

الأحكام المترتبة على الإكراه في المعاملات المالية المعاصرة بين
الفقه الإسلامي والقانون الماليزي
دراسة مقارنة

عبدالرحيم بن مزلان

M1720495M01

تم تقديم رسالة إلى

جامعة السلطان عبد الحليم معظم شاه الإسلامية العالمية

ولاية قح دار الأمان - ماليزيا

وفقا لمتطلبات رسالة الماجستير في الشريعة الإسلامية

ملخص

جاءت هذه الدراسة تحت عنوان: "الأحكام المترتبة على الإكراه في المعاملات المالية المعاصرة بين الفقه الإسلامي والقانون الماليزي دراسة مقارنة". وقد أثار الباحث عدة أسئلة، منها: ما مفهوم الإكراه في كل من الفقه الإسلامي والقانون الماليزي؟ وما صور الإكراه في المعاملات المالية بوجه عام؟ وما الصور المعاصرة للإكراه في المعاملات المالية بوجه الخاص؟ وما الفرق بين الفقه الإسلامي والقانون الماليزي فيما يتعلق بأحكام الإكراه؟ تهدف الدراسة إلى بحث المسائل المعاصرة المختلفة بأحكام الإكراه في المعاملات المالية بماليزيا خاصة، كما تهدف الدراسة إلى بيان أوجه الاتفاق والاختلاف بين كل من الشريعة الإسلامية والقانون الماليزي من حيث أحكام الإكراه في المعاملات المالية. وقد اتَّبَع الباحثُ في دراسته المنهجين؛ التحليلي والوصفي حيث قام الباحث بجمع وتحليل المعلومات لاستنباط الدلالات حول الموضوع، ثم قارن ما تم التوصل إليه من الأحكام الشرعية من كل مسألة مع المواد القانونية المتعلقة بها. وتُسهم هذه الدراسة في معرفة أحكام الإكراه في المعاملات المالية المعاصرة وبيان الفرق بين تلك الأحكام في الشريعة الإسلامية والقانون الماليزي. وقد خلص الباحث إلى أن أحكام الإكراه في المعاملات المالية الواردة في الشريعة الإسلامية قد جاءت للمحافظة على أمن المجتمع وسلامته. وقد خلص الباحث أيضا إلى أن أكثر أحكام الإكراه في المعاملات المالية التي جاءت في الشريعة الإسلامية متفقة مع نصوص القانون الماليزي المتعلقة بنفس المسألة. ومن أمثلة ذلك، رأي القانون الماليزي في حكم بيع الأسهم حال الإكراه فإنه يتفق مع رأي السادة الأحناف. وهو أن بيع المكروه فاسد، وعلى هذا فيجوز منسخ العقد وعدم الإعتراف به. وأخيرا، يدعو الباحث إلى اهتمام الباحثين والدارسين بعمل الكثير من الدراسات المقارنة بين الشريعة والقانون الماليزي خصوصا بشكل أوسع في قضايا أخرى.

ABSTRACT

This study is entitled "The use of coercive measures in current financial transactions between Islamic law and Malaysian law, a comparative study". The researcher has raised some questions including: what is meant by coercion in Islamic law and Malaysian law? What are the forms of coercion in financial transactions in general? And what is the latest form of coercion in financial transactions specifically? What is the difference between Islamic law and Malaysian law in relation to coercion measures? The purpose of this study is to discuss various current issues involving coercive measures in financial transactions, especially in Malaysia. This study also aims to clarify the similarities and differences between Islamic law and Malaysian law in terms of coercive measures in financial transactions. In this study, the researcher used two methods, namely analytical and descriptive methods, in which the researcher collects and analyzes the information to obtain evidence surrounding the topic of this study. The researcher then compares the decisions that have been made from the Sharia law of each problem, including other related laws. This study contributes to the knowledge of coercive measures in current financial transactions and explains the difference between Islamic law and Malaysian law. The researcher concluded that coercive measures in financial transactions enshrined in Sharia law were to safeguard public safety and security. The researcher also concluded that most of the coercive measures in financial transactions contained in Islamic Sharia law are in with the provisions of Malaysian law related to the same issue. For example, Malaysia legal opinions regarding the law of forced selling of shares are in line with the views of the Hanafi scholars. Similarly, the use of coercion in selling is illegal and the contract is not recognized and can be cancelled. Finally, the researcher recommends that all other researchers and scholars conduct more comprehensive studies, especially regarding comparisons between Sharia law and Malaysian law on other important issues.

فهرس المحتويات

ب	صفحة الاعتماد
ج	الإقرار
د	الشكر والتقدير
هـ	ملخص
و	ABSTRACT
ز	فهرس المحتويات
م	قائمة القوانين / الدساتير
ن	فهرس الآيات القرآنية
س	فهرس الأحاديث
١	مقدمة البحث
٣	التمهيد:
٣	أ. أسئلة البحث:
٣	ب. أهمية البحث:
٣	ج. أسباب اختيار الموضوع:
٤	د. منهج البحث:
٥	هـ. حدود البحث:
٥	و. الدراسات السابقة:
٩	ز. خطة البحث:
١٣	الفصل الأول مفهوم الإكراه وما يتعلق به

٣٨	تعريف الوسيلة:
٤٠	أنواع وسائل الإكراه.
٤١	ضوابط وسائل الإكراه.
٤٤	هل الوعيد يعتبر إكراها أم لا؟
٤٧	المطلب الثاني: الفرق بين حالة الإكراه وحالة الضرورة.
٤٩	المبحث الرابع: مفهوم الإكراه في القانون الماليزي:
٤٩	المطلب الأول: تعريف الإكراه عند القانون الماليزي:
٤٩	ما هو الإكراه عند القانون الماليزي؟
٥٠	ما نطاق الإكراه في المادة ١٥؟
٥١	ما أثر الإكراه على صحة العقد؟
٥١	المطلب الثاني: عقوبة على المكره و المكره على وجه العموم:
٥١	عقوبة المكره:
٥٣	عقوبة المكره:
٥٥	الفصل الثاني
٥٥	المعاملات المالية المعاصرة.
٥٥	المبحث الأول: حقيقة المعاملات المالية المعاصرة ومصادرها وحكمها:
٥٥	المطلب الأول: مفهوم المعاملات المالية المعاصرة:
٥٥	حقيقة مصطلح المعاملات المالية المعاصرة.
٦١	تعريف المعاملات المالية المعاصرة.
٦٢	المطلب الثاني: الأصل في المعاملات المالية المعاصرة.

٦٥	المطلب الثالث: حكم المعاملات المالية.
٦٦	المبحث الثاني: أنواع التصرفات في المعاملات المالية وأقسام عقودها:
٦٦	المطلب الأول: أنواع التصرفات في المعاملات المالية:
٦٦	أنواع التصرف:
٦٨	آراء الفقهاء وأدلتهم في تصرفات المعاملات المالية.
٧٣	المطلب الثاني: أقسام العقود في المعاملات المالية.
٧٤	عقود المعاوضات.
٧٥	عقود المشاركات.
٧٨	عقود التوثيقات.
٧٩	عقود التبرعات.
٨٢	الفصل الثالث
٨٢	الأحكام المترتبة على الإكراه في المعاملات المالية المعاصرة في الفقه الإسلامي.
	المبحث الأول: التطبيقات المعاصرة عن الإكراه في المعاملات المالية المعاصرة في الشريعة الإسلامية.
٨٢	المطلب الأول: حقيقة الأسهم، شرائط وضوابط التعامل بها، وحكم أصلها، وأثر الإكراه فيها.
٨٢	تعريف الأسهم لغة و اصطلاحاً:-
٨٤	شروط وضوابط التعامل بالأسهم.
٨٦	حكم التعامل بالأسهم.
٨٨	أثر الإكراه في بيع الأسهم.

المطلب الثاني: حقيقة الرهن، وأركانه، وحكم أصله، وأثر الإكراه فيه.....	٩٥
تعريف الرهن لغة واصطلاحاً.....	٩٥
أركان الرهن.....	٩٦
شروط الرهن.....	٩٧
حكم التعامل بالرهن.....	١٠٢
أثر الإكراه في بيع المرهون.....	١٠٣
المطلب الثالث: حقيقة التأمين، وحكم الأصل التعامل في التأمين، وأثر الإكراه فيه.....	١٠٤
تعريف التأمين لغة واصطلاحاً.....	١٠٤
أركان التأمين.....	١٠٧
حكم التأمين.....	١٠٨
أثر الإكراه في التأمين.....	١١٠
المطلب الرابع: مجلس عقد البيع والشراء عبر الإنترنت وحكم أصلها وأثر الإكراه فيها.....	١١٠
تعريف عقد البيع والشراء عبر الإنترنت.....	١١٠
صحة العقد الإلكتروني.....	١١١
عناصر عقد البيع والشراء عبر الإنترنت.....	١١٢
حكم عقد البيع والشراء عبر الإنترنت.....	١١٦
أثر الإكراه في التفرق من مجلس عقد البيع والشراء عبر الإنترنت.....	١١٧
المبحث الثاني: الآثار السلبية المترتبة على الإكراه في القانون الماليزي ومقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الماليزي:.....	١٢٠
المطلب الأول: الآثار السلبية المترتبة على الإكراه في القانون الماليزي:.....	١٢٠

أثر الإكراه في بيع الأسهم عند القانون الماليزي.	١٢١
أثر الإكراه في بيع المرهون عند القانون الماليزي.	١٢١
أثر الإكراه في التأمين عند القانون الماليزي.	١٢٢
أثر الإكراه في التفرق من مجلس عقد البيع والشراء عبر الإنترنت عند القانون الماليزي. .	١٢٣
المطلب الثاني: المقارنة بين الشريعة الإسلامية والقانون الماليزي في الأثر المترتب على الإكراه في المعاملات المالية المعاصرة:	١٢٤
الخاتمة والتوصيات	١٢٦
قائمة المصادر و المراجع	١٢٩