

Р.И. Беккин

Вакф как современный исламский финансовый институт

Вакф (мн.ч. *аукаф* и *вукуф*, в переводе с арабского — остановка) представляет собой неотчуждаемое имущество, переданное на цели, определенные его учредителем. Институт *вакфа* — это типичный пример расщепления права собственности, при котором правомочия владения и пользования имуществом переходят к бенефициариям, а распоряжение ограничено волеизъявлением учредителя *вакфа*. Поскольку в Коране о *вакфе* напрямую ничего не говорится, мусульманские исследователи рассматривают данный институт в контексте стихов, посвященных вопросам благотворительности (2: 215, 264, 270, 280; 51: 19; и др.).

В первые два века *хиджры* термин *вакф* еще не использовался повсеместно для обозначения того, что ныне понимается под *вакуфной* собственностью¹. На ранних этапах развития мусульманского права разные термины могли применяться для обозначения одного и того же института (*хубс*², *хабс*, *вакф*) или же, наоборот, под одним названием могли скрываться разные институты (*садака*³).

Данное обстоятельство иногда порождает в наши дни недопонимание у тех, кто поверхностно знаком с историей мусульманского права. Например, наличие общих черт у такого института, как *фай'*, с *вакфом* позволило в 1988 г. организации «Хамас» объявить всю территорию Палестины *вакуфной* собственностью [подробнее об этом см.: Reiter, 2007, p. 173–197].

Объясняется это прежде всего тем, что в современном мире *вакф* имеет не только экономическое, но и политическое значение, —

1 | Одно из первых упоминаний термина *вакф* в мусульманско-правовой литературе встречается в книге: «Китаб ал-харадж» Йахйи б. Адама [Хрестоматия по истории халифата. М.: МГУ, 1968.]

2 | Подробнее о *хубсе* см. далее.

3 | В начальный период исламской истории *садака* выступала как универсальный термин для обозначения благотворительных институтов. Соответственно, *вакф* и *закят* могут рассматриваться в качестве разновидностей *садаки*. Главное отличие *вакфа* и *закята* от *садаки* — в их стабильном характере: *вакф* олицетворяет систематическое получение дохода бенефициарием, *закят* в значении очистительного налога также подлежит регулярной уплате.

по крайней мере, если речь идет о Палестине. Например, *вакфы* в Иерусалиме, к числу которых относится значительная часть недвижимости в городе. В борьбе с сионистскими поселенцами палестинские арабы стремились в XX столетии учреждать *вакфы*, чтобы как можно меньше земли и зданий попало в руки евреев⁴. Так, за 19 лет, которые Восточный Иерусалим принадлежал Иордании, на его территории было создано всего 16 *вакфов*, в то время как за 23 года израильской оккупации (с июня 1967 по конец 1990) на территории Восточного Иерусалима было учреждено 90 новых *вакфов* [Bagaeen, 2006, p. 139]. После оккупации Западного берега Израиль признал действительными все права в отношении существовавших и вновь учрежденных *вакфов*. Однако речь не шла о том, что вся территория Палестины (т. е. вся территория Государства Израиль) является *вакфом*.

Идеологи «Хамас» и некоторые мусульманские правоведы, издававшие *фетвы* на эту тему, использовали наличие такой общей у института *фай'* и института *вакфа* черты, как расщепление права собственности⁵. Это было в их глазах достаточным основанием для того, чтобы объявить все земли Палестины «священным *вакфом*», который не может быть передан немусульманам. Тем самым утверждалась неправомерность существования Государства Израиль на *вакуфных* землях. Данный тезис поддержали не только сторонники «Хамас», но и многие палестинские политики, включая Ясира Арафата. Однако объявление всей территории Палестины *вакфом* некорректно как с правовой, так и с исторической точки зрения, что убедительно доказывает Ицхак Райтер, раскрывая природу упомянутых институтов.

Во втором по значимости источнике мусульманского права — *сунне* — содержится небольшое число *хадисов*, посвященных *вакфам*. В одном из преданий Пророк упоминает так называемую непрерывную *садаку* (*садака джарийа*), которая в интерпретации мусульманских правоведов представляет собой не что иное, как *вакф*: «Когда дитя Адама (человек) умирает, его дела завершаются за исключением трех: непрерывной *садаки*; знаний, которые приносят пользу другим, и праведного

4 | Вместе с тем имел место и обратный процесс, когда в Османский период и при Британском мандате арабы продавали еврейским поселенцам не только земли, находившиеся в частной собственности, но и территории, переданные в нарушение положений мусульманского права в *вакф*.

5 | В доисламские времена под *фай'* понималось недвижимое имущество, захваченное в качестве военной добычи, которая делилась на четыре или пять долей. Одна из этих долей доставалась вождю, остальные три или четыре соответственно — шли воинам, захватившим ее. Пророк Мухаммад закрепил данный обычай. Четыре доли из пяти долей военной добычи передавались воинам, одна пятая направлялась на общественные нужды. В данном случае *фай'* выступал как синоним *ганимы* — военной добычи. Однако в 625 г. после победы над *бану Надир* термин *фай'* стал использоваться для обозначения любого имущества, получаемого мусульманами от иноверцев мирным путем, в том числе и налогов. Данное имущество переходило в собственность всей мусульманской общины. В то же время *ганима* продолжала обозначать военную добычу. Земли, относившиеся к категории *фай'*, оставались в руках значительных собственников, но они получили лишь право на узуфрукт, т.е. фактически право пользования землей и ее плодами. Формальное право собственности оставалось за казной. Но земли категории *фай'* не были и государственной собственностью. Таким образом, несмотря на наличие некоторых общих признаков, между *вакфом* и *фай'* больше различий, чем сходства. *Фай'* долгое время были основным источником пополнения казны халифата. В то же время *вакф* никогда не находился даже в формальной собственности государства и не являлся источником налоговых поступлений.

ребенка, который молится за него»⁶. Что касается слова *вакф*, то оно в *сунне* не встречается. В I–II веках *хиджры* для обозначения *вакфа* использовались различные термины: *садака*, *хубс*, *садака мухаррама*, *садака махбуса*, *садака хубс*, *хубс маукуфа*, *садака хабис*, *садака мусабала*, *садака мафруда*, *садака му'аббада* и др.

В *маликитской* правовой школе *вакф* известен как *хубс* (*хабус* мн. ч. *ахбас*), поэтому, например, в Северной Африке (за исключением Египта), где распространен данный *мазхаб*, *вакфы* называются *хубсами*. По преданию, термин *хубс* использовался самим Пророком Мухаммадом [Habib Ahmed, 2004, p. 28]. Некоторые специалисты различают понятия *хабс* и *хубс*. Последний, по их мнению, является синонимом *вакфа*, в то время как первый означает сам акт посвящения какого-либо имущества в *вакф* [Hennigan, 2004, p. XIII]. Малик б. Анас употреблял термин *хубс* для обозначения пожертвования на священную войну, на своих родственников или рабов.

Среди исследователей ведутся споры, является институт *вакфа* чисто арабским изобретением или был заимствован арабами у других народов. Некоторые ученые — например, Генри Каттан — считают, что ничего подобного *вакфу* в доисламский период не существовало [Hasnuddin Ahmed, Ahmedullah Khan, 1419(1998), p. 29]. Другие допускают возможность влияния на формирование *вакфа* со стороны родственных институтов, но не считают данное влияние определяющим. Так, специалист по ранней истории *вакфа* Питер Хенниган утверждает, что, несмотря на существование во всех ближневосточных культурах того времени аналогов доверительной собственности, *вакф* является чисто исламским изобретением. При этом Хенниган не исключает «неумышленного» влияния, которое могла оказать на формирование *вакфа* зарубежная практика [Hennigan, 2004, p. 52]. В частности, он признает, что до падения династии Фатимидов в Египте господствовала византийская форма траста — *piae causae* [ibid., p. 55].

Однако есть немало сторонников теории заимствования института *вакфа* арабами напрямую или опосредованно у одного из соседних народов: византийцев (*piae causae*), римлян (*res sacrae*), евреев (*heqdēš*), персов (*pat ruvan*, или *ruvānagān*)⁷.

В то же время с большой долей вероятности можно утверждать, что *вакф* послужил образцом при создании института доверительной собственности (*trust*) в английском праве. Одной из наиболее жизнеспособных версий является та, согласно которой *вакф* попал в Англию через Сицилию, где господствовали арабы, а потом было создано норманнское королевство. Так, например, Оксфордский университет был учрежден в соответствии с механизмом, сходным с тем, что лежит в ос-

6 | Приведено у Муслима, ат-Тирмизи, ан-Наса'и, Ибн Маджи и Абу Да'уда [цит. по: <http://hadith.al-islam.com/Display/Display.asp?Doc=1&Rec=3936>].

7 | Критику теории заимствования *вакфа* см.: [Hennigan, 2004, p. 50–70].

нове *вакфа* [Gaudiosi, 1988, p. 1231–1261]. Влияние, которое оказывали *вакфы* на институты благотворительности на самом мусульманском Востоке, сложно переоценить. По аналогии с мусульманским *вакфом* возникли так называемые христианские *вакфы* в Османской империи на территории Ливана, Палестины и Сирии [Bagaeen, 2006, vol. 21, No. 1. P. 148].

Вместе с тем неверно ставить знак равенства между *вакфом* и известным общему праву институтом доверительной собственности, или трастом, с одной стороны, и между *вакфом* и благотворительным фондом — с другой.

Как и в случае с *вакфом*, в трасте три стороны: учредитель (*settlor*), доверительный собственник (*trustee*) и бенефициарий (*beneficiary*). Однако ключевое отличие *вакфа* от траста состоит в том, что в последнем учредитель может беспрепятственно назначить себя либо в качестве бенефициария либо в качестве доверительного собственника. В то же время, в классическом договоре *вакфа* учредитель может назначить себя лишь в качестве управляющего. Кроме того, учредитель доверительной собственности может односторонним волеизъявлением прекратить доверительную собственность при условии, что такая возможность была предусмотрена в учредительном акте. В отличие от траста *вакф* является, по общему правилу, безотзывным и бессрочным⁸.

Бессрочным является и благотворительный фонд. Но между ним и *вакфом* при некоторых сходствах также существуют определенные различия. Например, благотворительный фонд исключает любые частные цели, в то время как *вакф* может не исчерпываться целями, ради которых он создан. С другой стороны, при передаче имущества в *вакф* его не разрешено продавать, менять или передавать кому-либо — за исключением особо оговоренных в мусульманской правовой литературе случаев. С фондом подобные действия допустимы, если они позволяют решать текущие задачи, не противоречащие его целям.

Анализируя природу *вакфа*, неверно рассматривать его как исключительно религиозный институт. Из двух учрежденных Пророком Мухаммадом *вакфов* один носил религиозный характер (*вакф хайри*), а другой — гражданский (*вакф ‘амм*). *Вакфы*, учрежденные праведными халифами ‘Умаром и ‘Усманом, имели гражданское предназначение.

Первым в истории учредителем *вакфа*, имевшего религиозное предназначение, был сам Пророк. Он приобрел землю в селении Куба под Мединой и построил на ней мечеть. Кроме того, Пророк был первым, кто учредил *вакф* в интересах нуждающихся представителей мусульманской общины. *Вакф* состоял из семи фруктовых садов, завещанных Мухаммаду одним жителем Медины.

8 | Абу Ханифа рассматривал возможность отзыва *вакфа* его учредителем.

Многие сподвижники Пророка последовали его примеру. По словам Ибн Кудамы, при жизни Мухаммада не было сподвижника, который бы не учредил *вакфа* [Ibn Qudamah, 1994 — цит. по: Habib Ahmed, 2004, р. 32]. Так, халиф ‘Умар по совету Пророка основал один из наиболее известных в мусульманской истории *вакфов* на землях Хайбара. Полученные на этих землях плоды распределялись среди бедных, использовались для освобождения рабов, предоставлялись путникам и т. д. В свою очередь, халиф ‘Усман выкупил колодец Рума и сделал его общедоступным. Ранее этот колодец принадлежал человеку из племени (*бану*) *Гифар*, который разрешал набрать один бурдюк воды в обмен на 1 *са’* продуктов. Мухаммад предложил ему сделать колодец общедоступным, пообещав в обмен один из райских источников, но владелец колодца отказался, сославшись на то, что это — единственный источник его дохода. Услышав это (по другим данным, по совету Пророка), ‘Усман выкупил колодец за 35 000 дирхемов и предоставил его в общественное пользование⁹.

Расцвет *вакфов* в мусульманском мире приходится на XI в. История свидетельствует о существовании большого числа разнообразных *вакфов*, способствовавших развитию медицины, образования, позволявших обеспечивать нуждающихся продуктами первой необходимости.

На протяжении веков *вакф* был единственным регулярным источником финансирования высшего образования в мусульманских государствах. Средства от *вакфа* получали не только сами учебные заведения, преподаватели и студенты, но и обслуживающий персонал: повара, цирюльники, сторожа и др. В настоящее время в ряде стран *вакфы* сохранили свое значение в качестве важного источника финансирования мусульманского образования, например в Индии.

При различиях взглядов мусульманских правоведов на *вакф* данный институт должен отвечать следующим основным требованиям:

1. *Вакф* должен быть бессрочным, безотзывным и неотчуждаемым¹⁰. Учредитель не имеет права отменить свое решение об учреждении *вакфа*.

2. Предмет *вакфа* должен быть реально существующим.

3. *Вакф* должен приносить либо пользу, либо доход и ни в коем случае не быть расходуемым. Иными словами, нельзя обращать в *вакф* еду, одежду. Недопустимо посвящать в *вакф* предметы, не являющиеся с точки зрения шариата товарами: вино, свинину и др.

4. Имущество, переданное в *вакф*, может быть движимым и недвижимым.

9 | Когда восставшие египтяне окружили дом халифа, он, пытаясь утихомирить бунтовщиков, среди главных своих заслуг перед мусульманами упомянув покупку колодца Рума.

10 | Некоторые правоведы допускают существование так называемого временного *вакфа*, но только в случае с семейными *вакфами*.

5. Недопустимо использование *вакфа* на недозволённые с точки зрения шариата цели.

6. Передаваемое в *вакф* имущество может быть объявлено таковым учредителем *вакфа* в письменной или устной форме.

7. Запрещено учреждать *вакф* в пользу состоятельного человека, поскольку *вакф* — это институт благотворительности.

Стороны договора вакфа. В договоре *вакфа* три стороны: учредитель *вакфа* (*вакиф*), управляющий *вакфом* (*мутавалли*) и бенефициарий (*маукуф ‘алайхи*). Учредитель может передать в *вакф* лишь то имущество, собственником которого он является. Однако в истории мусульманского мира были исключения. В случае с так называемым *вакфом* султана, или неправильным *вакфом*, учредителем выступал султан, который посвящал в *вакф* земли, принадлежавшие казне, для поддержки определенных институтов или лиц.

Таким образом, султан, выступая в роли учредителя (*вакифа*), не был собственником посвящаемого в *вакф* имущества. Выдающийся мусульманский правовед Джалал ад-дин ас-Суйути писал о том, что существует два вида *вакфов*: те, что являются частной собственностью, и те, что принадлежат казне и посвящены в *вакф* правителем [Al-Suyuti. Al-Insaf fi tamyiz al-awqaf — цит. по: Суню, 1995, р. 144]. Ученый употреблял слово *иршад* (назначение) для обозначения *вакуфной* собственности, чей учредитель не владеет ею и которую повелитель правоверных или султан посвящает в *вакф* из имущества, принадлежащего казне [ibid.]. В законодательстве Османской империи такие *вакфы* назывались «неправильными *вакфами*» (*вакф-и гайр-и сахих*).

Многие правоведы считали последний вид *вакфа* фиктивным, не подлинным. Поначалу *ханафиты* не поддерживали право мусульманского правителя посвящать земли казначейства в *вакф*, особенно если речь шла о землях Египта, Сирии и Ирака. *Шафи‘иты*, напротив, считали, что часть земель, принадлежавших казне, может быть обращена в *вакф* в интересах мусульман. Со временем взгляды *ханафитов* и *шафи‘итов* на указанную проблему сблизились. Было сделано следующее допущение: поскольку получаемый с казенных земель поземельный налог — *харадж* — может быть направлен на поддержку мечетей, ученых и другие цели благотворительности, то соответственно земли, принадлежащие казне, могут быть обращены в *вакф*. Таким образом, *вакф* как бы поддерживал те цели, на которые могли быть потрачены средства от уплаты *хараджа*.

Практика посвящения в *вакф* казенных земель была широко распространена. Так, например, Аййубиды и мамлюкские султаны посвящали в *вакф* многие деревни в Египте, Сирии и Палестине. Бенефициариями выступили мечети, *мадраса*, больницы, усыпальницы в Мекке, Медине, Иерусалиме, Хевроне. Османские султаны продол-

жили эту традицию. Вопрос о полноценности подобного *вакфа* снимался, если правитель приобретал землю у казны на собственные средства и уже затем посвящал ее в *вакф*.

Другая сторона договора *вакфа* — *мутавалли*, известный на протяжении веков в разных регионах как *назир*, *валий*, *васий*. *Мутавалли* — ключевая фигура в договоре *вакфа*. От того, насколько эффективно он выполняет свои обязанности по управлению *вакуфным* имуществом, зависит судьба данного института. В обязанности *мутавалли* входит должное управление *вакфом* в интересах назначенных *вакифом* бенефициариев. В документе, учреждающем *вакф*, как правило, указывается размер вознаграждения *мутавалли*. Обычно *мутавалли* получал 10 % дохода с *вакфа*. Иногда в качестве вознаграждения управляющего *вакфами* указывалась определенная сумма.

Вопреки довольно распространенному заблуждению, бенефициарием (*маукуф 'алайхи*) по договору *вакфа* может быть не только мусульманин. Выгодоприобретателем может выступать любое дееспособное лицо из числа мусульман или *зиммиев*.

Среди мусульманских правоведов нет единого мнения по вопросу, может ли учредитель *вакфа* менять бенефициариев. Известен случай, когда в *вакф* была передана корова, молоко от которой, по решению *вакифа*, должно было поступать в пользу бедных. Однако позднее *вакиф* изменил свое решение и назначил в качестве бенефициариев заключенных. В *фетве*, данной по этому поводу, говорилось: если учредитель *вакфа* сам доил корову и относил молоко бедным, то тем самым он не отделил до конца право собственности на корову. Следовательно, договор об учреждении *вакфа* недействителен, и *вакиф* может назначить бенефициариями заключенных [Shatzmiller, 2001, p. 51].

Основным бенефициарием по договорам *вакфа* в мусульманском мире традиционно выступали мечети. Далее шли образовательные учреждения и только потом — бедные и неимущие¹¹.

Предметом *вакфа* могли стать уникальные товары. Так, в Бухарском ханстве и в Фергане существовал обычай посвящения в *вакф* долей воды, рабов и рабынь, рукописных книг. В последнем случае жертвователи рукописей преследовали несколько целей: сохранить рукопись от утраты и разрушения и сделать ее доступной широкому читателю. Так, учредитель такого *вакфа* мог поставить условие, чтобы книгу регулярно читали каждый день [Молчанов, 1940, с. 164].

Акт об учреждении *вакфа* может носить как письменную, так и устную форму. В последнем случае информация об учреждении *вакфа* оглашается публично в мечети. Соответственно договор *вакфа* вступает в силу с момента подписания или оглашения. Документ посвящения в

11 | Не следует забывать, что в пользу лиц с низким достатком предназначается также часть *закята* и *садака*.

вакф называется *вакфийа*, или *вакф-намэ*. В данном документе обязательно помимо прочего должны были содержаться сведения о местоположении и подлинности *вакфа*.

Виды вакфов. Под *вакфами* прежде всего подразумевается имущество, предназначенное на определенные благотворительные цели (*вакф хайри*). Особо рассматриваются *вакфы*, учрежденные в интересах не отдельных лиц или групп лиц, а всей мусульманской общины (например, колодцы, мосты и др.). Такие *вакфы* именуются общественными ('амм). Встречаются также смешанные *вакфы* (*муштарак*), которые учреждаются как в интересах отдельных лиц, так и общества в целом.

В зависимости от того, кто является выгодоприобретателем, *вакфы* подразделяются на семейные (*ахли*) и частные (*хасс*).

По своему предназначению *вакфы* делятся на: *вакфы* в пользу бедных, образовательные *вакфы* и др. *Вакфы* могут классифицироваться, исходя из видов собственности, обращенной в *вакф*: книжные *вакфы*, земельные *вакфы* и др.

В раннеисламской истории не проводилось жесткого различия между общественными и семейными *вакфами*. Так, в первых трактатах, посвященных вопросам *вакфа*, — «Ахкам ал-вакф» (автор — Хилал ар-Рай') и «Ахкам ал-аукаф» (автор — ал-Хассаф) — общественные и семейные *вакфы* именуются просто *вакфами* [Hennigan, 2004, p. XIV].

Один из ведущих специалистов по *вакфам* в современном мире Монзер Кахф подразделяет *вакфы* на: благотворительные, религиозные (мечети, могилы религиозных деятелей, надгробные памятники и др.¹²) и частные. В свою очередь, *вакфы* любой из трех групп могут быть прямыми или вторичными. В первом случае *вакфы* непосредственно выполняют свою благотворительную, религиозную или социальную функцию: например, посвященный в *вакф* колодец служит бесплатным источником воды для всех желающих. Во вторичных *вакфах* материальные средства или доходы от них сначала инвестируются в различные сферы народного хозяйства, и уже потом результаты такого инвестирования направляются на благотворительные цели. Примером вторичного *вакфа* является наличный *вакф*.

Несмотря на некоторые несущественные различия в процедуре учреждения и управления *вакфами*, между правовыми школами нет острых противоречий в этой области.

Семейные *вакфы* существовали уже в первом веке *хиджры*. Еще халиф 'Умар среди выгодоприобретателей по учрежденному им в Хайбаре *вакфу* назначил своих потомков¹³.

12 | Например, пожертвования на содержание места погребения святого могут использоваться его родственниками, присматривающими за могилой.

13 | Если *вакф* учрежден в пользу детей *вакифа*, то после их смерти *вакф* переходит в пользу бедных.

В семейном *вакфе* попечителем *вакфа* (*мутавалли*) его учредитель (*вакиф*) назначает себя или своих наследников. Некоторые исследователи одной из причин распространения семейных *вакфов* называют стремление обойти исламский порядок наследования, в соответствии с которым женщинам полагается меньшая доля, чем мужчинам [подробнее об этом см., например: Carroll, 2001, p. 245–286]. Специалисты не пришли к единой точке зрения, в чьих интересах — мужчин или женщин — при обходе исламского порядка наследования чаще использовался семейный *вакф*. Одни полагают, что семейный *вакф* имел целью отстранить от наследства женщин [Décobert, 1991, p. 22 — цит. по: Hennigan, 2004, p. XVI], другие, напротив, считают, что институт *вакфа* зачастую существенно дополнял наследственные права слабого пола [Powers, 1993, p. 385].

Другой причиной распространения семейных *вакфов* называется желание избежать потери имущества. По общему правилу, *вакфы* освобождались от всех налогов и податей. *Вакуфное* имущество также не подлежало конфискации со стороны государственных органов. Более того, сборщики налогов не имели права появляться на территории, принадлежащей *вакфу*.

Таким образом, назначив себя или своего потомка в качестве *мутавалли*, учредитель *вакфа* мог не опасаться за судьбу своего имущества. Это приводило к фиктивным пожертвованиям в *вакф* посредством сделок с *имамами* мечетей. Например, хозяин имущества брал на себя обязательство выплачивать определенную ренту в пользу мечети, *вакфом* которой становилась его недвижимость. При этом он не терял права продажи земли, если при ее переходе к другому лицу в пользу мечети уплачивалось 10 % от продажной цены [Hagemester de, 1839, p. 273 — цит. по: Молчанов, 1940, с. 165].

Если же бенефициариями по переданному в *вакф* имуществу выступали родственники учредителя *вакфа*, то такое имущество запрещено было продавать в другие руки.

Однако семейные *вакфы* не были преобладающим типом *вакфов* в мусульманском мире. К примеру, в Османской империи в XVIII в. лишь 14,2 % доходов от *вакфов* шло в пользу членов семьи учредителей *вакфов* [Çizakça, 1998, p. 52]. В следующем столетии такой показатель составил 16,87 % [ibid.]. Лишь в отдельных регионах в определенные исторические эпохи семейные *вакфы* преобладали над другими видами *вакфов*. Так было, например, в Египте в конце 1920-х гг.

Много дискуссий в среде мусульманских правоведов породил наличный *вакф*. Традиционно *вакфы* учреждались в виде земли или недвижимости. Однако земля всегда была дорогой, и потому далеко не все желающие могли учредить *вакф*. Наличный *вакф* помогал решить эту проблему.

Наличные *вакфы* были известны еще в раннеисламский период. Первое упоминание о наличном *вакфе* встречается в связи с вопросом, заданным одному из виднейших представителей *ханафитской* правовой школы Зуфару ибн Хузайлу. Ученого спросили о легитимности с точки зрения шариата наличного *вакфа*. Зуфар ответил, что наличный *вакф* разрешен, если средства, переданные в *вакф*, инвестируются в соответствии с механизмом *мудароба*.

Наличные *вакфы* имеют две формы. В одном случае наличность, обращенная в *вакф*, предоставляется в виде беспроцентных займов бенефициариям. Эта форма наличного *вакфа* не вызывает вопросов у мусульманских правоведов. Другое дело, когда денежные средства инвестируются не на основе механизма *мудароба*, а предоставляются в виде процентной ссуды и полученные проценты идут в пользу бенефициариев.

Широкое распространение наличные *вакфы* получили в Новое и Новейшее время. К концу XVI в. в Османской империи наличный *вакф* был преобладающим видом *вакфов*. Справедливости ради необходимо отметить, что данное утверждение верно лишь в отношении Анатолии и Балкан, в то время как арабы, подданные империи, продолжали с осторожностью относиться к наличному *вакфу*. Лишь в XIX–XX вв. наличный *вакф* получил распространение в других частях мусульманского мира.

Главная проблема состояла в том, что наличный *вакф* в Османской империи не строился на основе механизма *мудароба*. Средства, обращенные в *вакф*, приносили, как правило, фиксированный доход, что нарушало исламский запрет ростовщичества.

В современном мире некоторые исследователи предлагают вернуться к изначальной сущности наличного *вакфа*, одобренной Зуфаром ибн Хузайлом. Сторонником использования наличного *вакфа* в современном мире является турецкий исследователь *вакфов* Мурат Чизакча. По его мнению, наличный *вакф* является мощным институтом исламской экономики, потенциал которого практически не раскрыт. Во многих странах, например в Малайзии, большинство *вакфов* составляют мечети, исламские школы и другие религиозные объекты, в то время как доля *вакфов*, приносящих доход, ничтожно мала [Habib Ahmed, 2004, p. 90–91].

Ученый предлагает использовать наличный *вакф* в исламском банковском деле. Функции наличного *вакфа* и исламского банка — те же, — считает Чизакча. И наличные *вакфы*, и исламские банки создавались на основе модели *мудароба*, но на практике функционировали на основе других механизмов [Çizakça, 1998, p. 60]. Ученый считает, что оптимальным решением будет учреждение специализированных *мудароба*-компаний, которые будут выступать в качестве управляющих *вакфом*¹⁴.

14 | Как показал опыт Пакистана, где принят специальный закон, посвященный *мудароба*-компаниям, подобная практика не получила распространения.

В современном мире существует много других способов использования наличного *вакфа* в соответствии с требованиями шариата. Например, передача в *вакф* ценных бумаг. Владелец ценных бумаг может установить, что вся прибыль по акциям или ее часть направляется на благотворительные цели.

Институт *вакфа* может играть важную роль и в операциях с исламскими облигациями (*сукук*).

*Сукук ал-интифа'а*¹⁵ является инструментом фондирования развития *вакфов*. В качестве примера эффективного использования данного инструмента можно привести Вакф короля 'Абд ал-'Азиза для двух Священных мечетей. *Вакф* сдал в аренду принадлежащий ему участок земли, расположенный рядом с Запретной мечетью в Мекке, «Бин Ладен Групп» в рамках концессионного договора на условиях: строительство — эксплуатация — передача сроком на 28 лет. По условиям договора, «Бин Ладен Групп» взяла на себя обязательство построить на данной территории торговый центр, четыре высотных здания и отель. В свою очередь, «Бин Ладен Групп» переуступила права арендатора по договору аренды с Вакфом короля 'Абд ал-'Азиза и права разработчика данного проекта, названного «Замзам Тауэр», кувейтской акционерной компании «Муншаат Риел Эстейт Проджектс» (Munshaat Real Estate Projects, KSC).

«Муншаат» выступает в качестве проектной компании, которая финансирует данный проект, осуществляет функции застройщика, оператора проекта, а затем по истечении обозначенного в договоре 28-летнего периода передает высотные здания Вакфу короля 'Абд ал-'Азиза через «Бин Ладен Групп». Для того чтобы изыскать средства для финансирования, «Муншаат» выпускает *сукук ал-интифа'а* на 390 млн дол. США (так называемые *timeshare bonds*) сроком на 24 года. Путем выпуска облигаций *сукук ал-интифа'а* «Муншаат» отчуждает права на узупрукт на срок 24 года, разделив их на части.

В соответствии с таким делением инвесторы, подписавшиеся на *сукук ал-интифа'а*, становятся субарендаторами данного объекта недвижимости в течение определенного периода времени. В свою очередь, инвесторы, ставшие арендаторами построенных «Муншаат» объектов недвижимости, также могут получать доход от их использования, — например, сдавая номера в гостинице приезжающим в Мекку паломникам. Арендная плата, взимаемая с владельцев *сукук ал-интифа'а*, различается в зависимости от сезона. Прибыль «Муншаат» формируется, таким образом, за счет разницы между арендными платежами, которые она получает от владельцев *сукук*, и арендной платой, которую «Муншаат» уплачивает «Бин Ладен Групп» по договору субаренды. В среднем доход по таким ценным бумагам может достигать около 25 % в год [Habib Ahmed, 2004, p. 128].

15 | *Интифа'а* (араб.) — пользование, узупрукт.

При рассмотрении механизмов применения *вакфа* в современном мире необходимо отметить, что различия между *вакфом* и другими институтами благотворительности постепенно стираются. Например, *боньяды* — модифицированная форма *вакфов* в Иране — уже мало чем отличаются от обычных благотворительных фондов.

Первые *боньяды* были созданы еще при шахе Мохаммеде Реза Пехлеви. Они были подвергнуты заслуженной критике со стороны представителей духовенства за то, что не выполняли своего главного предназначения — оказания эффективной помощи бедным и нуждающимся.

После Исламской революции *боньяды* были национализированы. Главными получателями средств должны были стать неимущие и семьи героев, погибших во имя революции.

И по сей день главная цель *боньядов* в Иране, в том числе крупнейшего из них — «Фонда обездоленных и ветеранов войны» (*Боньяде мостазафин ва джанбазан*)¹⁶ — помощь бедным. Однако в реальности *боньяды* являются источником роста благосостояния духовенства, беднякам же (и то не всем) достаются лишь крохи из находящихся в их распоряжении огромных средств.

Мусульманские ученые спорят о том, насколько правомерно учреждение *вакфов* на основе конфискованной собственности. После создания в 1979 г. «Фонда обездоленных» за счет конфискованной собственности шаха такая практика получила распространение.

В основе старых, традиционных *вакфов* лежала преимущественно земельная собственность, в то же время *боньяды* создавались преимущественно на базе финансово-промышленной собственности. *Боньяды* стали осуществлять предпринимательскую деятельность. Так, «Фонд обездоленных» управляет более чем 400 компаниями и фабриками, чьи активы оцениваются в 12 млрд дол., и контролирует в Иране около 20 % производства тканей, 40 % производства безалкогольных напитков, 2/3 производства стекла и др. [*Destructive competition...*, 2007–2008]. «Фонд обездоленных» также владеет крупнейшими отелями в Тегеране и других городах. В настоящее время *боньяды* контролируют около 20 % ВВП страны [Molavi, 2005, p. 176].

После Исламской революции *боньяды* очень скоро превратились в малоэффективные в экономическом плане финансовые монополии, пораженные коррупцией. Будучи субсидируемыми со стороны государства и обладая целым рядом налоговых и иных льгот, *боньяды* препятствуют развитию частного сектора. Духовенство стало крупнейшим предпринимателем в Иране. «Фонд обездоленных» — один из ключевых источников финансирования руководства Ирана. В связи с этим фонд обладает целым рядом привилегий, позволяющих ему осуществлять прямое сотрудничество с зарубежными государствами по таким

16 | Иногда в литературе встречается сокращенное название Фонда — «Фонд обездоленных».

вопросам, как инвестирование, создание за рубежом совместного промышленного и сельскохозяйственного производства и др. в условиях экспортно-импортных и валютных ограничений, принятых в Иране. При этом ни «Фонд обездоленных», ни другие *боньяды* фактически неподконтрольны мусульманской общине в стране.

В настоящее время в Иране насчитывается около 120 *боньядов*. Наиболее крупные из них, помимо упоминавшихся «Боньяд-е мостазафин ва джанбазан» и «Астан-е Кодс-е Разави», — «Боньяд-е шахид», «Боньяд-е нур», «Боньяд-е 15 хордад», «Боньяд-е маскан», «Боньяд-е ахл ал-байт» и др.

Пример Ирана свидетельствует, что даже опосредованное участие государства в деятельности *вакфа* в качестве одной из сторон делает последний малоэффективным. Как показывает опыт, наибольшую эффективность *вакфы* демонстрируют там, где государство не вмешивается в их функционирование. В современном мире не государство и даже не индивидуальные управляющие, а специализированные организации могут наилучшим образом проявить себя в деле эффективного управления *вакфом*.

В качестве примера организации, выступающей в роли коллективного *мутавалли*, можно привести *Islamic Relief*¹⁷. Любой желающий может приобрести долю в *вакфе* — для этого необходимо внести 890 фунтов стерлингов, единовременно или в рассрочку. После получения организацией всей суммы, ее дарителю высылается благодарственное письмо и квитанция. Не позднее чем через шесть недель полученные средства инвестируются, и дарителю направляется документ, свидетельствующий о передаче его средств в управление *Islamic Relief*.

Даритель имеет право выбрать любой из восьми проектов, управляемых *Islamic Relief*: общий *вакф*, образовательный *вакф*, *вакф* в пользу сирот и др. После вычета комиссии, составляющей 10 %, оставшаяся сумма инвестируется. В конце года полученная от инвестирования средств дарителя прибыль распределяется следующим образом: 80 % идут на реализацию целей проекта, который выбрал даритель; 10 % составят административные издержки или, иными словами, вознаграждение *Islamic Relief* как управляющего *вакфом*; оставшиеся 10 % будут реинвестированы в целях повышения капитализации и преодоления последствий инфляции. Все дарители получают ежегодный отчет об управлении их долей в *вакфе*.

Однако какими бы эффективными управляющими ни были различного рода организации, это не исключает контроля над *вакфами* со стороны государства.

Впервые централизованное регулирование *вакфов* стало осуществляться в Фатимидском Египте, где были созданы особые ведом-

17 | *Islamic Relief* (Исламская помощь) — международная неправительственная организация. Основана в 1984 г. в Бирмингеме (Великобритания). Организация имеет офисы в 25 странах и осуществляет свою деятельность более чем в 30 странах, как мусульманских, так и немусульманских.

ства, ответственные за управление *вакфами* (*диван аукаф*, или *диван хубус*). На государственном уровне управление *вакфами* было введено в Османской империи в 1826 г. Была учреждена Администрация *вакфов*. Это привело к началу процесса ликвидации многих *вакфов*, завершившегося лишь в 1920–1930 гг.

В Османской империи также впервые в мусульманском мире была предпринята попытка законодательного регулирования института *вакфа*. Это закон о *вакфах* 1863 г. Даже после окончания Первой мировой войны он продолжал действовать в целом ряде арабских стран, бывших провинций империи, вплоть до середины XX в. В том же 1863 г. в Британской Индии был принят Закон о религиозных пожертвованиях (Religious Endowment Act).

В 1990-е гг. практически во всех странах с преобладающим мусульманским населением были учреждены структуры, занимающиеся *вакфными* делами. В 1986 г. в Судане была создана Корпорация *вакфов*, пользующаяся большой автономией.

Наиболее передовая система управления *вакфами* существует в Кувейте. С первых лет независимости, в 1962 г., в стране было учреждено Министерство *вакфов* (с 1965 г. — Министерство *вакфов* и исламских дел). В 1993 г. начал работу Государственный фонд *вакфов* Кувейта (*Даулат ал-Кувайт ал-амана ал-'амма ли-л-аукаф*) — независимая структура, специализирующаяся на управлении *вакфами*. Уже в следующем, 1994 г., под управлением Государственного фонда *вакфов* Кувейта (ГФВК) находилось 40 % *вакфов* в стране [Habib Ahmed, 2004, p. 74]. Одной из целей ГФВК является усиление роли *вакфов* в социально-экономическом развитии страны.

В федеративных государствах вопросы *вакфов*, как правило, регулируются на уровне провинций, регионов. Например, в Пакистане в каждой из 4 провинций принят Ордонанс о *вакфной* собственности. В Малайзии *вакфы* также относятся к компетенции штатов.

Государство заинтересовано в развитии *вакфов*. *Вакф* позволяет сократить государственные расходы, переложив их часть на плечи меценатов. Благодаря *вакфу* происходит справедливое перераспределение дохода в обществе.

В последнее время много пишут о необходимости активнее использовать *вакф* в деятельности различных исламских финансовых институтов. Однако пока дело в этом направлении не слишком далеко продвинулось.

Совет Исламской академии правоведения в Джидде во время своих сессий рассматривал различные возможности обращения к *вакфам* в условиях современности, в частности:

– создание совместного предприятия, в уставный фонд которого вносится недвижимость существующего *вакфа* и частный капитал, при помощи которого его владельцы хотят учредить новый *вакф*;

– передача недвижимости существующего *вакфа* в качестве основного капитала физическому лицу, которое желает учредить новый *вакф*, инвестируя собственные финансовые ресурсы и получая часть прибыли;

– возрождение *вакфа* через исламские банки путем заключения контракта на сооружение объекта недвижимости под заказ (*истисна*) и распределение прибыли от этого контракта;

– сдача недвижимости *вакфа* в аренду в обмен на товары или за минимальную плату [*Постановления и рекомендации...*, 2003, с. 78]; и др.

Процесс придания институту *вакфа* в наши дни новых свойств неизбежен. В отличие от *закята*, по вопросам *вакфа* существует возможность более широкой интерпретации соответствующих положений Корана и *сунны*, касающихся благотворительности. В современном мире необходимо максимально широко использовать механизм, лежащий в основе *вакфа*, в деятельности исламских финансовых институтов — банков, *такафул*-компаний и других.

Список источников и литературы

- Китаб ал-харадж Йахйи б. Адама* / Пер. Л.И. Надирадзе // www.vostlit.info/Texts/Doku-menty/Arabien/IX/Ibn_Adam/otryv1.htm
- Молчанов А.А. К характеристике налоговой системы в Герате эпохи Алишера Навои // *Родоначалник узбекской литературы*. Сб. статей об Алишере Навои. Ташкент, 1940.
- Постановления и рекомендации Совета исламской академии правоведения (фикха) — фетвы* / Пер. М.Ф. Муртазина. М., 2003.
- Al-Suyuti. Al-Insaf fi tamyiz al-awqaf // *al-Hawi*. Vol. 1.
- Bagaeen S.G. Evaluating the Effects of Ownership and Use on the Condition of Property in the Old City of Jerusalem // *Housing Studies*. 2006. Vol. 21. № 1.
- Carroll L. Life Interests and Inter-Generational Transfer of Property Avoiding the Law of Succession // *Islamic Law and Society*. 2001. Vol. 8. № 2.
- Çizakça M. Awqaf in History and Its Implications for Modern Islamic Economics // *Islamic Economic Studies*. 1998. Vol. 6. № 1.
- Cuno K.M. Was the Land on Ottoman Syria Miri or Milk? An Examination of Juridical Differences within the Hanafi School // *Studia Islamica*. 1995. № 81.
- Décolbert C. *Le mendicant et le combattant*. P., 1991.
- Destructive competition: Factionalism and rent-seeking in Iran* // <http://nhh.no/sam/respubl/2007/08.pdf>
- Gaudiosi M.M. The Influence of the Islamic Law of Awqaf on the Development of the Trust in England: The Case of Merton College // *University of Pennsylvania Law Review*. 1988. Vol. 136. № 4.
- Habib Ahmed. *Role of Zakah and Awqaf in Poverty Alleviation*. Jeddah, 2004.
- de Hagemeister J. *Essai sur les ressources territoriales et commerciales de l'Asie Occidentale*. St. Petersbourg, 1839.
- Hasanuddin Ahmed, Ahmedullah Khan. *Strategies to Develop Waqf Administration in India*. Jeddah, 1419 (1998).
- Hennigan P.C. *The Birth of a Legal Institution. The Formation of the Waqf in Third-Century A.H. Hanafi Legal Discourse*. Leiden — Boston, 2004.
- Ibn Qudamah. *Al-Mughni*. Beirut, 1994
- Molavi A. *Soul of Iran*. N.Y., 2005.
- Powers D. The Maliki Family Endowment: Legal Norms and Social Practices // *International Journal of Middle East Studies*. 1993. № 25.
- Reiter Y. "All of Palestine is Holy Muslim Waqf Land": a Myth and Its Roots // *Law, Custom, and Statute in the Muslim World* / Ed. by Ron Shaham. Leiden — Boston, 2007.
- Shatzmiller M. Islamic Institutions and Property Rights: the Case of "Public Good" Waqf // *Journal of the Economic and Social History of the Orient*. 2001. Vol. 44. № 1.
- <http://hadith.al-islam.com/Display/Display.asp?Doc=1&Rec=3936>