



سلطة ولي الأمر في التدخل بتدبير أحكام الأحوال الشخصية
دراسة مقارنة بين الفقه والقانون الماليزي

محمد سليمان بن اسماعيل
MOHD SULAIMAN BIN ISMAIL

رسالة الماجستير في الشريعة
كلية الشريعة والقانون
جامعة السلطان عبد الحليم معظم شاه الإسلامية العالمية
ولاية قدح دار الأمان-ماليزيا

٢٠٢٠م/١٤٤٢هـ

سلطة ولى الأمر في التدخل بتدبير أحكام الأحوال الشخصية
دراسة مقارنة بين الفقه والقانون الماليزي

محمد سليمان بن اسماعيل

M1420181M01

تم تقديم رسالة إلى

جامعة السلطان عبد الحلیم معظم شاه الإسلامية العالمية

ولاية قدح دار الأمان-ماليزيا

وفقا لمتطلبات رسالة الماجستير في الشريعة

بِسْمِ اللّٰهِ الرَّحْمٰنِ الرَّحِیْمِ

(وَمِنْ ءَايٰتِهِۦۭ اَنْ خَلَقَ لَكُمْ مِّنْ اَنْفُسِكُمْ اَزْوَاجًا
لِّتَسْكُنُوْا اِلَيْهَا وَجَعَلَ بَيْنَكُمْ مَّوَدَّةً وَرَحْمَةًۢۙ اِنَّ فِي
ذٰلِكَ لَآٰیٰتٍ لِّقَوْمٍ يَّتَفَكَّرُوْنَ) سورة الروم : ٢١

صفحة الاعتماد

الإقرار

أقر أنا الطالب: محمد سليمان بن اسماعيل بأن بحثي هذا للماجستير وعنوانه: سلطة ولى الأمر في التدخل تدبير الأحوال الشخصية: دراسة مقارنة بين الفقه والقانون الماليزي (عدد الكلمات ٢٥٨٢٢ والصفحات ١٣٤) من عملي وجهدي الخاص، وأما النصوص التي اقتبست فيه بأي شكل أو نوع فقد أحلتها إلى مراجعها ومصادرها في الهوامش السفلية للصفحات، التزاما بالأمانة العينية واتباعا للأسس المنهجية المتعارف عليها بين الباحثين. ولقد قرأت وفهمت القواعد واللوائح لجامعة السلطان عبد الحلیم معظم شاه الإسلامية العالمية بشأن الامتحان.

التوقيع

رقم البطاقة الجامعية : M1420181M01

التاريخ : ٢٠٢٠م/٤٤٢هـ

الشكر والتقدير

الحمد لله رب العالمين المَلِكِ الحَقِّ المَبِينِ، والصلاة والسلام على أشرف الأنبياء والمرسلين سيدنا محمد المبعوث رحمة للعالمين، وعلى آله وصحبه أجمعين، أما بعد.

أقدم جزيل الشكر والثناء إلى الله سبحانه وتعالى الذي هداني إلى صراطه المستقيم، وأتاني هذه الفرصة القيّمة للقيام بهذا العمل أي البحث والتأمل في آياته الكريمة. وكذلك يرجع أطيب تحياتي وشكري إلى والديّ - اسماعيل بن برهان، وسعودة بنت الحاج هاشيم - اللذين ربّاني منذ صغري بالتربية الإسلامية، ولا أنساها بكثرة بذل جهودهما عليّ مادّيّةً وروحيةً طول حياتي. وإلى زوجتي الحبيبة - نور سارة بنت تاج العروس - التي ساعدتني على إنجاح وتكميل هذا البحث بالدعاء والتشجيع، وإلى أبنائي المحبوبة - محمد و عائشة - ، وإلى عميد كلية الشريعة والقانون فضيلة الشيخ الدكتور عقلى بن أحمد، وإلى كل أستاذي في كلية الشريعة والقانون بجامعة الإنسانية، وجزاهم الله خير الجزاء.

كما أقدم أفضل الكلمات التي تعبر عن مدى شكري وتقديري إلى الفاضل الأستاذ الدكتور أحمد رمضان حارس الذي تحمّل مسؤولية الإشراف على هذا البحث حتى أخرجته بنصائحه وإرشاداته السديدة، فقد كان حريصاً على متابعة البحث بكل دقّة وتفصيل من غير ملل. وكنتُ أجلس أمامه مرّةً في أربع ساعاتٍ متتالية، أقرأ البحث وهو يعلمني ويرشدني عن كيفية الكتابة الصحيحة دون كلال. ولا أنسى مشاركته وإرشادته على هذا البحث الصغير، والله أسأل أن يوفّق جميع أساتذتي بكلية الشريعة والقانون جامعة السلطان عبد الحليم معظم شاه الإسلامية العالمية وأن يوفّقهم ل ما فيه الخير في الدنيا والآخرة، وأن يزيدهم بركة وعلماً، وأدام الله حياتهم لخدمة الإسلام والمسلمين. وصلى الله على سيدنا محمد وعلى آله وصحبه أجمعين، والحمد لله رب العالمين.

ملخص

تناولت هذه الدراسة موضوع سلطة ولى الأمر في التدخل على أحكام الأحوال الشخصية – دراسة مقارنة بين الفقه والقانون الماليزي، و قد تناولت الدراسة في أربعة فصول أبرز هذه الأمور وهي: الكشف الطبي على الزوجين قبل العقد وقضية الزواج من غير المواطنة الماليزية، وتعدد الزوجات وأثاره ثم غلاء المهور وتفاوتها بين الولايات الماليزية . وبعد النظر في تغير الزمان وتطوره أصبح من المطلوب التأكد من سلامة الزوجين البدنية والنفسية ؛ الامر الذي تتعلق أثاره الإيجابية بالزواج؛ بالفحص الطبي والتحقق من صحة الزوجين أصبح ضرورة لما يحدث من مشكلات تتعلق بالذرية والإنجاب . وقد أثار الباحث عددا من الأسئلة، منها: هل فحص الطبي يتعلق بالفيروس نقص المناعة البشرية امر ضروري قبل الزواج؟ وهل الزواج مع غير الجنسية الماليزية يمثل إشكالا يستوجب فرض مجموعة من التدابير الاجرائية القوانية؟ والهدف من تطبيق القوانين لبقاء أحسن الاحوال لكل من الزوجين حسب العرف في ماليزيا والحاصل من البحث يدل على كيفية الزواج على عرف والعادة المختلفة وغير محدود بشكل واحد فقط. ويقصد من تطبيق هذا القوانين ليعلى التدبير والتصرفات في محاكم الشريعة وشؤون الاسلامية كي يجري بالسهولة وبالمنظومة مع القوانين الأحوال الشخصية في كل منطقة في ماليزيا والقوانين من وزارة الصحة الماليزيا. وتناول البحث ايضا البحث عن القانون والمسألة في المحاكم. وقد استخدم الباحث المنهج الاستقرائي التحليلي فالبحث تتابع النص الشرعي في كتب الفقه بالدقة عبر المناقشة والعرض المعلومات مع المتخصصين في نفس المجال. ويجري القوانين في تطبيقه مع احكام الفقه في الاسلام لكي يحصل الحسنة في حياة الزوجية. وطبق الحكومة القوانين ويجعل في اتباعه امر ضروري لكي حصول العدل في المستقبل بحياة فيها السكينة والمودة والرحمة. وتبين للباحث الحاصل من البحث أن أحكام الزواج في الفقه هو من أحسن القوانين في التطبيق خصوصا فيما يتعلق بالاحوال الشخصية. ومن المطلوب في المستقبل أن نعمل بالبحث والدراسة للفتاوى والمستجدات والقوانين في بلادنا الاسلامية وغير البلاد الاسلامية الذي يعطي الاثر الكبير في حصوله في مستوى العالم وفي النظر الاشمل.

ABSTRACT

The application of procedures before marriage is not required in Islam. However, in today's reality, the bride and groom candidates need to record documents, assure the quality of their health, and ensure the minimum right of their self-preparation. The application of the law aims to improve the quality of governance and management of the *Syariah* Court and Islamic religious institutions to operate more systematically in accordance with the provisions in the Islamic Family Law Enactments in each state in Malaysia and the guidelines from Malaysia's Ministry of Health. Compliance with the procedures is considered too rigid by some couples who want to be married, and they take the easy way out to not follow the procedure or get married without the permission of the law. Therefore, this study discusses the law of marriage and the procedure in the Malaysian context, which must be complied with before the wedding. The objectives of this study are to discuss views of the *fuqahak* on four key issues: HIV medical screening, marriage to non-Malaysian partner, applications to enter into a polygamous marriage, and the arrangement of the dowry. The qualitative method was employed in this study based on doctrinal research which mainly relies on the relevant Islamic concepts according to *Al-Quran* and *Al-Sunnah*, as well as several reference books such as *Al-Ashbah Wa An-Nazhoir*, *Mughni Al-Muhtaj*, *Bidayah Al-Mujtahid*, *Fathul Bari*, *Kitab An-Nikah* and others. Legal provisions and court cases are also discussed in this study. The researcher used the inductive analysis approach by reading in-depth, manually deciding the contents on the government interventions, manually gathering the data, and manually analyzing the data by conducting presentations and discussions with experts. The findings show that the Islamic jurisprudence on marriage is the best law applicable, especially to Islamic family law institutions. Law enforcement aims to maintain the best interests of brides and their grooms according to the Malaysian context (*uruf*). Hence, the law and guidelines that have been enforced are in line with and not against the Islamic Law of *Fiqh*. It guarantees that the couple will benefit a lot in their marriage. The government imposes the law and makes compliance with certain procedures as compulsory to safeguard the welfare and ensure justice for future husbands and wives in maintaining a harmonious relationship within the family institution. It was found that the style of marriage is great customs, and it is limitless. Contents from *Al-Quran*, *Al-Sunnah*, and *Kitabs like Al-Ashbah Wa An-Nazhoir*, *Mughni Al-Muhtaj*, *Bidayah Al-Mujtahid*, *Fathul Bari*, *Kitab An-Nikah* were the highest interacted knowledge and discussions compared to other forms and procedures and most law provisions. Finally, future research and studies are encouraged to involve in the analysis of new fatwas and provisions in other Islamic countries as well as non-Islamic countries, which will have deep implication towards global acceptance and perspectives comparatively.

فهرس المحتويات

ب.....	صفحة الاعتماد
ج.....	الإقرار
د.....	الشكر والتقدير
ه.....	ملخص
و.....	ABSTRACT
ز.....	فهرس المحتويات
١.....	مقدمة
١.....	أ. المقدمة
١.....	ب. مشكلة البحث
٢.....	ج. أهداف البحث
٣.....	د. مناهج البحث
٣.....	ه. الدراسات السابقة
٥.....	و. عرض البحث
٥.....	ز. حدود البحث
٦.....	الفصل الأول الفصل التمهيدي
	الفصل الثاني سلطة ولي الأمر فى التدخل على الأحكام النكاح فى الكشف الطبي
١٠.....	على الزوجين قبل زواجهما
١٠.....	المبحث الأول: معنى الكشف الطب عند العلماء الأطباء
١٢.....	المبحث الثاني: رأى العلماء الشريعة فى كشف الطبي للزوجين

المبحث الثالث: رأي قانون الأحوال الشخصية الماليزية في الكشف الطبي على الزوجين قبل الزواج وآثاره.....	١٥
المبحث الرابع : الآثار المترتبة عن عدم وجود القانون المنظم للكشف الطبي على الزوجين قبل زواجهما.....	٢٥
الفصل الثالث سلطة ولي الأمر في التدخل على أحكام النكاح بغير المواطنة الماليزية.....	٣٠
المبحث الأول :معنى الزواج بغير المواطنة الماليزية.....	٣٠
المبحث الثاني :هل يوجد مانع من موانع الشرع أو القانون في إباحة الزواج بغير الماليزية آراء العلماء الشرع والقانون فيها.....	٣٢
المبحث الثالث: سلطة ولي الأمر في مسائل الزواج بغير الماليزية. دفعا للضرر على المواطنات الماليزيات.....	٣٦
المبحث الرابع: الآثار المترتبة على المواطنين ان لم يوجد هذا القانون ينظمهم والقاعدة الفقهية يطابق على هذه الآثار.....	٥٤
الفصل الرابع سلطة ولي الأمر في التدخل في تحديد المهور في الزواج.....	٦١
المبحث الأول :تعريف المهر عند الفقهاء.....	٦٢
المبحث الثاني : رأى القانون الأحوال الشخصية الماليزى في تحديد المهور للزوج. هل يوجد حد الأعلى والأقل في المهور.....	٩٧
المبحث الثالث :سلطة ولي الأمر في تحديد المهور.....	١٠٢
المبحث الرابع : الآثار المترتبة على المواطنين ان لم يوجد هذا القانون ينظمهم والقاعدة الفقهية يطابق على هذه الآثار.....	١٠٦
الخاتمة.....	١١٠
المصادر والمراجع.....	١١٤