



14.08.2014 № 06/180  
На № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_

**Директору департамента  
банковского надзора  
Банка России**

**АМИРЬЯНЦУ Р.В.**

**Уважаемый Рубен Владимирович!**

На основании запроса от 16 июля 2014 года № 40-1-1-6/3659 об исламских принципах финансирования Ассоциация «Россия» провела опрос среди кредитных организаций и экспертного сообщества с целью выявления ограничений, которые могут сдерживать развитие исламского банкинга в Российской Федерации.

Вопрос изучения возможности применения принципов исламского банкинга в Российской Федерации представляется своевременным. Сегодня ряд зарубежных стран (Великобритания, Франция, США, Китай, Япония, Казахстан и т.д.), имеющих намерения упрочить или приобрести статус международного (регионального) финансового центра, ввели нормы, открывающие возможность для оказания финансовых услуг исламского типа. При этом мировая практика предлагает способы преодоления имеющихся препятствий развитию исламского банкинга без внесения глубоких изменений в действующее законодательство и нормативы регулирования банковской деятельности.

Однако в силу положений действующего законодательства РФ оказание финансовых услуг исламского типа в форме кредитной организации, в том числе банковской кредитной организации, в Российской Федерации представляется весьма затруднительным и требует внесения серьезных правовых изменений в законодательство. В то же время ст. 421 ГК РФ устанавливает принцип свободы договора, предполагающий, в частности, что стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Таким образом, российское законодательство предоставляет возможность гражданам и юридическим лицам вступать в любые, не запрещенные законом правоотношения, в т.ч. соответствующие нормам шариата, при условии, что они не будут противоречить действующему законодательству.

В числе положений действующего регулирования, ограничивающих развитие исламского банкинга в Российской Федерации, представители кредитных организаций и эксперты отметили следующие:

1. Ст. 5 Федерального закона от 02.12.1990 № 395-1 "О банках и банковской деятельности" (далее - Закон о банковской деятельности) устанавливает, что кредитной организации запрещается заниматься производственной, торговой и страховой деятельностью. Между тем ключевым отличием, исламского банкинга является то, что для соответствующих финансовых институтов непосредственным предметом операций являются не деньги, а товарно-материальные ценности (физические активы). Таким образом, банк в случае работы по модели исламского банкинга должен принимать на баланс активы, которые по определению Банка России являются непрофильными для кредитной организации. Очевидно, данная норма оказывает существенный сдерживающий эффект на развитие и применение финансовых инструментов исламского типа.

2. Исламское торговое финансирование («мурабаха») представляет собой соглашение между банком и его клиентом, на основании которого кредитная организация по просьбе заемщика приобретает определённый товар и затем продает его с наценкой клиенту- заемщику. Данная концепция преобразовывает традиционное кредитование в договор купли-продажи, при которой кредитор приобретает товар на условиях отсрочки или рассрочки платежа, с учетом торговой наценки, которая заранее согласована сторонами, на товар.

Российское законодательство запрещает банкам осуществлять торговую деятельность, и само понятие «мурабаха» в нем отсутствует. В связи с этим некоторые банки готовы использовать альтернативную схему финансирования, удовлетворяющую как требованиям шариата, так и нормам российского законодательства. В российском аналоге контракта мурабаха операция купли-продажи товара заменяется на аналогичные операции со складским свидетельством - ценной бумагой, выдаваемой товарным складом в подтверждение того, что товар находится на складе и будет выдан предъявителю. В итоге сделка в соответствии с российским законодательством осуществляется следующим образом:

Банк и клиент заключают предварительный договор, в котором указываются все значимые условия сделки: спецификации, качество, количество и стоимость товара, дата поставки продукции, маржа банка, сроки и порядок осуществления клиентом выплат.

Хранитель товара выпускает складское свидетельство на данный товар и банк приобретает его, что означает переход права собственности на товар к кредитной организации. Одновременно оформляется договор продажи складского свидетельства клиенту, в котором снова указываются все значимые условия сделки. Таким образом, формируется обязательство клиента по возврату банку суммы финансирования и маржи.

Однако при использовании складских свидетельств есть разногласия среди регулирующих органов относительно налогообложения НДС таких сделок. Ввиду чего данные сделки несут определенные риски для кредитной организации и могут сделать данный инструмент неконкурентоспособным по стоимости.

3. Исламский лизинг («иджара») - весьма популярный инструмент исламских финансов, схож с традиционными лизинговыми операциями, что делает его применение возможным в соответствии с российским законодательством. В то же время имеется ключевое отличие от традиционных

лизинговых сделок – оборудование в течение всего срока договора учитывается на балансе кредитной организации, и банк несет ответственность, риски владения и случайной гибели, также в договоре отсутствуют штрафные санкции, которые не соответствуют исламскому праву, ввиду их ростовщической сущности.

Проблемы адаптации механизмов исламского лизинга в РФ состоят в сложности учета на балансе кредитной организации материальных активов (основные средства, оборотные активы, недвижимость), которые в дальнейшем передаются клиенту (лизингополучателю) по договору финансовой аренды и продолжают находиться на балансе кредитной организации. Наличие непрофильных активов на балансе кредитной организации создает дополнительные риски, в том числе регуляторные, а также дополнительную нагрузку на показатель достаточности капитала.

Трудность представляет также уплата регистрационного сбора при приобретении в интересах клиента некоторых видов имущества, подлежащих регистрации. Это относится в первую очередь, к объектам недвижимости, которые для соблюдения исламских экономических норм должны сначала переходить в собственность банка. Соответственно, при переходе права собственности на объект (актив) к клиенту производится ещё одна регистрационная процедура с уплатой аналогичного сбора, что повышает транзакционные издержки для банка и, следовательно, для потребителя его услуг.

4. По экономическому содержанию и конечному результату для клиента, сделки исламского финансирования практически не отличаются от традиционных банковских продуктов, и, исходя из этого, во многих странах мира их налогообложение уравнивается между собой.

Согласно российскому законодательству операции исламских финансовых институтов в силу их квази-торгового характера являются объектом обложения НДС, что создает ситуацию «неравных правил игры» с точки зрения налоговых последствий, т.к. операции традиционных кредитных организаций не облагаются налогом на добавленную стоимость.

Кроме того, у российской кредитной организации, работающей с инструментами исламского банкинга, возникают отличные от традиционных обязательства по уплате налога на прибыль. Причина в том, что при операции, имеющей номинальную форму купли-продажи, уплата данного налога должна производиться при получении первого платежа от клиента-покупателя (де-факто «заёмщика») вне зависимости от того, будет ли по завершении операции, то есть после истечения срока исполнения клиентом своих платёжных обязательств, зафиксирована фактическая прибыль.

Кредитные организации в случае использования в Российской Федерации инструментов исламского банкинга предлагают внести изменения в налоговое законодательство в части снятия с банков, использующих инструменты исламского финансирования, завышенного налогового бремени по сравнению с ссудно-процентным финансированием. В частности, при организации выпуска сукуков (исламские облигации) кредитные организации предлагают внести изменения в законодательство по ценным бумагам, которые позволят приравнять выплаты инвесторам по сукукам к режиму выплат по ценным бумагам (отмена НДС).

5. В связи с особенностями исламского финансирования, которое не предусматривает выплату фиксированных процентных ставок, кредитные организации отмечают необходимость глубокого изучения возможности включения банков, работающих с исламскими финансовыми инструментами, в сложившуюся систему страхования вкладов.

6. У банка, при работе по нормам исламского банкинга могут возникнуть трудности в привлечении рефинансирования, как на межбанковском рынке, так и у Банка России, поскольку они выдаются по определенной фиксированной ставке, что противоречит исламским нормам.

7. Кредитные организации отмечают, что в связи с особенностями исламского банкинга, потребуются ведение отдельного учета средств поступающих от исламских и неисламских источников, и как следствие изменение правил бухгалтерского учета. Также потребуются признание деятельности кредитных организаций на основе исламского банкинга регулирующими органами, выдача соответствующих лицензий.

8. Проблемы резервирования и начисление доходов:

В соответствии с Положением Банка России от 26 марта 2004 г. N 254-П "О порядке формирования кредитными организациями резервов на возможные потери по ссудам, по ссудной и приравненной к ней задолженности" оценка кредитного риска осуществляется в соответствии с качеством обслуживания основной суммы долга и процентов. При этом, процентный доход противоречит принципам исламского банкинга. Также существуют риски соответствия деятельности банков, работающих по исламским принципам, положениям Базеля-3 и Базеля-2.

9. Имеется проблема принципиальной возможности рассмотрения споров, возникающих из контрактов исламского финансирования, традиционными судами и арбитражами, а также степени учета и применения норм исламского права, регулирующего применение исламских финансовых инструментов, при разрешении дела.

При рассмотрении спора суду прежде всего предстоит выяснить, идет ли речь о сделке, подчиняющейся религиозным нормам или иностранному праву, или стороны использовали соответствующую терминологию, но, по сути, договор регулируется нормами российского законодательства.

В связи с этим у кредитных организаций возникают следующие вопросы:

Вправе ли суд при поступлении такого рода иска принять его к рассмотрению? Каким правом должен руководствоваться суд при вынесении решения: применяя нормы исламского права или отказать в его применении и рассмотреть спор в соответствии с действующим национальным правом? Если будет признано надлежащим рассмотрение спора на основании положений ислама и шариата, то имеются ли в судебном корпусе соответствующие специалисты (для вынесения законного и обоснованного решения суда с точки зрения ислама)?

10. Кредитные организации отмечают, что для развития исламского банкинга, необходимо решить кадровую проблему. В случае внедрения в

Российской Федерации исламских финансовых инструментов необходимо будет обеспечить определенное количество специалистов соответствующей квалификации, как для непосредственного применения финансовых инструментов исламского банкинга, так и для функционирования адекватной им правовой инфраструктуры.

Приведённый перечень норм действующего регулирования, ограничивающих развитие исламского банкинга в России, не является исчерпывающим. Учитывая актуальность поднятых вопросов и необходимость изучения и анализа международного опыта Ассоциация «Россия» предлагает организовать рабочую группу по исламскому финансированию с участием представителей Банка России, экспертного сообщества, представителей заинтересованных российских банков, а также с привлечением представителей иностранных банков, юристов, обладающих опытом правоприменения норм исламского банкинга.

С уважением,

Вице-президент Ассоциации «Россия»



Г.А. Медведев