

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

الباب الأول

المقدمة

الحمد لله نعمده، ونستعينه ونستغفره، ونتوب إليه، ونعوذ بالله من شرور أنفسنا ومن سيئات أعمالنا، من يهده الله فلا مضل له، ومن يضلل فلا هادي له، وأشهد أن لا إله إلا الله وحده لا شريك له وأشهد أن محمدا عبده ورسوله، صلى الله عليه وعلى آله وأصحابه، ومن تبعهم بإحسان وسلم تسليما^(١).

أكمل الله هذا الدين وأتمه، قال الله ﷻ: ﴿الْيَوْمَ أَكْمَلْتُ لَكُمْ دِينَكُمْ وَأَتَمَمْتُ عَلَيْكُمْ نِعْمَتِي وَرَضِيتُ لَكُمُ الْإِسْلَامَ دِينًا﴾^(٢)، وقد حكم الدين في جميع جوانب الحياة، بدءا من عبادة العبد خالقه، والمعاملة مع السلطان، ومعاملة بني جنسه وسائر ما في الأرض.

ومن المعاملة ما هي واجبة، ومنها سنة، ومنها مباحة، ومنها مكروهة، ومنها ما تحرم. ما يجوز فعله فهو جائز، وما نهى عنه فيلزم الابتعاد. ومن أنواع المعاملة بين الناس فهي البيع والشراء. يجب على المسلم في البيع والشراء مراعاة أحكام الشريعة، وإبتعاد عن المعاملات المحرمات، لأن رسول الله ﷺ نهى عن البيع والشراء بما لا

(١) العثيمين، محمد بن صالح (٢٠٠١ م)، "تسهيل الفرائض"، (القاهرة: دار الأمة، الطبعة:

الأولى، ٢٠١٧ م) ص: ٣.

(٢) سورة المائدة: (٣).

Hak cipta dilindungi Undang-undang

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

يتفق مع أحكام الشريعة. الصفة التي تجلب الخطر على الآخرين، وكذلك أخذ أموال

الناس بالباطل، كما دل عليها قوله ﷺ: ﴿وَلَا تَأْكُلُوا أَمْوَالَكُمْ بَيْنَكُمْ بِالْبَاطِلِ وَتُدْلُوا بِهَا

إِلَى الْحُكَّامِ لِتَأْكُلُوا فَرِيقًا مِنْ أَمْوَالِ النَّاسِ بِالْإِثْمِ وَأَنْتُمْ تَعْلَمُونَ﴾^(١).



(١) سورة البقرة: (١٨٨).

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

أ. خلفية البحث

لا ريب وليس هناك شك في أن إندونيسيا بلد ينتمي معظم سكانه إلى المذهب الشافعي، وجد في بطون كتب المذهب الشافعي في مسألة تصرف الصبي من أحد المذاهب الذي ينص على أن الصبي لا يجوز له أن يقوم بمفرده التعاقد في المعاملة المالية خاصة في عقد البيع والشراء^(١). فهذا على عكس الواقع الذي يحدث الآن، يتاجر العديد من الصبيان وانتشر ذلك في المدارس والمتاجر والأسواق وأماكن أخرى، على نطاق ضيق أو واسع يلزمون ذلك حتى الآن.

لكن الحكم المقرر لدى المذهب الشافعي لا يكفي الاعتماد عليه فقط عند حدوث نزاع في شأن تصرف الصبي بيعا وشراء في إندونيسيا. لأن دولة إندونيسيا أثبتت نفسها أنها دولة قانونية فتجب أن تستند جميع جوانب الحياة في أراضي دولة إندونيسيا إلى القانون وجميع التشريعات التي تم النص عليها^(٢). ومن القانون الذي يكون مرجعا ومستندا عند تحكيم النزاع في مجلس القضاء فهو مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية أو بعبارة أخرى: "Kompilasi Hukum Ekonomi Syari'ah"^(٣).

(١) الرملي، محمد بن أحمد بن همزة (١٠٠٤ هـ)، "نهاية المحتاج إلى شرح المنهاج"، (بيروت: دار الكتب العلمية، الطبعة: الثالثة، ١٤٢٤ هـ)، ج: ٣/ ص: ٣٨٦.

(٢) تعريف دولة إندونيسيا، تم نقله من ((| Pengertian Negara Indonesia Adalah Negara Hukum (kumparan.com))، في التاريخ ١٧-٠١-٢٠٢٢ م.

(٣) وحي وديانا، "مقدمة مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية"، (جاكرتا: مكتبة المحكمة العليا، ٢٠١١ م)، ص: ٢.

Hak cipta dilindungi Undang-undang

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

تم تصميم القانون لحل المشكلات الاقتصادية الإسلامية الذي أكثر أحكامه مأخوذة من المصادر الفقهية التقليدية ويحضر على مستوى التشريع الإندونيسي، وهذا بمعنى أن له قيمة وتم الاعتراف به من حيث القانون الرسمي، وسن القانون من أجل حل النزاعات الاقتصادية الشرعية^(١).

لذلك عند معرفة الأمور المذكورة السابقة، يود أن يقوم الباحث بالبحث في هذه المسألة، في الرأي الراجح من المذهب الشافعي فيما يتعلق بالسؤال والأثار المترتبة عليه في المذهب الشافعي وما هو المخرج. ويريد أيضا النظر والبحث في حكم بيع وشراء الصبي استنادا إلى مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية الذي هو أساس في هذا البلد، ثم يقارنهما ويستخرج منهما أوجه الاتفاق وأوجه الاختلاف بين نظرية المذهب الشافعي والنظرية المقررة لدى مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية في هذه المسألة.

(١) أفندي مجيد، موقف القانون الوضعي الإندونيسي، تم نقله من ((Meninjau kedudukan KHES dalam Hukum positif Indonesia dan fungsinya terhadap produk Perbankan Syariah - AVANDI (SHARE))، في التاريخ ١٧-٠١-٢٠٢٢ م.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

ب. تحديد المسألة

بناءً على ما وصفه الباحث سابقاً في خلفية البحث، يمكن الاستنتاج أنه سيتم

البحث في ثلاثة أمور رئيسية، فتحدد مسائل البحث فيها، وهي:

١. ما هو حكم بيع الصبي عند المذهب الشافعي؟
٢. ما هو حكم بيع الصبي عند مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية؟
٣. ما هو وجه المقارنة بين المذهب الشافعي و مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية في حكم بيع الصبي؟

ج. أهداف البحث

أراد الباحث من البحث في هذا الموضوع الوصول إلى أهداف تالية:

١. معرفة حكم بيع الصبي في المذهب الشافعي.
٢. معرفة حكم بيع الصبي في مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية.
٣. معرفة وجه المقارنة بين المذهب الشافعي والقانون المقرر في مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية في حكم بيع الصبي.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

د. الدراسات السابقة

قام الباحث بالبحث في الكتب أو الرسائل أو البحوث العلمية المتعلقة بموضوع البحث، فوجد بعض البحوث العلمية التي لها علاقة قوية جدا بموضوع البحث، منها:

١. معاملة الصبي في البيع والشراء عند كونهم تجارا في قول الإمام الشافعي والإمام أبي حنيفة.

TRANSAKSI JUAL BELI OLEH ANAK SEBAGAI PELAKU BISNIS MENURUT IMAM SYAFI'I DAN HANAFI (Analisis Maqashid al-Syariah).

فهو بحث علمي مكتبي كفي كتباه سوجي أبرنت وسيتي عائشة سنة ٢٠٢٠ م، وهو عبارة عن مجلة الطلاب العلمية مقارنة مذهب في الجامعة الإسلامية الحكومية علاء الدين ماكاسر. ونتيجة البحث أن الإمام الشافعي والإمام أبي حنيفة اختلفوا في حكم بيع الصبي، وقالنا أن بعض الفقهاء اتفقوا في جوازه على شيء حقير. وذلك لتحقيق مقصد من مقاصد الشريعة الذي هو حفظ المال بوسيلة البيع.

فتشابه البحثان في الكلام عن حكم بيع الصبي عند المذهب الشافعي، ثم يختلف هذا البحث عن البحث المذكور بحيث إن الباحث قارن بين المذهب الشافعي ومدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

٢. بيع الصبي وشرائه في أحكام المعاملة الفقهية (الدراسة في متجر الفتح المنوع

الغربي في سوق جمبر جنوب بمدينة جمبر).

JUAL BELI OLEH ANAK YANG BELUM BALIGH DALAM PERSPEKTIF FIQH MUAMALAH (STUDI DI MINIMARKET EL- FATH COLLECTION KULON PASAR JEMBER KIDUL KABUPATEN JEMBER).

فهو بحث علمي ميداني وصفي كتبه محمد طيب سنة ٢٠١٦ م، وهو عبارة
عن بحث علمي لنيل الدرجة الجامعية في الجامعة الإسلامية الحكومية بجمبر. تكلم
فيه عن حكم بيع الصبي بمنظور الفقه الإسلامي، ونتيجة البحث أن تصرف الصبي في
متجر الفتح المنوع الغربي في سوق جمبر جنوب بمدينة جمبر موافق للفقه الإسلامي
وذلك لكون المبيع فيه من شيء حقير وبالتالي ولي الصبي أجاز ذلك.

فتشابه البحثان في الكلام عن حكم بيع الصبي من منظور الفقه الإسلامي ولكن
هذا البحث خصصه الباحث في حكم بيع الصبي في المذهب الشافعي وذكر تحرير
محل الخلاف مختصرا عند أصحابه المعتبرين، ثم يقوم الباحث ببيان حكم بيع الصبي
عند مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية والمقارنة بينهما.

٣. بيع الصبي في مذاهب الأربعة.

JUAL BELI YANG DILAKUKAN ANAK KECIL MENURUT EMPAT MAZHAB.

Hak cipta dilindungi Undang-undang

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

فهو بحث علمي مكتبي استقرائي كتبته سيتي ماشطة سنة ٢٠١٧ م، وهو عبارة

عن بحث علمي لنيل درجة الجامعية في الجامعة الإسلامية الحكومية سلطان مولنا

حسن الدين بنتين. تكلم باحثه فيه عن حكم بيع الصبي في الفقه الإسلامي ومنظور

مذاهب الأربعة. ونتيجة البحث أن للفقهاء اختلفوا على قولين، فذهب الشافعي و

مالك بعدم صحة بيع الصبي وذلك لعدم توفر شرط من شروط البيع، وذهب أبو حنيفة

وأحمد بصحته لأن الصبي يباشر العقد بإذن وليه.

فتشابه البحثان في الكلام عن حكم بيع الصبي في الفقه الإسلامي، ثم يختلف

هذا البحث عن البحث المذكور بحيث إن الباحث خصص الكلام فيه بالفقه

الشافعي. وقارن بين المذهب الشافعي ومدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية في حكم

بيع الصبي.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

هـ. الإطار النظري

١. اشتراط الأهلية في التصرف

ربط الله تعالى الأحكام والتصرفات بالبلوغ والعقل والرشد، واعتبر المال أحد الضروريات الخمس التي يجب المحافظة عليها، فإن صدر التصرف في المال ممن لا يحسنه فيمكن أن يضر بنفسه أو بغيره. فلهذا اشترط أصحاب الشافعي الأهلية في التصرف.

والأهلية المقصودة هي أهلية الأداء، يقصد بأهلية الأداء صلاحية المكلف لأن تعتبر شرعا أقواله وأفعاله، بحيث إذا صدر منه عقد أو تصرف كان معتبرا شرعا وترتبت عليه أحكامه^(١). فيشترط في كل من البائع والمشتري أن يكون فيهما أهلية الأداء، أي بالغا وعاقلا، ويحسن التصرف في المال.

لقوله ﷺ: ﴿فَإِنْ كَانَ الَّذِي عَلَيْهِ الْحَقُّ سَفِيهًا أَوْ ضَعِيفًا أَوْ لَا يَسْتَطِيعُ أَنْ يُمِلَّ هُوَ فَلْيُمْلِلْ وَيُئِهِ بِالْعَدْلِ﴾^(٢). فسر الشافعي رحمه الله تعالى السفية بالمبذر، والضعيف بالصبي أو الكبير المختل، والذي لا يستطيع أن يمل

(١) عبد الوهاب خلاف (١٩٥٧ م)، "علم أصول الفقه"، (القاهرة: دار القلم، الطبعة: الثامنة،

١٣٧٦ هـ)، باب المحكوم عليه، ص: ١٣٨.

(٢) سورة البقرة: (٢٨٢).

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

بالمغلوب على عقله، فهؤلاء ينوب عنهم أولياؤهم مما يدل على منعهم من

التصرف وثبوت الحجر عليهم وأضيف المال إلى الأولياء لتصرفهم فيه^(١).

ولقوله صلى الله عليه وسلم : «رفع القلم عن ثلاثة: عن المجنون المغلوب

على عقله وعن النائم حتى يستيقظ وعن الصبي حتى يحتلم»^(٢)، ولا تصح منه

الأقوال والأفعال ولا عليه في الدنيا والآخرة، كالإسلام والمعاملات لعدم القصد،

ولأن المعاملات تصرف في المال والصبي ليس أهلا للتصرف وليس مكلفا أي

لا يطالب بالأحكام الشرعية^(٣).

٢. مراتب أهلية التصرف والحكمة من مشروعيتها

مما لا شك فيه هو أن كل شخص مسؤول أمام القانون عن تصرفاته وطرق

كسب حقوقه الشرعية، ومن دون شك أن لكل إنسان تصرفات نافعة له و

تصرفات ضارة عليه، فلما كان الأمر كذلك فإنه كان من الضروري حماية العاقد

من آثار تصرفاته إذا كانت إرادته غير صحيحة بسبب صغر السن. كما مضى

(١) الماوردي، علي ابن محمد ابن حبيب (٤٥٠ هـ)، "الحاوي الكبير في فقه مذهب الإمام

الشافعي"، (بيروت: دار الكتب العلمية، الطبعة: الأولى، ١٤١٤ هـ)، كتاب الحجر، ج: ٦ / ص: ٣٣٩.

(٢) ابن حبان، محمد ابن حبان ابن أحمد ابن حبان ابن معاذ التميمي (٣٥٤ هـ)، تعليق: محمد

ناصر الدين الألباني، "صحيح ابن حبان"، (جدة: دار با وزير للنشر والتوزيع، الطبعة: الأولى، ١٤٢٤ هـ)،

باب التكليف، ج: ١ / ص: ٤٢٣ / رقم: ١٤٣، قال الشيخ الألباني: صحيح.

(٣) الشربيني، محمد ابن محمد الخطيب (٩٧٧ هـ)، "مغني المحتاج إلى شرح المنهاج"، (بيروت:

الكتب العلمية، لا.ط، ١٤٢١ هـ) ج: ٢ / ص: ١٦٦.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

بيانه بين إحدى الخطوات التي يجب الاحتفاظ بها لحماية العاقد من آثار

تصرفاته فهي باستيفاء الشروط التي تم تقريرها لدى الشريعة ومنها الأهلية.

ثم إن الأهلية تمر بمراتب ومراحل تدريجية فهي تنمو و تتدرج حسب نمو

العقل و الإدراك فقد تكون منعدمة عند الشخص كما قد تكون موجودة لدى

شخص آخر، بيان مراتبها كما يلي:

١. أهلية الأداء المعدومة وهي تكون في حالة انعدام التمييز وهذا هو الطفل

في زمن طفولته والمجنون في أي سن كان فكل منهما لكونه لا عقل له

لا أهلية أداء له، وكل منهما لا تترتب آثار شرعية على أقواله ولا على

أفعاله، فعقوده وتصرفاته باطلة لا يعتد بها بالإجماع^(١).

٢. وقد يكون ناقص الأهلية للأداء وهي تثبت لكل شخص بلغ السابعة من

عمره بشرط أن يكون مميزاً ويستمر على ذلك حتى بلوغ الحلم، والعقود

بالنسبة إلى الصبي المميز (ناقص الأهلية) ثلاثة أقسام :

أ. العقود النافعة نفعاً محضاً كقبول الهبة والوصية فهي تنعقد صحيحة

نافذة بعبارته دون حاجة إلى إي إذن.

(١) عباس حسيني محمد، "العقد في الفقه الإسلامي"، (القاهرة: لا.ن، الطبعة: الأولى، ١٤١٣ هـ)

باب أهلية العاقدین، ج: ١ / ص: ١٨٥.

Hak cipta dilindungi Undang-undang

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

ب. العقود الضارة ضرراً محضاً وهي لا تنعقد أصلاً (كما في حالة عديم

الأهلية) وهذا مثل أن يقرض الصبي المميز غيره مالاً أو يهبه شيئاً أو

يضمن غيره في دين.

ج. العقود الدائرة بين النفع والضرر كالبيع والشراء والإجارة وما يقاس

عليها^(١) فهذه اختلف فيها الفقهاء فذهب الحنفية والمالكية إلى أن هذه

العقود تكون صحيحة غير نافذة أي موقوفة على إجازة الولي أو الوصي

إذا لم يكن قد أذن له فيها من قبل^(٢)، ويرى الشافعية والحنابلة في رواية

أخرى أن العقد يكون باطلاً.^(٣)

٣. أهلية الأداء الكاملة أي إذا بلغ الصبي الحلم عاقلاً رشيداً ثبتت له أهلية

الأداء الكاملة ودفعت إليه أمواله. قال جماعة من أصحاب الشافعي: ينقطع

حجر الصبي بالبلوغ رشيداً. ومنهم من يقول: حجر الصبي ينقطع بمجرد

البلوغ.

(١) عبد الوهاب خلاف (١٩٥٧ م)، "علم أصول الفقه"، باب المحكوم عليه، ص: ١٣٧ - ١٣٨.

(٢) السرخسي، أحمد بن محمد بن الطيب (٢٨٦ هـ)، "المبسوط"، (بيروت: دار المعرفة، الطبعة:

الأولى، ١٤٠٩ هـ) كتاب الحجر، ج: ٢٤ / ص: ١٨٢.

(٣) ابن قدامة، عبد الله بن أحمد المقدسي (٦٢٠ هـ)، "المعني"، (بيروت: دار الفكر، الطبعة:

الأولى، ١٤٠٥ هـ) كتاب الحجر، ج: ٤ / ص: ٥٥١.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

وليس هذا اختلافا حقيقيا، بل من قال بالأول أراد إطلاق الكلبي (الصبي

والسفيه المبذر). ومن قال بالثاني أراد الحجر المخصوص بالصبي وهذا

أولى، لأن الصبي سبب مستقل بالحجر وكذلك التبذير. وأحكامهما

متغايرة ومن بلغ مبذرا فحكم تصرفه حكم تصرف السفيه لا حكم تصرف

الصبي^(١). ويقال مثل ذلك في حالة الصبية إذا بلغت المحيض، ولم تحدد

الشريعة سنا معينة للبلوغ لأن هذا أمر يختلف باختلاف الأماكن والمناخ،

ولكن إذا تأخر البلوغ واكتمل العقل فإن المكلف يتمتع بأهلية أداء كاملة

لأن البلوغ مظنة لاكتمال العقل فإذا اكتمل فعلاً ولم يحصل البلوغ مع

وصول المكلف إلى السن التي يحصل فيها البلوغ عادة فيعتبر بالغاً

حكماً^(٢).

وقد اختلف الفقهاء في تحديد السن التي يعتبر فيها بالغاً حكماً ولو لم

يبلغ حقيقة وقد ذهب كثير من الفقهاء إلى تحديد هذه السن ببلوغ خمس

عشرة سنة قمرية تحديدية حتى لو نقصت يوماً لم يحكم ببلوغه وابتدائها

(١) النووي، يحيى بن شرف الدمشقي (٦٧٦)، "روضة الطالبين"، (الرياض: دار عالم الكتب، لا.ط،

١٤٢٣ هـ) كتاب الحجر، ج: ٣ / ص: ٤١١.

(٢) عباس حسيني محمد، "العقد في الفقه الإسلامي"، باب أهلية العاقدين، ج: ١ / ص: ١٨٢.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

من انفصال جميع الولد سواء أكان للغلام أو الجارية وهذا هو رأي

الشافعي^(١).

ثم من المناسب بعد مناقشة شاملة حول اشتراط الأهلية في التصرف

ومراتبها في نظرية الشريعة الإسلامية بيان الحكمة من اشتراط الأهلية في

التصرفات المالية، ألا وهي حفظ مال الصبي، لأن المنع من التصرفات المالية

في هذا المبحث نوع من أنواع الحجر الذي شرع لمصلحة المحجور عليه^(٢).

بعد أن فتش الكاتب وبحث في مختلف المصادر وجد أن كل ذلك

الأمور مطلوب من أجل تحقيق المصلحة في شكل العناية بممتلكات الصبي،

فهذا الأمر في ضمن مقصد من مقاصد الشريعة.

ومن ثم يعرف من تحريم الأطفال الصغار البيع والشراء بحرية ومباشر، من

إحدى الوسائل لتحقيق حفظ المال من جانب العدم، وهي تحريم إضاعة

المال وتبذيره، شرع الشارع الوسائل ما يكفل حفظه من هذه الحيثية وهو المنع

من تمكين السفية من ماله وكذلك الصغير حتى يبلغ ويؤنس منه الرشد، قال

(١) الرملي، محمد بن أحمد بن همزة (١٠٠٤ هـ)، "نهاية المحتاج إلى شرح المنهاج"، (بيروت: دار

الكتب العلمية، الطبعة: الثالثة، ١٤٢٤ هـ) كتاب الحجر، ج: ٤ / ص: ٣٥٧.

(٢) الرفاعي، عبد الكريم بن محمد القزويني (٦٢٣ هـ)، "فتح العزيز شرح الوجيز"، (بيروت: دار

الكتب العلمية، الطبعة: الأولى، ١٤١٧ هـ) كتاب الحجر، ج: ٥ / ص: ٦٦.

Hak cipta dilindungi Undang-undang

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

تعالى: ﴿وَلَا تُؤْتُوا السُّفَهَاءَ أَمْوَالَكُمُ الَّتِي جَعَلَ اللَّهُ لَكُمْ قِيَمًا وَارزُقُوهُمْ فِيهَا

وَآكُسُوهُمْ وَقُولُوا لَهُمْ قَوْلًا مَعْرُوفًا﴾^(١).

ووجه منع السفیه والصغير من دفع أموالهما إليهما هو عدم كمال العقل

الذي به إدراك المصلحة في صرف الأموال، فيبذران أموالهما في غير الطرق

المشروعة والمصالح المعقولة^(٢).

فلما كان اشتراط الأهلية في التصرف وسيلة لحفظ المال ولا تستقيم

مصالح الدنيا إلا بحفظ المال، فللوسيلة حكم الغاية، كما قرر في القاعدة

"الوسائل لها أحكام المقاصد" فوسائل المأمورات مأمور بها، ووسائل المنهيات

منهي عنها^(٣).



(١) سورة النساء: (٥)

(٢) محمد سعد بن أحمد اليومي، "مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية"، (الرياض: دار ابن الجوزي، الطبعة: السابعة، ١٤٣٩ هـ)، ص: ٢٨٦-٢٨٨.

(٣) العثيمين، محمد بن صالح بن محمد التميمي (١٤٢١ هـ)، "شرح الأصول من علم الأصول"، (مصر: دار البصيرة، لا.ط، ١٤٢٢ هـ) باب الأمر، ص: ١٧١.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

و. منهج البحث

يسلك الباحث في هذا البحث ضوابط المنهج العلمي التي تتفق مع دليل

الجامعة بكلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية، وهي كما يلي:

١. نوع البحث

يعتبر هذا البحث من البحث المكتبي أي البحث الذي قام الباحث بمطالعة

الكتب الفقهية والرسائل العلمية التي لها علاقة بالموضوع، من المؤلفات القديمة والبحوث المعاصرة.

٢. منهج جمع البيانات

وأما المنهج الذي يسير عليه الباحث في جمع البيانات فهو منهج الكيفي، إذ

أن الباحث يقوم بالنظر للحصول على البيانات التي ليست في شكل أرقام من

التسجيلات والملاحظات والمواد المكتوبة في كتب فقه الشافعية ومدونة الأحكام

الاقتصادية الشرعية. وذلك من أجل معرفة حكم المسألة ووجهة نظر فيها بين

المصدرين السابقين.

٣. منهج تحليل البيانات

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

وفي تحليل البيانات سلك الباحث في كتابة بحثه منهج المقارنة، يتم ذلك

من خلال دراسة مقارنة بين قواعد المذهب الشافعي ومدونة الأحكام الاقتصادية

الشرعية بإندونيسيا عن حكم بيع الصبي.

٤. إعداد البحث

أما منهج الباحث في إعداد هذا البحث فهو كما يلي:

١. ذكر القول الراجح في المذهب الذي له علاقة بهذا البحث.
٢. بيان الأدلة الشرعية للأحكام المقصودة، والأدلة الشرعية تعتمد على القرآن الكريم والسنة الشريفة الثابتة.
٣. ذكر المسألة الواردة في القرآن نظرًا بمدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية مع النصوص المتعلقة بها. *نهج السلف*
٤. ذكر ترجمة الأعلام الواردة في البحث ترجمة مختصرة.
٥. عزو الآيات الكريمة إلى السورة ورقم الآية، ووضعها بين القوسين



٦. وضع الأحاديث النبوية بين القوسين «.....».
٧. استخدم الباحث الرموز المعينة في الهامش على النحو التالي:

١. لا م. : لا يذكر مكان الطبعة

@ Hak cipta milik STDI Imam Syafi'i Jember

Hak cipta dilindungi Undang-undang

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

٢. لا ن. : لا يذكر الناشر أو المطبعة

٣. لا ط. : لا يذكر رقم الطبعة

٤. د. ت. : دون ذكر تاريخ النشر.



Hak cipta dilindungi Undang-undang

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

ز. خطة البحث.

الباب الأول : المقدمة

أ. خلفية البحث.

ب. تحديد المسائل.

ج. أهداف البحث.

د. الدراسات السابقة.

هـ. الإطار النظري.

و. منهج البحث.

ز. خطة البحث.

الباب الثاني : تصرف الصبي بيعا وشراء، وفيه فصلان :

الفصل الأول : تصرف الصبي بيعا وشراء في المذهب الشافعي، وفيه ثلاثة

مباحث:

المبحث الأول : التعريف بالمذهب الشافعي مختصرا.

المبحث الثاني : ضوابط عامة في صحة تصرف الصبي في المذهب الشافعي.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

المبحث الثالث : حكم تصرف الصبي بيعا وشراء في المذهب الشافعي.

الفصل الثاني : تصرف الصبي في مدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية، وفيه

ثلاثة مباحث:

المبحث الأول : التعريف بمدونة الأحكام الاقتصادية الشرعية.

المبحث الثاني : نص القانون في تصرف الصبي بيعا وشراء.

المبحث الثالث : آراء الخبراء القانونيين في تصرف الصبي بيعا وشراء.

الباب الثالث : المقارنة بين المذهب الشافعي ومدونة الأحكام الاقتصادية

الشرعية في تصرف الصبي بيعا وشراء، وفيه فصلان:

الفصل الأول : أوجه الشبه بين المذهب الشافعي ومدونة الأحكام الاقتصادية

الشرعية في تصرف الصبي بيعا وشراء.

الفصل الثاني : أوجه الخلاف بين المذهب الشافعي ومدونة الأحكام

الاقتصادية الشرعية في تصرف الصبي بيعا وشراء.

الباب الرابع : الخاتمة، وتشمل على:

أ. نتائج البحث

@ Hak cipta milik STDI Imam Syafi'i Jember

Hak cipta dilindungi Undang-undang

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

ب. التوصيات

ج. الفهارس

- فهرس الآيات القرآنية

- فهرس الأحاديث الشريفة

- فهرس الأعلام

- فهرس الموضوعات

المصادر والمراجع.

