

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 الثالث

المقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا في هبة المريض

مرض الموت

قد بينت الباحثة في الأبواب السابقة عن هبة المريض مرض الموت في الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا، وفي هذا الباب ستحلل الباحثة أوجه الاتفاق والاختلاف وثمره الخلاف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا في هبة المريض مرض الموت.



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.

الفصل الأول: أوجه الاتفاق بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية

بإندونيسيا في هبة المريض مرض الموت

ووجدت الباحثة عدة أوجه الاتفاق في حكم هبة المريض مرض الموت في الفقه

الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا، وهي على النحو التالي:

أولاً: يشترط رضی الورثة

إن هبة المريض مرض الموت تتوقف على رضی الورثة، وورد في جمع الأحكام

الإسلامية بإندونيسيا البند ٢١٣، أن هبة المريض مرض الموت لا بد من موافقة الورثة.

“Hibah yang diberikan saat pemberi hibah dalam keadaan sakit yang dekat dengan kematian, maka harus mendapat persetujuan dari ahli warisnya”

"الهبة في مرض المخوف متوقفة بإجازة الورثة."

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.

وأما في الفقه الإسلامي، جاز له أن يهب لأجنبي في مرضه مرض الموت، ما لم يتجاوز عن ثلث المال إلا برضى الورثة. فإذا رضي جميع الورثة بذلك فإن هذا إسقاط لحقهم، وإنما يمنع ذلك احتفاظاً لحق الورثة، وإذا أسقطوا حقهم زال المنع.

قال التويجري^١ في موسوعة الفقه الإسلامي، "المريض مرض الموت إذا وهب غيره هبة فحكم هبة كحكم الوصية، فلا تصح لغير وارث بأكثر من الثلث إلا بإجازة الورثة لها بعد الموت."^٢

فهذا الوجه كان من الوجه الاتفاق من حيث وجوده لأن قد وجد في الفقه الإسلامي ولو في بعض الحال، ووجد في جمع الأحكام الإسلامية باندونيسيا مطلقاً. لكن يستطيع أن يجعل وجه الخلاف في نظر آخر وسيأتي بيانها بعد قليل.

^١ التويجري، (ولد في مدينة بريدة عام ١٣٧١ هـ)، محمد بن إبراهيم بن عبد الله التويجري (معاصر). ومن شيخه: عبد الله بن عبد العزيز بن عقيل. ومن تلميذه: حمود الشعيبي. ومن مؤلفاته: ١. مختصر الفقه الإسلامي (مجلد واحد)، طبع عشر مرات، وترجم لعدة لغات، ٢. موسوعة الفقه الإسلامي (خمس مجلدات)، ٣. موسوعة فقه القلوب (أربع مجلدات)، ٤. أصول الدين الإسلامي (مجلد واحد)، ٥. كتاب التوحيد (مجلد واحد)، ٦. مختصر فقه القلوب (مجلد واحد). نقلاً عن المعجم الجامع في تراجم العلماء وطلبة العلم المعاصرين.

^٢ التويجري، موسوعة الفقه الإسلامي، بيت الأفكار الدولية، ١٤٣٠ هـ، ج: ٣، ص: ٦٧٠.

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.

ثانيًا، أن لا يتجاوز عن ثلث في الأصل

تم وصفه في البند ٢١٠ من جمع الأحكام الإسلامية أن هبة المريض مرض الموت

من ثلث المال فلا يتجاوز عنه،

“...menghibahkan sebanyak-banyaknya ١/٣ harta bendanya...”

“...أن يهب ماله لغيره ما لم يتجاوز ثلث المال...”

وورد في الفقه الإسلامي، فإن حكم هبة المريض مرض الموت كحكم الوصية،

وإنها من ثلث ماله فما دونه.

قال سيد سابق رحمه الله - في فقه السنة، "إذا كان شخص مريض مرض

الموت ووهب غيره هبة فحكم هبته كحكم الوصية"^٢

فلا يتجاوز الثلث في الأصل. لكن لو وافق جميع الورثة عليه فيجوز.

^١ سيد سابق التهامي، أهم مؤلفاته: فقه السنة، مصادر القوة في الإسلام، الربا والبديل، رسالة في الحج، رسالة في الصيام. وتوفي يوم الأحد ٢٣ من ذي القعدة ١٤٢٠ هـ عن عمر يناهز ٨٥ سنة ودفن بمدافن عائلته بقرية اسطنها حيث مسقط رأسه.

^٢ سيد سابق، فقه السنة، بيروت، دار الكتاب العربي، ١٣٩٧هـ، ج:٣، ص: ٥٤٠.

Hak cipta dilindungi Undang-undang

٦٦

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.

وبذلك يمكن الاستنتاج أن أوجه الاتفاق هبة المريض مرض الموت من منظور

الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا هي وجود الشرط رضی الورثة،

والثاني، ألا يتجاوز عن ثلث في الأصل.



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.

الفصل الثاني: أوجه الاختلاف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية

بإندونيسيا في هبة المريض مرض الموت

أما أوجه الاختلاف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا في

هبة المريض مرض الموت كما يلي،

١. إطلاق اشتراط موافقة الورثة

كما ورد في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا البند ٣١٣،

“Hibah yang diberikan saat pemberi hibah dalam keadaan sakit yang dekat dengan kematian, maka harus mendapat persetujuan dari ahli warisnya”

"الهبة في مرض المخوف متوقفة بإجازة الورثة."

فهذا الشرط مطلق لكل الحال، إما في الصحة أم مرض الموت. كما قال

القاضي المحكمة الدينية بجمبر (محمد علي لطفني)،

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.

"يشترط في هبة المريض مرض الموت موافقة الورثة سواء كانت الموهوب أكثر من الثلث أو أقل من الثلث."

لذا يمكن الاستنتاج أن هبة المريض مرض الموت في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا يجب توفيق الورثين عليها مطلقا، سواء كانت اخراج الهبة أكثر من الثلث أو أدناه.

لكن في الفقه الإسلامي لا يشترط في كل حال مطلقا. بل تجب في بعض الحال فقط أي لو وهب الواهب لغير ورثته أكثر من الثلث، فوجب توفيق جميع الورثة.

وبذلك هذا الوجه يستطيع أن يجعل وجه الشبه لو ينظر في وجود اشتراط موافقة الورثة، لكن لو ينظر في اطلاقه صار وجه الخلاف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا في هبة المريض مرض الموت.

٢. التفريق بين الورثة وغيرها في إعطاء هبة المريض مرض الموت

حكم هبة المريض مرض الموت في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا لم يذكر

تفريق بين الورثة وغيرها إلا البند ٢١١،

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.

“Hibah orang tua kepada anaknya dapat diperhitungkan sebagai warisan”

"وتجوز هبة الوالد لولده أن تحسب كالإرث"

لكن هذه البند لا يلزم في الكل. كما قال قاضي المحكمة الدينية بجمبر،

"تجوز هبة الوالد لولده أن تحسب كالإرث، لأن هبة الوالد لولده جواز رجوعها.

وهذه المسألة ورد في البند ٢١٢،

‘Hibah tidak dapat ditarik kembali, kecuali hibah orang tua kepada anaknya.’

‘لا يجوز الرجوع في الهبة إلا هبة الوالد لولده’

أي يجوز رجوع الهبة الوالد لولده وتجعلها في حساب إرثه لو يرد الوالد أو ولده

الأخر والقاضي لقضاء الأمور في القضايا. لكن لو لم يرد يجوز أن لا تجعلها

إرثاً."

لذلك يمكن الإستنتاج أن هبة الوالد المريض مرض الموت لولده في جمع الأحكام

الإسلامية بإندونيسيا يجوز أن تحسب كالإرث في الحال. ولا يقع هذا الحكم في

غير ذلك المسألة، كالوالد لخاله أو لما بقي من ورثته.

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.

أما في الفقه الإسلامي، يفرق بين هبة المريض مرض الموت للورثة
ولغيرها. أما للورثة فالهبة لا يصح، لأن الوصية لها مردودة. وأما لغيرها يجوز مادام
ألا يتجاوز الثلث.

٣. التفريق بين حد الهبة في حال الصحة ومرض الموت

لم يفرق حد الهبة في حال الصحة ومرض الموت، وهذا يرجع إلى البند ٢١٠،

“... menghibahkan sebanyak-banyaknya $\frac{1}{3}$ harta bendanya ...”

“... أن يهب ماله لغيره ما لم يتجاوز ثلث المال ...”

قال القاضي، “إن حد الهبة في البند ٢١٠ يكون في كل حال. إما في الصحة أم
مرض الموت.”

أما في الفقه الإسلامي، الهبة في حالة الصحة تكون من رأس المال. وأما في
مرض الموت، كالوصية لا يتجاوز الثلث.

لكن، بالنظر إلى حد الهبة في مرض الموت، إما جمع الأحكام الإسلامية
بإندونيسيا، وإما الفقه الإسلامي لا خلاف. لأن كلا منهما لا يتجاوز الثلث.

لكن لو كان ينظر إلى حدها في حال الصحة خلافا. فهذا المبحث أوجه

Hak cipta dilindungi Undang-undang

٧١

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.

الاختلاف في هبة المريض مرض الموت، وبذلك، هذا الوجه لا يدخل في أوجه

الاختلاف فيها.

خلاصة الكلام، أن أوجه الفرق أو الاختلاف بين الفقه الإسلامي وجمع

الأحكام الإسلامية بإندونيسيا في هبة المريض مرض الموت وجهان. أحدها، في

إطلاق موافقة الورثة. والثاني، في التفريق بين الورثة وغيرها في إعطاء هبة المريض

مرض الموت.



الفصل الثالث: ثمرة الخلاف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية

بإندونيسيا

بعد ذكر أوجه الاختلاف في حكم هبة المريض مرض الموت وفق الفقه الإسلامي

و جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا، تبين أن هذا الاختلاف له تأثير على صحة الهبة

من حيث الجملة. وسيتم بيانه ما يلي :

إن حكم هبة المريض مرض الموت كالوصية في منظور الفقه الإسلامي تصح

لأجنبي أي لغير الورثة، ولا يتجاوز عن ثلث، لأن أكثر الوصية الثلث إلا على موافقة

جميع الورثة، فتصح أكثر من ثلث. ولا تصح الهبة للورثة، لأن الوصية لها مردودة.

ولو كان حكمها مقيد على موافقة جميع الورثة (يعني على منظور جمع الأحكام

الإسلامية بإندونيسيا) فالهبة تصح للورثة ولغيرها، لا فرق بينهما، إلا هبة الوالد لولده

يجوز أن تحسب كالإرث. وهذه كما فسر القاضي على جمع الأحكام الإسلامية

بإندونيسيا.