводной звездой и определяющим базисом в построении законодательства, регулирующего торговое право Ислама, и подтолкнула исследователей на подробный анализ торговой сферы.

Можно даже сказать, что институт неосновательного обогащения, известный западным правовым системам, тесным образом связан с запретом несправедливой конфискации имущества другого человека, существующим в мусульманской правовой системе. В подтверждение этого правила ст. 49 Конституции Ирана гласит: «Государство несет ответственность за любую неправомерную конфискацию имущества гражданина, в том числе изъятие посредством ростовщичества, узурпации, взяточничества, кражи, обмана, азартных игр, нецелевого использования пожертвований, недобросовестного исполнения государственных контрактов и поставок, продажи неплодородных земельных участков и иных объектов, которые не могут быть переданы в частную собственность, посредством операций коррупционной направленности и иных недобросовестных средств и способов, и обязуется вернуть такое имущество законному владельцу; в том случае, если законный собственник не может быть установлен, такое имущество будет передано в государственную собственность. Указанная обязанность должна быть исполнена государством с должной степенью заботливости, после тщательного исследования и сбора необходимых доказательств в соответствии с процессуальными нормами права Ислама».

Заключение

Цель данной статьи заключается в описании некоторых принципов и этических норм торговой сферы, регулируемой правом Ислама, как внутри страны, так и на международном уровне, а также в проведении компаративного анализа, направленного на поиск сходств и различий в других правовых системах. Исламские юристы всегда искали в своих учениях объяснение тех или иных правил торгового поведения: будь то обязательное поведение или запре-

щенная торговля, рекомендуемое поведение или неправомерное. То, что сейчас именуется Кодексом торговой этики, никогда не было скрыто от глаз мусульманских юристов. Этические нормы представляют собой основу, на которой строится правовая защита. Для того чтобы внедрить моральные нормы в нормы правовые, необходима кооперация и сотрудничество как государственных, так и негосударственных организаций, включая коммерческие. Роль данных организаций в инкорпорировании этических норм в сферу коммерческого сотрудничества бесспорна. Более того, правила торгового оборота наравне с *мягким правом* могут постепенно влиться в сферу *жесткого права*. В настоящее время важность этических норм в торговых отношениях значительно возросла. Для того чтобы обеспечить защиту прав человека, могущественные, экономически развитые страны в своих отношениях с развивающимися странами вынуждены учитывать этические стандарты, основывая свое поведение в первую очередь на гуманных началах. И указанные принципы являются всемирными, а не только исламскими и берут свое начало в великих религиозных учениях. Соблюдение принципа уважения прав человека крайне важно как в рамках национальных, так и интернациональных отношений.

Если обосновывать принципы построения торговых отношений исключительно с точки зрения права, то их значение приобретает узконаправленный характер, совершенно далекий от потребностей людей. Однако, если данные принципы использовать в совокупности с этическими предписаниями, тогда такое поведение будет значительным шагом вперед на пути развития международной торговли и внедрения основополагающих принципов в правовые системы цивилизованных стран. Именно в этом заключается основная миссия компаративного права.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

- Ahmad Abū al-Wafā: Kitāb al-ilām bi-qawā'id al-qānūn al-dawli wa-al-alāqāt al-dawliyah fī shar'iat al-Islām, (Arabic) Dar Al-Nahdzah Al-Arabiah, Cairo, 2007. Vol. 11.
- Al Muhaqqiq al-Hilli: Sharai al-Islam fi masail al-Halal wa-al-Haram (English) translated by: Hasan. M. Najafi, Ansariyan Publication, Iran, 2003. Vol. 2.
- Basic Guidelines for Codes of Business Conduct, was developed by the U. S. Department of Commerce in cooperation with the Russian Chamber of Commerce, Available At: http://ita.doc.gov/goodgovernance/adobe/bem_appendices/appendix_b.pdf.
- Christopher Weeramantry: Islamic Jurisprudence: An International Perspective, Macmillan Press, London, 1988.
- Deeb Al-Khudrawi: Dictionary of Islamic Terms English-Arabic & Arabic-English, Al Yamamah, Damascus Beirut & Darussalam.
- Fatima Akaddaf: Application of the United Nations Convention on Contracts for the International Sale of Goods (CISG) to Arab Islamic Countries: Is the CISG Compatible with Islamic Law Principles? Pace International Law Review No.13 (2001).
- Ibn Mottahar (Allameh Helli): Tazkeratol Foghaha (Arabic) Al Albayt, Vol. 9.
- John Wansbrough. «A Mamluk Commercial Treaty Concluded with the Republic of Florence, 894/1489» in S. M. Stem, ed. Documents from Islamic Chanceries, Oriental Studies III (Oxford: B. Cassirer, 1965).
- Mahmassani Sobhi: The principles of international law in the light of Islamic doctrine, Recueil des cours. Vol. 117 (1966-I).
- Nahj al-Balaghah: Peak of Eloquence. 3rd ed. Trans, Sayed 'Ali Reza, Elmhurst, Tahrike Tarsile, 1984, Letter 53.
- Pieter D. Wezeman and Siemon T. Wezeman. SIPRI Fact Sheet march 2015.