

이슬람 금융기관의 지배구조에 관한 연구

- 말레이시아의 이슬람 은행에서의 샤리아 지배구조를 중심으로 -

손 태 우*

目 次

- | | |
|--------------------------|-----------------------|
| I. 서 論 | III. 이슬람 금융기관의 기업지배구조 |
| II. 이슬람 금융 및 기업지배구조의 일반론 | IV. 결 論 |

I. 서 論

이 논문은 종래 서구식 기업지배구조와 샤리아 즉 이슬람법의 영향권에 있는 이슬람 기업의 지배구조간의 관계를 비교 고찰하고, 이들 지배구조의 개념이 이슬람 금융기관에서 어떻게 다루어지고 있는가를 고찰하는 것이다. 비록 '지배구조(governance)'라는 동일한 용어를 사용하고 있지만, 서구의 기업지배구조와 이슬람 기업의 지배구조는 동일하지 않다. 지배구조라는 용어는 연혁적으로 경제개발협력기구(OECD)의 기업지배구조의 개념에서 출발하였으므로 그 개념이 어떻게 종래 은행산업으로 나아갔으며, 이어 이슬람 은행산업으로 도입되었는지 살펴 보는 것이 유익할 것이다. 이어서 이슬람 은행의 샤리아 지배구조를 말레이시아의 경우에 중점을 두고 논하고자 한다.

■ 투고일자 : 2018년 12월 1일, 심사일자 : 2018년 12월 13일, 게재확정일자 : 2018년 12월 21일.

* 부산대학교 법학전문대학원 교수

이슬람 금융은 1970년대 시작하여 거듭 성장을 하고 있는 신생금융이다. 이슬람 금융 시장의 현황을 보면, 2009년까지 250개 펀드투자사와 300개 은행이 8,220억 달러 이상의 자산을 샤리아의 원칙에 입각하여 운영하였으며, 2014년 기준으로 이슬람 금융자산이 전 세계에 미화 2조억 달러에 이르고 있다.¹⁾ 이처럼 이슬람 금융이 짧은 시간에 세계적 금융으로 발전하게 된 이유는 여러 있으나, 주된 이유를 간략히 요약하면 다음과 같다.²⁾ 첫째, 세계인구의 4분의 1인 16억 무슬림을 주된 고객으로 하여 비무슬림까지 고객층을 확보하고 있다는 사실, 둘째, 막대한 오일머니를 위시한 무슬림의 막대한 자본금을 그 운용자금으로 활용할 수 있다는 점, 셋째, 최근 국제금융위기 시 이슬람 금융의 안전성으로 서구식 금융제도의 대안금융으로 급부상하였는 점 등을 들 수 있다.

이 논문에 말하는 '샤리아 지배구조(Sharia governance)'는 일반적으로 '이슬람 금융기관이 적절한 샤리아 선언의 발행, 정보의 보급 및 내부 샤리아 준수여부 검토를 위해 샤리아 준수에 관한 효과적이고 독립적이라고 확신하는 일련의 기관 및 조직의 방식'이라고 정의한다.³⁾ 샤리아는 현행 이슬람 금융의 중추이자 토대이기 때문에 이슬람 금융전문가들은 샤리아 지배구조가 서구 금융기관과 이슬람 금융기관 상호간에 가장 핵심적인 차이점으로 고려하고 있다. 이러한 배경에서 이 논문은 이슬람 금융기관의 지배구조를 연구함으로써 서구식 금융의 지배구조와의 차이점을 밝히고 이슬람 금융상품의 개발 및 운영에 필요한 이론적 지식을 제공하고자 한다. 그러나 샤리아의 준수 및 내용이 개별 무슬림국가와 이슬람 학파 사이에도 상이점이 존재함으로써 이슬람 금융의 허브 역할을 하고 있는 말레이시아의 이슬람 은행에서의 지배구조를 중심으로 연구함으로써 전형적인 이슬람 금융의 지배구조를 제시하고자 한다.

1) 손태우, "이슬람 증권(수쿠크)의 종류와 그 법적 성질에 관한 연구", 경희법학 제50권 제1호, 경희대학교 법학연 구소, 2015, 219면.

2) Hossein Askari, et al., New Issues in Islamic Finance and Economics: Progress and Challenges, John Wiley & Sons (Asia) Pte. Ltd., 2009, 3-4면

3) 이슬람금융서비스위원회(Islamic Financial Services Board, IFSB), IFSB-10, 쿠알라룸푸르, 2009.

II. 이슬람 금융 및 기업지배구조의 일반론

1. 이슬람 금융

일반적으로 이슬람 금융은 금융에 사회적·경제적 정의를 촉진하기 위해 고안된 샤리아(이슬람법)의 원칙⁴⁾을 수용하는 것을 말한다. 예컨대 샤리아는 이자(리바, Riba) 또는 고리대금업을 엄격히 금지하며, 투기 또는 도박(마이사르, Maisir)와 같은 사행성 행위를 제한하며 과도한 위험 또는 불확실성(가라르, Gharar)이 있는 경제행위를 금지한다. 무슬림은 본인의 사업이 샤리아상 허용될 수 있는 할랄(Halal, 공정 혹은 합법)인지 혹은 허용될 수 없는 하람(Haram, 불공정 혹은 불법)인지를 결정하기 위해 그 사업행위를 평가해야 한다. 특히 하람에 해당되는 사업 행위로는 술, 도박 또는 도박행위, 돼지고기 및 돼지고기 제품, 사행성 오락과 같은 특정한 유형의 상품을 제조하거나 마케팅하는 것을 포함한다.

이슬람 금융은 관련자의 금융행위로 이루어지는 바, 이슬람 금융행위는 대부분 계약 행태로 이루어지고 있다. 샤리아상 계약은 다음과 같은 조건이 충족되어야 유효한 것으로 보고 있다.⁵⁾ 첫째, 최소한 2명 이상의 당사자간 합의가 있어야 한다. 둘째, 계약 목적물인 물품은 현존하는 것이어야 하고, 어느 한 당사자가 소유하고 있어야 한다. 셋째, 청약과 승낙이 있어야 한다. 넷째, 모든 당사자는 계약의 조건 및 목적에 동의해야 한다. 다섯째, 계약가격은 상호간 합의에 의해 이루어져야 하며, 어느 당사자의 협박에 의해 이루어져서는 안 된다. 여섯째, 한 당사자의 계약상 이익이 다른 당사자에게 지나치게 부담되어져서는 안 된다. 일곱째, 계약조건은 술 혹은 돼지고기와 같은 하람에 해당되는 물품을 제조하거나 판매할 수 없다는 샤리아의 원칙에 부합되어야 한다.

현대 이슬람 금융은 종래 서구식 금융인 이자부 대출과 이자를 기반으로 하는 금융 거래에 대한 대안으로 이용되어 오고 있으며, 이는 매매, 임대 및 동업(partnership)과 같은 여러 형태의 이슬람 계약을 통해 운영되고 있다.

4) 이충열 외, 이슬람 금융 : 이론과 현실 및 활용방안, 대외경제정책연구원, 2011, 48-50면; 김한수·김보영, 이슬람 금융의 현황과 시사점, 자본시장연구원, 2013, 3-5면.

5) See Virginia B. Morris, A Muslim's Guide to Investment & Personal Finance, Lightbulb Press, 2009.

2. 기업지배구조

종래 금융에서 '지배구조'라는 용어는 일반적으로 '기업지배구조'로 인식되고 있다. 서구에서 널리 알려져 있는 기업지배구조의 개념은 1999년에 제정되어 2004년 및 2015년에 개정된 OECD 기업지배구조원칙(OECD Principles of Corporate Governance)⁶⁾이다. 위 OECD의 원칙은 다음과 같은 6개 체계로 구성되어 있다.⁷⁾ 첫째, 효과적인 기업지배구조 체계를 위한 기초 보장으로 기업지배구조 체계는 투명하고 효율적인 시장을 육성하고 법지배와 일치되며 다른 감독, 규제 및 집행기관간의 책임분배를 명확히 조율해야 한다. 둘째, 주주의 권리와 공평한 대우 및 핵심 소유권 기능에 관한 것으로 주주의 권리를 보호하고 용이하게 하여야 하며, 기업지배구조 체계는 소수주주 및 외국인 주주를 포함한 모든 주주에게 공평한 대우를 보장해야 한다. 셋째, 기관투자가, 증권시장 및 다른 중개기관에 관한 것으로 기업지배구조 체계는 투자연결을 통한 건전한 인센티브 제공 및 건전한 기업지배구조에 기여할 수 있는 방법으로 증권시장이 운영되어지도록 해야 한다. 넷째, 기업지배구조에서의 이해당사자(stakeholders)의 역할로 기업지배구조 체계는 법률 혹은 상호 협의를 통해 규정된 이해당사자의 권리를 인정해야 하며, 부와 일자리 창조 및 재정 건전기업을 유지를 통해 기업과 이해당사자 상호간에 적극적 협력을 장려해야 한다. 다섯째, 공시 및 투명성으로 기업지배구조 체계는 회사의 재정상태, 업적, 소유권 및 지배구조를 포함한 기업에 관한 모든 중요한 사항을 시기적절하고 정확하게 공시하도록 보장되어야 한다. 여섯째, 이사회에 의한 경영의 효과적 감시 및 회사와 주주에 대한 이사회의 책임성을 보장해야 한다.

또한 종래 금융계에 폭넓게 수용되고 있는 기업지배구조의 개념은 바젤은행감독위원회(Basel Committee on Banking Supervision) (이하에서는 BIS 위원회로 약칭함)이 발행한 기업지배구조에 관한 2개의 가이드라인이다. 즉, 2006년 2월에 발표한 “금융기구에 대한 기업지배구조 강화(Enhancing corporate governance for banking organizations)”⁸⁾와 2010년 10월에 발표한 “기업지배구조 강화를 위한 규정(Principles for enhancing corporate governance)”⁹⁾이다.

6) OECD Principles of Corporate Governance,

출처: <<http://www.oecd.org/corporate/principles-corporate-governance.htm>>(2018.10.12 확인).

7) 출처: <<https://www.oecd-ilibrary.org/docserver/9789264236882-en.pdf?expires=1539327067&id=id&accname=guest&checksum=2B983EAAB553F616B2D461BB2B0095C6>>(2018.10.12 확인).

8) 출처: <<https://www.bis.org/publ/bcbs122.htm>>(2018.10.26. 확인).

후자인 2010년도 가이드라인에서 위 OECD 기업지배구조원칙을 다음과 같이 언급하고 있다: “BIS 위원회의 2006년 가이드라인은 2004년 OECD가 발행한 기업지배구조에 관한 규정에서 유래되었다. OECD의 폭넓게 수용되고 오래된 원칙들은 정부로 하여금 기업 지배구조를 위한 자신의 체계를 평가하고 개선하려는 노력에 도움을 주고 재정시장의 참여자 및 규제자를 위한 가이드라인을 제공하는 것을 목표로 하고 있다.”¹⁰⁾ “OECD 원칙은 기업지배구조를 회사의 경영진, 이사회 및 주주 및 다른 이해당사자들 간의 일련의 관계를 포함하는 것으로 정의한다. 기업지배구조는 또한 체계를 제공하여 기업의 목적을 정립하게 하고 그러한 목적을 달성하고 정해진 활동을 감시하는 수단을 제공한다. 좋은 기업지배구조는 회사 및 회사 주주의 이익으로 목적을 추구할 수 있도록 이사회 및 경영진에게 적절한 인센티브를 제공해야 하며 효과적인 감독할 수 있는 기반을 제공해야 한다. 개별기업 또는 집단과 전체적인 경제권 내에서, 효과적인 기업지배구조 시스템의 존재는 시장경제의 적절한 기능을 위해 필요하다는 어느 정도의 확신감을 제공하는데 도움을 준다.”¹¹⁾

위의 요약된 내용은 기업지배구조에 관한 OECD의 6개 체계에서 나온 것이 아니라 2004년 OECD 기업지배구조원칙(OECD Principles of Corporate Governance)의 전문에서 나온 것으로 금융가에서 통용되는 것과 같다. 즉 경영진과 이사진 사이의 관계에 “인센티브와 감시”를 언급함으로써 상호간에 ‘당근과 채찍’ 관계로 보고 있다. 그것은 또한 OECD의 6개 체계의 기업지배구조에 나타나 있지 않는 “시장경제의 적절한 기능”을 언급하고 있다. 위에서 본 기업지배구조에 관한 BIS 위원회의 입장은 다소 느슨하게 보이며, 이것이 2008년 3월의 국제금융위기의 시발점이 되었다는 견해도 있다.¹²⁾ 즉 BIS 위원회가 위 OECD의 6개 체계를 고수했었다면 BIS 위원회가 세계 금융기관에 대한 좀 더 엄격한 통제를 할 수 있었을 기회를 가졌을 것이다.

9) 출처: <<https://www.bis.org/publ/bcbs168.pdf>> (2018.10.26. 확인).

10) Principles for enhancing corporate governance, I. Introduction, 3. 출처: <<https://www.bis.org/publ/bcbs168.pdf>> (2018.10.26. 확인).

11) Principles for enhancing corporate governance, II. Overview of bank corporate governance, 11. 출처: <<https://www.bis.org/publ/bcbs168.pdf>> (2018.10.26. 확인).

12) Tahdshi Mizushima, Corporate Governance and Shariah Governance at Islamic Financial Institutions: Assessing from Current Practice in Malaysia, Reitaku Journal of Interdisciplinary Studies, Vol. 22, No.1, 2014, p.64.

Ⅲ. 이슬람 금융기관의 기업지배구조

1. 서구식 금융기관의 기업지배구조와의 관계

BIS 위원회의 2006년 가이드라인에 대한 2010년도 개정은 다음 6개 이슈에 초점을 두고 있다.¹³⁾ 첫째, 이사회의 업무에 관한 것으로, 이사회는 사업과 위험 전략, 조직, 금융 건전성과 지배구조를 포함한 은행에 대한 전반적 책임을 적극적으로 수행해야 한다. 또한 이사회는 고위 임원에 대한 효과적인 감시가 이루어져야 한다. 둘째, 고위 임원에 관한 것으로, 고위 임원은 은행 활동이 사업 전략, 위험 감수/수용 그리고 이사회가 승인한 정책에 부합되도록 적극 노력해야 한다. 셋째, 위험 관리와 내부 통제에 관한 것으로, 은행은 위험 관리 기능[대형 은행 및 국제적 은행에 필요한 위험관리책임자(CRC) 혹은 이와 유사한 자를 포함함], 준수 기능 및 내부 감사 기능을 가져야 하며, 이들 각각은 충분한 권한, 지위, 독립성 자원 및 이사회에 대한 접근성을 가져야 한다. 넷째, 보상에 관한 것으로, 은행은 금융안전위원회(Financial Stability Board) [FSB- 이전의 금융안정화포럼(Financial Stability Forum)]의 충분한 보상을 위한 규정(Principles for Sound Compensation Practices)(FSB 규정)을 전적으로 이행해야 한다. 다섯째, 복잡하거나 불투명한 기업 구조에 관한 것으로, 이사회와 고위 임원은 은행의 전반적인 기업 구조와 그 발전을 알고, 이해하고 지도하여야 하며, 그 구조(그리고 구조를 형성하는 실체들)가 정당하며 그것이 과도하거나 부적절한 복잡성과 관련되지 않음을 보장해야 한다. 여섯째, 공시와 투명성에 관한 것으로, 투명성은 좋은 기업지배구조를 위한 주요한 규정을 강조하고 시행하는 데 도움이 되는 도구이다.

이슬람 금융에서의 기업지배구조의 개념을 논하기 전에 BIS 위원회의 기업지배구조 위원회 실무단의 위원 현황¹⁴⁾을 살펴보면, 위원은 총 25명으로 그 중 20명은 15개 국가 출신으로, 벨기에, 중국, 이탈리아, 룩셈부르크, 네덜란드, 러시아, 사우디 아라비아, 스페인, 스웨덴, 스위스, 영국에서 각 1명, 프랑스, 독일 및 일본에서 각 2명 그리고 미국에서 4명으로 구성되어 있다. 이 외의 위원은 EC, OECD, 세계은행, 금융안정기관(Financial Stability Institute) 등 4개의 국제기구에 각 1명씩 4명과 동 위원회의 사무국 출

13) Ibid.

14) 출처: <<https://www.bis.org/about/orggov.htm>>(2018.10.12. 확인).

신 1명으로 구성되어 있다. 여기서 사우디 아라비아 출신의 위원은 종래 서구식 금융국가와 이슬람 국가간의 채널 역할을 하도록 기대되어지고 있다.

이 논문에서 이슬람 은행의 기업지배구조 현황을 파악하기 위해 말레이시아 사례를 든 이유는 말레이시아는 이슬람 금융의 세계적인 허브이자 이슬람 금융상품의 선도적 역할을 하고 있기 때문이다.¹⁵⁾ 말레이시아의 중앙은행인 네가라 은행(Bank Negara Malaysia: BNM)은 2010년 12월 24일에 '인가 기관을 위한 기업지배구조 가이드라인(Guidelines on Corporate Governance for Licensed Institutions)'을 발행하였고, 2013년 6월 19일 수정되었다(이하에서는 'BNM 가이드라인'으로 약칭함)¹⁶⁾. BNM은 또한 이슬람 은행에 대한 가이드라인, 이른바 "허가된 이슬람 은행에 대한 기업지배구조 가이드라인(Guidelines on Corporate Governance for Licensed Islamic Banks)"을 2011년 2월 28일 발행하였고, 2013년 6월 19일 수정되었다(이하에서는 'BNM 이슬람 은행 가이드라인'으로 약칭함).¹⁷⁾ 따라서 이슬람 금융기관에 대한 기업지배구조는 기본적으로 OECD의 기업지배구조의 일반개념에서 출발하여 이 후 이것이 BIS 위원회의 금융기관에서의 기업지배구조에 영향을 미쳤고, 나아가 BNM의 이슬람 금융기관에서의 기업지배구조에도 영향을 줌으로써 기본적인 기업지배구조의 틀이 형성되었다.

BNM 가이드라인의 '다른 기업지배구조와의 동조(Alignment with other corporate governance code)'의 절에서 다음과 같이 규정하고 있다:

1.05 이 가이드라인 하에서 폭넓은 원칙, 기준 그리고 요건은 다음에 명시된 규정들을 준용한다:

말레이시아 기업지배구조 법령; "은행의 기업지배구조 강화"에 관한 BIS 가이드라인; 그리고 기업지배구조에 관한 다른 국제적인 모범 규정들.

결론적으로 BNM이 BIS의 가이드라인을 채택하였다는 것이 분명하며, 이 가이드라인의 세부 사항을 살펴보면 다음과 같다:

1.06 이 가이드라인은 이사회와 경영진의 역할에 보다 큰 강조점을 두며, 책임, 의무,

15) See Daromir Rudnyckyj, Islamic finance and the afterlives of development in Malaysia, 37 PoLAR: Pol. & Legal Anthropology Rev. 69, 2014.

16) Guideline on Corporate Governance for Licensed Institutions (BNM/RH/GL 001-1).

17) Bank Negara Malaysia (BNM), Guidance on Corporate Governance for Licensed Islamic Banks (BNM/RH/GL 002-1).

그리고 투명성의 기본적인 개념에 기초하여 형성되었다. 본 가이드라인은 기업지배구조의 원칙들을 강조하며, 이 원칙들은 최소한의 기준과 구체적 요건으로 나타난다.

1.07 이 가이드라인은 다음과 같은 사항을 다루는 폭넓은 원칙들을 포함한다.

(i) 이사회 문제; (ii) 경영 감독; (iii) 의무 및 감사; 그리고 (iv) 투명성

2. BIS와 BNM의 기업지배구조의 비교

(1) 개설

BNM 가이드라인의 규정은 BIS의 그것과 상당히 유사한 바, 예컨대 둘 다 이사회, 경영진 및 투명성 규정에 강조점을 두고 있다. BNM 가이드라인은 의무와 감사 규정을 BIS의 것보다 더 강조하고 있는 반면에 BIS 가이드라인은 위험 관리와 보상 규정을 더 강조하고 있다.

아래에서는 우선 기업지배구조에 관한 BIS 가이드라인과 BNM 가이드라인을 상호 비교하고 나서, BNM 가이드라인과 BNM 이슬람 은행 가이드라인을 상호비교하고자 한다.

(2) 기업지배구조에 관한 BIS 가이드라인과 BNM 가이드라인 비교

(가) 이사회의 업무와 책임

BIS 가이드라인은 이사회의 업무에 대해 비교적 소상히 규정하고 있다.

동 규정 1~3에서 이사회는 은행의 전략적 목표, 위험 전략, 기업지배구조와 기업 가치의 이행을 승인하고 감독하는 것을 포함하여 은행에 대해 전반적인 책임을 지며, 이사들은 지위에 걸맞은 자격과 교육을 받아야 하고 기업지배구조에 있어서 자신의 역할에 대해 명확하게 이해하고 있어야 한다. 또한 이사회는 스스로 역할에 대해 적절한 지배구조 업무규정을 마련하고 그러한 업무들이 준수될 수 있도록 정기적인 개선 수단을 마련해야 한다. 나아가 동 규정 4에서 집단구조에 있어서 모회사의 이사회는 집단 전체의 적절한 기업지배구조에 대한 전반적인 책임과 지배구조 정책 및 체계가 그 구조, 영업, 집단 및 실체의 위험에 적절한 것임을 보장할 책임이 있다.

BNM 가이드라인의 규정1에서 허가된 모든 기관은 효과적인 운영위원회(Board Committee)에 의해 이끌어 나가며 허가된 기관의 비전, 전략 및 기업의 가치를 분명하게

명시되고 이해되어야 한다. 동 위원회는 명확한 책임을 져야 한다. 또한 동 규정 2에서 어떠한 개인 또는 소집단도 이사회의 의사 결정을 억압할 수 없으며, 강력한 독립성을 갖춘 효율적인 이사회의 구성이 이루어져야 한다고 한다.

(나) 이사회의 구성 및 운영

BIS 가이드라인의 규정 5는 이사회의 지시 하에 고위 임원은 은행 활동이 영업 전략, 위험 감수/수용 및 이사회가 승인한 정책에 부합함을 보장해야 한다.

BNM 가이드라인의 규정 4에서 이사회에 대한 임원의 임명과 최고경영자의 임명에 공식적이고 투명한 절차가 있어야 한다고 규정하고 있으며, 동 규정 5에서 임원은 역량, 신뢰 및 필수적 능력과 경험을 함께 보유해야 하며 시간과 헌신을 바칠 수 있어야 한다고 한다. 나아가 동 규정 6에서 동 이사회는 정기적으로 회동해야 하며 완전하고 시의 적절한 정보를 제공해야 하며, 동 규정 7에서 이사회 전체, 임원들 그리고 최고경영자의 효율성에 대해 공식적이고 지속적인 평가가 있어야 한다고 한다.

(다) 위험관리 및 내부통제

BIS 가이드라인의 규정 6에서 은행은 효과적인 내부통제 시스템을 가져야 하며, 충분한 권한, 지위, 독립성, 자원 그리고 이사회에 대한 접근권과 함께 위험관리 역할을 해야 한다고 규정하고 있다. 또한 동 규정 7에서 회사의 전체적·개별적 실체에 대한 위험을 지속적으로 확인되고 감시되어야 하며, 은행의 위험관리와 내부통제 기반시설의 전문성은 은행의 위험 측면과 외부의 위험 배경에 맞추어져야 한다고 한다. 나아가 동 규정 8에서 효과적인 위험관리는 위험에 관하여 은행 내부에서 활발한 내부 의사소통을 필요로 하며, 이사회 및 고위 임원에 대한 보고를 통하여 조직 전체에도 영향을 미친다고 한다. 나아가 동 규정 12에서 이사회와 고위 임원은 은행의 운영 구조와 그것이 제기하는 위험을 알고 이해해야 한다고 하면서, 동 규정 13에서 보다 구체적으로 설명하고 있다. 즉, 은행이 특별한 목적 또는 관계있는 구조를 통하여 운영되거나, 투명성을 방해하거나 국제적인 은행 기준에 부합하지 않는 관할권에서 운영되는 경우, 그 이사회와 고위 임원은 이들 운영의 목적, 구조 및 특별한 위험을 이해해야 한다. 또한 이들은 확인된 위험을 경감시키도록 노력해야 한다.

BNM 가이드라인의 규정 9에서 의사결정을 할 권한을 부여받은 자(임원 포함)는 이해의 충돌을 야기할 수 있는 상황을 피하기 위하여 주의를 기울여야 한다고 한다. 또한

동 규정 10에서 건전한 기업 지배구조를 방해하지 않기 위하여 주주와 경영자 간 분명한 분리가 있어야 하며, 동 규정 11에서는 감사 시행 요건의 원활화가 있어야 하며, 감사, 이사회 및 경영자는 전문적·객관적 관계를 유지할 필요가 있다고 한다. 나아가 동 규정 12에서 허가된 기관은 주주/이해당사자와 정기적·효과적이며 공정한 의사소통에 참여하여야 한다.

(라) 공시 및 투명성

BIS 가이드라인의 규정 14에서 은행의 지배구조는 그 주주, 채권자, 관련된 다른 이해당사자 및 시장 참여자에게 충분하게 투명해야 한다고 한다.

BNM 가이드라인의 규정 13에서 이사회와 위원회가 기업 지배구조를 투명한 방식으로 행하는 것이 건전한 기업 지배구조를 강화하는 것이라고 하며, 동 규정14에서 이사회는 위험의 공시 및 경영의 정확성에 대해 연대하여 책임 및 의무를 진다고 한다.

(2) BNM 가이드라인과 BNM 이슬람 은행 가이드라인 비교

(가) 개설

양 가이드라인은 “허가된 기관”과 “허가된 이슬람 은행”이라는 표현을 제외하고 모든 규정 내용이 동일하다. 유의할 것은 이 규정들을 제외하고 양 가이드라인의 실체를 보다 세밀하게 검토해 본다면 샤리아 문제를 다루는데 차이점이 있다. 즉 종래 은행에 대한 가이드라인에는 샤리아 문제에 대한 언급이 존재하지 않지만, 허가된 이슬람 은행에 대한 지침에는 샤리아 문제에 대해 아래와 같이 폭넓게 기술하고 있다.

(나) 기업지배구조의 중요성

BNM 이슬람 은행 가이드라인의 규정 1.04 (iv)에서 기관이 안전하고 건전한 방식으로, 그리고 샤리아와 적용되는 법률과 규정에 합치되게 경영할 것이라고 기대될 수 있도록 기업활동을 일치시켜야 한다고 한다.

(다) 기업지배구조의 규정

BNM 이슬람 은행 가이드라인의 규정 2.02에서 이사회는 자신의 이슬람 은행의 적절한 관리에 대한 궁극적인 책임을 수행해야 하며, 이사회는 주주의 이익 극대화를 보장

하고 이해당사자의 이익을 보호할 책임을 가진다고 한다. 또한 이것은 이슬람 은행의 문제에 대한 엄격하고 성실한 감독, 다른 것 들보다도 샤리아 준수 및 이슬람 은행의 활동에 영향을 미칠 기업의 가치, 비전, 전략 수립 그리고 이슬람 은행이 추구하는 중요한 금융활동의 유형에 대한 인식을 통해서 달성할 수 있다고 한다.

(라) 이사회의 주요 책임

BNM 이슬람 은행 가이드라인의 규정 2.10 (vi)에서 이슬람 은행의 운영, 상품 및 활동의 모든 측면에 있어서 샤리아 준수를 보장하기 위하여 종합적인 정책, 절차 및 기반시설을 도입해야 한다고 하며, 이슬람 은행의 경영활동이 샤리아 원칙에 부합하여 행해지고 있음을 보장하기 위하여, 이사회는 샤리아위원회를 설치해야 하고, 종합적인 정책, 절차 및 기반시설을 도입해야 한다고 한다. 또한 동 규정에서 샤리아 원칙의 준수는 이슬람 은행에 있어서 필수적인 부분이라고 하며, 종합적이고 효과적인 샤리아의 체계는 그러한 준수를 확인함에 있어서 긴요하다고 한다. 나아가 동 규정에서 샤리아위원회 위원 임명 및 재임명은 사전에 말레이시아 네가라 은행의 서면 허가를 필요로 하며, 임명 및 재임명을 허가함에 있어서 말레이시아 네가라 은행은 이슬람 금융기관에 대한 샤리아 지배구조 체계에서의 필요요건에 더하여 적절하다고 여기는 필수적인 조건을 부과할 수 있다고 한다. 동 규정 (vii)에서는 재무감사, 경영감사 및 샤리아 감사를 포함하여 내부 감사 기능을 수행하기 위하여 효과적인 내부 감사부서와 내부 감사위원회에 적합한 자를 세워야 한다고 한다.

(마) 샤리아위원회

BNM 이슬람 은행 가이드라인의 규정 2.19에서 운영위원회(board of committee)에 더하여 이사회는 샤리아위원회를 설치할 것을 요구하고 있다.

(바) 내부 감사

BNM 이슬람 은행 가이드라인의 규정 2.99에서 내부 감사 기능은 모든 효과적인 내부 통제와 위험 관리시스템의 중요한 부분이라고 규정하고 있는 바, 이는 동 기능이 규정된 정책 및 절차의 적절성과 그 준수에 대해 독립적인 평가를 제공하기 때문이라고 한다. 또한 내부 감사위원회는 이슬람 은행의 내부 통제의 신뢰성, 적절성 및 효과성을 검토하고 평가해야 한다고 한다. 여기서 내부감사의 범위는 재무감사, 경영감사 및 샤리

아 감사를 포함한다. 동 규정 2.100에서 내부 감사 기능은 이슬람 은행의 상품, 운영 및 활동의 모든 측면에서 샤리아 준수를 보장함에 있어서 샤리아위원회를 보완하여야 하고, 내부 감사위원은 샤리아위원회와 상의하여 샤리아 감사의 범위를 결정할 수 있으며, 내부 샤리아 준수 보고서를 작성하도록 권고 받는다고 한다. 나아가 내부 감사위원은 샤리아 준수에 대한 자신의 검토 능력을 강화하기 위하여 적절한 관련 연수를 받을 수 있다고 한다.

(사) 종합적 공시의무

BNM 이슬람 은행 가이드라인의 규정 2.110에서 샤리아위원회는 동 위원회의 이름, 자격, 경험 등을 포함한 중요한 정보와 배경, 샤리아위원회의 위임사항, 샤리아위원회의 역할과 책임, 해당 년도에 개최되는 샤리아위원회 회의의 횟수, 이슬람 은행의 운영이 샤리아원칙에 합치한다는 데 대한 샤리아위원회의 보장 등을 공시하도록 되어 있다.

(아) 소결

BNM 이슬람 은행 가이드라인에 나타난 말레이시아 이슬람 은행의 기업지배구조는 종래 BIS 가이드라인을 수용한 금융기관의 기업지배구조와 샤리아 원칙의 준수가 결합된 혼합 형태의 기업지배구조를 이루고 있다. 그러나 샤리아 지배구조가 무엇인지를 구체적으로 BNM 이슬람 은행 가이드라인에는 언급하고 있지 않고 단지 동 규정 1.04에서 간단하게 용어만 설치하고 있다. 그러나 동 가이드라인에서 샤리아 준수에 관한 요구는 매우 구체적으로 적시하고 있는 바, 샤리아 준수는 이슬람 은행에서 기업의 가치, 비전 그리고 전략을 초월하는 첫 번째 우선사항이다. 또한 샤리아위원회는 샤리아 준수를 위한 중추적 기관으로 허가된 이슬람 은행의 조직 내에 설치되어야 하며, 샤리아위원회의 위원은 BNM의 허가를 받아야 한다. 샤리아위원회는 내부 감사에 중점을 두고 있으며, 내부 감사에는 재무감사, 경영감사 및 샤리아 감사를 포함하고 있다.

(3) BNM의 샤리아 지배구조에 관한 가이드라인

BNM은 BNM 이슬람 은행 가이드라인에서 구체적인 언급이 없었던 샤리아 기업지배구조에 관한 가이드라인을 2013년 10월 26일에 “이슬람 금융기관에 대한 샤리아 지배구조 체계[Shariah Governance Framework for Islamic Financial Institutions(이하에서는 ‘SGF’로

약칭함)]를 발행하였다.¹⁸⁾

SGF는 샤리아 지배구조의 의미를 다음과 같이 규정하고 있다:

1. 서문

1.1. 샤리아 원칙은 샤리아가 지지하는 교리, 조건 및 원칙의 준수를 통하여 이슬람 금융 운영에 대한 신뢰성에 있어서 일반 대중과 금융시장에 신뢰를 제공할 수 있다.

1.2. 말레이시아 네가라 은행(이하에서는 '중앙은행'으로 약칭함)은 전반적인 이슬람 금융시스템이 샤리아 원칙에 합치하여 운영되고 있음을 보장하는 데 큰 중요성을 부여한다. 이는 2가지의 필수 요소를 포함하는 두 단계(two-tier)의 샤리아 지배구조 기반시설을 통해 달성할 수 있는데, 이 2가지 필수 요소는 중앙은행의 집중화된 샤리아 자문 기관과 개별 이슬람 금융기관(이하에서는 'IFI'로 약칭함)에 구성되어 있는 내부 샤리아 위원회이다.

1.5. 중앙은행은 IFI에 대한 샤리아 지배구조 체계를 개발해 왔으며, 그 목적은 이사회, 샤리아위원회 및 샤리아 문제에 관한 경영진의 역할을 강화하는 것으로, 샤리아 준수를 집행할 책임이 있는 관련 핵심 기관의 강화와 샤리아를 기반으로 한 운영 환경을 획득하려는 것을 목표로 하는 연구 기능의 강화를 포함한다.

서구 금융국가들이 BIS에 대해 가지는 인식과 마찬가지로 이슬람 국가들은 20여개 이슬람 국가의 중앙은행에 의해 설립된 '이슬람 금융서비스위원회[Islamic Financial Services Board(이하에서는 'IFSB'로 약칭함)]¹⁹⁾가 있다. IFSB는 2009년 12월에 "이슬람금융 서비스를 제공하는 기관의 샤리아 지배구조 시스템에 관한 지침(Guiding Principles on Shariah Governance Systems for Institutions offering Islamic Financial Services)"을 발행하였다. 종래 이슬람 금융서비스산업에서 이해당사자들이 샤리아 규정과 원칙을 준수해야 한다는 일반적 믿음과 신념은 있었지만²⁰⁾ 그 내용이나 범위에 관한 정확한 정의가 없었지

18) Shariah Governance Framework for Islamic Financial Institutions (BNM/RH/GL_012_3).

19) IFSB는 말레이시아 쿠알라룸푸르에 본거지를 두고 2002년 11월 3일 정식 출범하였다. 넓게는 은행, 자본시장 및 보험을 포함하는 이슬람 금융서비스의 안정성과 건고성을 확보하는데 기여하는 규제 및 감독기관들의 국제적 표준기구로서의 역할을 한다. 이러한 목적을 위해 IFSB는 샤리아 원칙에 합치하는 새로운 혹은 기존의 국제적 표준을 통해서 신중하고 투명한 이슬람 금융서비스의 발전을 도모하며 그러한 것들을 채택하도록 권유한다. 출처:<Islamic Financial Services Board>(2018.12.11. 확인).

20) See Angelo L. Rosa, Building Bridges: Understanding Islamic legal principles for Idaho's transactional attorneys, 58-DEC Advocate (Idaho) 52, 2015.

만, 동 지침에는 아래와 같이 샤리아 지배구조시스템의 정의와 범위를 규정하고 있다:

“샤리아 지배구조 시스템”은 다음과 같은 구조와 절차 각각에 대한 샤리아 준수에 효과적이고 독립적인 감독이 있음을 IFSB가 보장함을 통하는 일련의 제도적이고 조직적 방식을 지칭한다:

- (a) 관련된 샤리아 선언(pronouncements)/결정(resolution)의 발행
- (b) 모든 단계의 운영과 개별 거래에 대해 샤리아 선언/결정을 감독하는 IFSB의 관리자에게 그러한 샤리아 선언/결정에 관한 정보의 전달
- (c) 샤리아 준수가 만족되었음을 확인하기 위한 내부적인 샤리아 준수 검토/감사 및 그 동안 모든 비준수의 사건이 기록되고 보고되며 가능한 한 처리되고 교정될 것
- (d) 내부적인 샤리아 준수 검토/감사가 적절하게 수행되어 오고 있으며 샤리아위원회가 그 결과를 적절한 절차에 따라 공시해 오고 있음을 확인하기 위한 연례 샤리아 준수 검토/감사

그리고 SGF는 이슬람 금융기관에서 샤리아 지배구조 체계를 이행하기 위하여 다음과 같은 원칙들을 규정하고 있다:

원칙1: 샤리아 지배구조 체계의 효과적인 이행을 보장함을 있어서 중요한 기능을 강조함과 동시에 건전하고 활발한 샤리아 지배구조 체계를 설정하는 것은 IFI의 의무이자 책임이다.

원칙2: IFI는 샤리아 지배구조 체계의 이행에 관련된 모든 핵심적인 직무담당자의 의무와 책임을 규정할 수 있다.

원칙3: 샤리아 위원회의 독립성은 객관적이고 인지된 판단을 할 그들의 의무를 이행함에 있어서 항상 준수되어야 한다.

원칙4: IFI에 대한 샤리아 지배구조 체계에서 언급된 책임을 지고 있는 모든 사람은 필수적인 능력을 보유하며, 지속적으로 그들의 지식과 샤리아에 대한 이해를 강화해야 할 뿐만 아니라 이슬람 금융의 최신 발전 동향을 빠짐없이 챙겨 알아두어야 한다.

원칙5: 샤리아 위원회의 위원이 그 의무의 수행 중에 획득한 내부정보 및 기밀정보는 항상 기밀로 다루어져야 하며 오용되어서는 안된다.

원칙6: 샤리아 준수를 보장함에 있어서 직업윤리, 판단 및 일관성이 유지되어야 한다.

원칙7: 검토 및 감사 기능을 포함하여 위험 관리 통제 절차와 내부적인 연구능력에 의해 뒷받침되는 활발한 샤리아 준수 기능이 있어야 한다.

IV. 결 론

위에서 본 바와 같이 기업의 지배구조 개념은 OECD에서 처음 시작되어 BIS로 옮겨졌으며 그 후 BNM에도 이전되었다. 이에 비해 샤리아 지배구조는 신에 대한 의무로서 이슬람 은행이 준수해야 할 최우선 사항이다. 샤리아 지배구조의 가이드라인은 주로 샤리아 준수를 어떻게 실현하고 보장하는데 초점을 둔다. 따라서 샤리아 준수를 위한 내부통제 체계를 수립하는 것은 샤리아 지배구조 시스템을 설치하는 한 방식이다.

일반적으로 기업의 지배구조의 결함에서 오는 기업 손실에 대한 서구식 대응방법은 크게 두 가지로 나뉜다. 우선 부실한 지배구조로부터 기업의 손실이 초래되었지만 해당 기업의 CEO가 회사에 막대한 이익을 초래하였다면 그에게 사임을 요구하거나 내부 감시자를 퇴출시키지 않는 경우이다. 반면에 회사 운영 부실이 드러난 경우 언론 뿐만 아니라 회사 내부에서도 비판적 시각으로 관련 당사자를 처벌하거나 회장 등 CEO에게 엄격한 책임을 묻는 경우이다. 무슬림 문화에서도 비록 샤리아 지배구조와 신에 대한 의무가 최우선 사항이지만, 지배구조의 효율성은 문화마다 다를 수 있고 그것은 결국 해당 국민들의 의식과 의지에 달려 있다. 즉 샤리아 지배구조 체계가 완벽하게 설치된다 고 하더라도 이는 신에 대한 책임이 있는 인간의 행위로 궁극적으로 판단될 것이다. 물론 샤리아 지배구조는 이슬람 금융이 향후 얼마나 성공적일지를 결정하는 주된 요소의 하나이다. 이슬람 금융이 사회 정의 측면에서 진정한 이슬람적인지, 아니면 서구식 금융상품을 이슬람식으로 단순히 포장한 것인지를 해결할 수 있는 것도 샤리아 지배구조에 달려있다.

이 논문은 주로 말레이시아의 이슬람 금융 현황에 초점을 두고 있는바, 이는 말레이시아가 이슬람 금융허브로서의 위상을 구축하고 있고 있으며 그 어느 무슬림 국가보다 관련 정보량을 많이 제공하고 있기 때문이다. 이 논문이 비록 이슬람 은행에서의 실질적인 샤리아 지배구조 관행을 연구하고 있지 않지만, 서구식 기업의 지배구조가 이슬람 은행에서 어떻게 구현되고 어떠한 형태로 변형되어 그들이 추구하는 샤리아 원칙에 충실하고 있는지를 살펴보는 데 의의가 있다. 그렇게 함으로써 이슬람 금융기관의 지배구조와 서구식 금융의 지배구조와의 차이점을 밝히고 이슬람 금융상품의 개발 및 운영에 필요한 이론적 지식을 제공할 수 있다.

참 고 문 헌

- 김한수·김보영, 이슬람 금융의 현황과 시사점, 자본시장연구원, 2013.
- 손태우, “이슬람 증권(수쿠크)의 종류와 그 법적 성질에 관한 연구”, 경희법학 제50권 제1호, 경희대학교 법학연 구소, 2015.
- 이충열·이영수·제상영, 이슬람 금융 : 이론과 현실 및 활용방안, 대외경제정책연구원, 2011.
- 이슬람금융서비스위원회(Islamic Financial Services Board, IFSB), IFSB-10, 쿠알라룸푸르, 2009.
- Angelo L. Rosa, Building Bridges: Understanding Islamic legal principles for Idaho's transactional attorneys, 58-DEC Advocate (Idaho) 52, 2015.
- Daromir Rudnyckyj, Islamic finance and the afterlives of development in Malaysia, 37 PoLAR: Pol. & Legal Anthropology Rev. 69, 2014.
- Hossein Askari, et al., New Issues in Islamic Finance and Economics: Progress and Challenges, John Wiley & Sons (Asia) Pte. Ltd., 2009.
- Tahdshi Mizushima, Corporate Governance and Shariah Governance at Islamic Financial Institutions: Assessing from Current Practice in Malaysia, Reitaku Journal of Interdisciplinary Studies, Vol. 22, No.1, 2014.
- Virginia B. Morris, A Muslim's Guide to Investment & Personal Finance, Lightbulb Press, 2009.

<국문초록>

이 논문은 종래 서구식 기업지배구조와 샤리아 즉 이슬람법의 영향권에 있는 이슬람 기업의 지배구조간의 관계를 비교 고찰하고, 이들 지배구조의 개념이 이슬람 금융기관에서 어떻게 다루어지고 있는가를 보고자 한다. 비록 '지배구조(governance)'라는 동일한 용어를 사용하고 있지만, 서구의 기업지배구조와 이슬람 기업의 지배구조는 동일하지 않다.

기업의 지배구조 개념은 OECD에서 처음 시작되어 BIS로 옮겨졌으며 그 후 BNM에도 이전되었다. 이에 비해 샤리아 지배구조는 신에 대한 의무로서 이슬람 은행이 준수해야 할 최우선 사항이다. 샤리아 지배구조의 가이드라인은 주로 샤리아 준수를 어떻게 실현하고 보장하는데 초점을 둔다. 따라서 샤리아 준수를 위한 내부통제 체계를 수립하는 것은 샤리아 지배구조 시스템을 설치하는 한 방식이다.

무슬림 문화에서도 비록 샤리아 지배구조와 신에 대한 의무가 최우선 사항이지만, 지배구조의 효율성은 문화마다 다를 수 있고 그것은 결국 해당 국민들의 의식과 의지에 달려 있다. 즉 샤리아 지배구조 체계가 완벽하게 설치된다고 하더라도 이는 신에 대한 책임이 있는 인간의 행위로 궁극적으로 판단될 것이다. 물론 샤리아 지배구조는 이슬람 금융이 향후 얼마나 성공적일지를 결정하는 주된 요소의 하나이다. 이슬람 금융이 사회정의 측면에서 진정한 이슬람적인지, 아니면 서구식 금융상품을 이슬람식으로 단순히 포장한 것인지를 문제를 해결할 수 있는 것도 샤리아 지배구조에 달려있다.

이 논문은 주로 말레이시아의 이슬람 금융 현황에 초점을 두고 있는바, 이는 말레이시아가 이슬람 금융허브로서의 위상을 구축하고 있고 있으며 그 어느 무슬림 국가보다 관련 정보량을 많이 제공하고 있기 때문이다. 이 논문이 비록 이슬람 은행에서의 실질적인 샤리아 지배구조 관행을 연구하고 있지 않지만, 서구식 기업의 지배구조가 이슬람 은행에서 어떻게 구현되고 어떠한 형태로 변형되어 그들이 추구하는 샤리아 원칙에 충실하고 있는지를 살피는데 의의가 있다. 그렇게 함으로써 이슬람 금융기관의 지배구조와 서구식 금융의 지배구조와의 차이점을 밝히고 이슬람 금융상품의 개발 및 운영에 필요한 이론적 지식을 제공할 수 있다.

주제어 : 샤리아, 이슬람법, 이슬람 금융, 기업지배구조, 샤리아 지배구조, 말레이시아 네가라은행, 쿠란, 리바, 바젤은행감독위원회, OECD 기업지배구조원칙

<Abstract>

Study on the governance system of Islamic finance institutions
- focused on Sharia governance of Islamic banks in Malaysia -

Sohn, Tae-Woo^{*}

The concept of governance first started from the OECD, was transferred to BIS, and then transferred to BNM. Sharia governance, the first priority at Islamic banks, is accountability to God. The guidelines of Sharia mainly deal with Sharia compliance. Creating an internal control framework for Sharia compliance is the way to install a Sharia governance system.

Even though Sharia governance and accountability to God is first priority, the effectiveness of governance will differ country by country, depending on the people.

Compared to governance ideas from the Western world, we are not knowledgeable about expanded concepts of Sharia governance that would assist in the attainment of social justice and welfare. In fact, those are the original goals of Islamic finance which differentiates it from a simple profit seeking Western way of financing.

In essence, Sharia governance is one of the cornerstones that will determine how successful Islamic finance will be in the years to come. It is in Sharia governance that we will find the issue of whether Islamic finance is really Islamic or just a copy of Western type products with Islamic wrappings.

Keywords : Sharia, Islamic law, Islamic finance, corporate governance, Sharia governance, Malaysia
Negara bank, Quran, Riba, Basel Committee on Banking Supervision, OECD
Principles of Corporate Governance

^{*} Pusan National University, School of Law, law professor.