

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

إن الحمد لله، نحمده، ونستعينه، ونستغفره، ونعوذ بالله من شرور أنفسنا، ومن سيئات أعمالنا، من يهده الله فلا مضل له، ومن يُضلل فلا هادي له، وأشهد أن لا إله إلا الله وحده لا شريك له، وأشهد أن محمداً عبده ورسوله، صَلَّى اللهُ عليه وعلى آله وأصحابه ومن تبعهم بإحسان إلى يوم الدين، وسلم تسليماً كثيراً. أما بعد:

فهذا مشروع للباحث محمد رشيد رضا بعنوان "مظاهر بيع الفضولي في منطقة سميرساري بمحافظة جمر" قدمه إلى قسم الأحوال الشخصية في كلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية لاستيفاء شروط التخرج ونيل الدرجة الجامعة.

فأسأل الله التيسير في كتابته وأن ينفع به الجميع فإنه ولي التوفيق والقادر على ذلك.

^١ محمد ناصر الدين الألباني، "خطبة الحاجة التي كان رسول الله صلى الله عليه وسلم يعلمها أصحابه"، [بيروت، المكتب الإسلامي، بدون سنة الطباعة] ج: ١ / ص: ٢.

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

إن الإسلام هو دين منزل من الله عز وجل، مبني على الكتاب والسنة، أنزله الله تعالى على رسوله و خليله الكريم محمد ﷺ. ثم بينه الله تعالى ورسوله بكامله حتى يصلح للناس في كل زمان ومكان سواء كان ذلك من أمور العبادات أو المعاملات. كما قال الله تعالى: ﴿الْيَوْمَ أَكْمَلْتُ لَكُمْ دِينَكُمْ وَأَتْمَمْتُ عَلَيْكُمْ نِعْمَتِي وَرَضِيتُ لَكُمُ الْإِسْلَامَ دِينًا﴾.

والمعاملات هي أمر لا تمكن فصلها في الحياة اليومية، وكثير من الناس يبيعون بعضهم على بعض للحصول على حوائجهم، والشريعة الإسلامية تبين لكل مسلم طريقة البيع والشراء إذا توفرت أركانه، حيث إن جمهور العلماء يرون أن أركان البيع هي العاقدان (البائع والمشتري) والصيغة والمعقود عليه.

٢ المائة: ٣.

٣ الشريبي، شمس الدين محمد بن أحمد الخطيب الشافعي (المتوفى: ٩٧٧ هـ)، " مغني المحتاج إلى معرفة معاني ألفاظ المنهاج " ، [دار الكتب العلمية، الطبعة الأولى، ١٤١٥ هـ - ١٩٩٤ م] باب كتاب البيع، ج : ٢ / ص : ٣٢٣.

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.

ومن المعلوم أن من شروط المبيع في البيع أن يكون مملوكة للعاقد، أو مأذونا فيه من

جهة المالك، ولكن قد يصدر البيع من غير المالك ويسمى ذلك عند الفقهاء ببيع

الفضولي، وهو أن يتصرف في حق الغير بدون ولاية أو إذن شرعي. ٤

والفقهاء اختلفوا عن حكم هذا البيع، فمنهم من نهي عن هذا البيع واعتبره

باطلا، كما قال إمام الشافعي في مذهبه، ودليله في ذلك حديث حكيم بن حزام -رضي

الله عنه- أن النبي ﷺ قال: (لا تبع ما ليس عندك). وجه الاستدلال في هذا الحديث:

أن بيع الفضولي باطل، لأنه بيع مالا يملك، لأن المراد بما ليس عندك أي: بما لا تملكه.

والمعلوم أيضا أن مذهب الإمام الشافعي له أثر كبير على تطور الأحكام في

إندونيسيا. وقد تطور المذهب منذ فترة طويلة ومتأصلة في غالبية المسلمين في إندونيسيا.

لكن وجد الباحث مشكلة حول حكم بيع الفضولي عند المذهب الشافعي أنه فارق مع

ما فعله المجتمع، وخاصة مجتمع في منطقة سمبرساري.

٤ الزحيلي، وهبة بن مصطفى، "الفرق الإسلامية وأدلتها" [دمشق، دار الفكر، الطبعة الرابعة]، باب الفضولي، ج: ٤ / ص: ٣٠١٣.

٥ النووي، يحيى بن شرف بن مري بن حسن الحزامي الشافعي (المتوفى: ٦٧٦هـ) "المجموع" [جدة، مكتب الإرشاد] ج: ٩ / ص: ٢٤٧.

٦ "الجامع الكبير-سنن الترمذي" (باب ما جاء في كراهية بيع ما ليس عندك، حديثه صحيح)

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.

كما بين الباحث سابقا الذين يتعاملون ببيع الفضولي هم المجتمع في منطقة

سمبرساري بمحافظة جمبر. وهي منطقة من المناطق المركزية لمحافظة جمبر الذي عدد سكانها

٨ ١٣١,٦٦٩ شخصا. وعدد من كان مهنته تاجرا هو ١١٩١ شخصا. وبكثرة عددهم

يؤدي إلى وجود كثرة العقود التجارية في مجالات شتى، منها مجال بيع الفضولي. فبناء على

ذلك رغب الباحث أن يكتب بحثا علميا ميدانيا تحت عنوان: "مظاهر بيع الفضولي في

منطقة سمبرساري بمحافظة جمبر".

فنسأل الله تعالى أن يوفقه ويسر له في كتابة هذا البحث وأن يوفقنا جميعا إلى ما

يجبه ويرضاه وينفع بهذا البحث الإسلام والمسلمين.



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. تحديد المسائل

بناء على ما ذكره الباحث سابقا في خلفية البحث، فيذكر هنا تحديد المسائل التي

تكون مدارا للبحث، وهو كما يلي:

١. ما هي صورة بيع الفضولي المنتشر في منطقة سميرساري؟

٢. ما هي حقيقة بيع الفضولي المنتشر في منطقة سميرساري عند الفقه الإسلامي؟

٣. كيف تكون مظاهر بيع الفضولي في منطقة سميرساري؟

ج. أهداف البحث

بناء على ما تقدم في تحديد المسائل، فتكون أهداف البحث ما يلي:

١. معرفة صورة بيع الفضولي المنتشر في منطقة سميرساري.

٢. معرفة حقيقة بيع الفضولي المنتشر في منطقة سميرساري عند الفقه الإسلامي.

٣. معرفة مظاهر بيع الفضولي في منطقة سميرساري.



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

بعد أن قام الباحث بالبحث عن المراجع سواء من الكتب والرسائل التي لها صلة

بموضوع هذا البحث وجد الباحث عددا من البحوث منها، وهي ما يلي:

١. “PANDANGAN MUI PROVINSI SUMATRA SELATAN TERHADAP JUAL BELI FUDHULI”

فهو بحث علمي كتبه حسبي الأكبر (Hasbi Al Akbar)، البحث العلمي تقدم به

الباحث لاستيفاء شروط التخرج ونيل الدرجة الجامعية (S.H) في برنامج دراسة القانون

الاقتصادي للشريعة من كلية الشريعة والقانون UIN RADEN FATAH

PALEMBANG سنة ٢٠١٨ م. القرآن السنة

أكمل الباحث بحثه باستخدام طريقة تحليل البيانات بأسلوب البحث الميداني، وقراءة

المقالات، وجمع البيانات من رأي مجلس العلماء الإندونيسي بجنوب سومطرة لبيع الفضولي.

فتشابه الباحثان في الكلام عن بيع الفضولي ثم يختلف هذا البحث عن البحث المذكور

بحيث أن الباحث تكلم عن رأي مجلس العلماء الإندونيسي لبيع الفضولي. وأما البحث

الذي سيكتبه الباحث، سيدكر فيه عن مظاهر بيع الفضولي في منطقة سميرساري بمحافظة

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. "تحقيق أبواب الربا والحقوق والاستحقاق وفصل في بيع الفضولي من كتاب فتح القدير

للكمال بن الهمام (٧٩٠-٨٦١هـ)"

فهو بحث علمي كتبها فائزة أحمد يوسف سليم، البحث العلمي تقدمت به الباحثة

استكمالاً لمتطلبات درجة الماجستير في برنامج الفقه والتشريع وأصوله من كلية الدعوة وأصول

الدين من جامعة القدس - فلسطين سنة ٢٠١٨ م.

أكمل الباحثة بحثها باستخدام طريقة تحليل البيانات بأسلوب البحث الاستقرائي، مع

الاعتماد على ثلاث نسخ مخطوطة ونسخة مطبوعة غير محققة من كتاب فتح القدير.

فتشابه البحثان في البيان عن بيع الفضولي ثم يختلف هذا البحث عن البحث المذكور بحيث

أن الباحثة كتبت عن تحقيق أبواب الربا والحقوق والاستحقاق وفصل في بيع الفضولي من

كتاب فتح القدير للكمال بن الهمام. وأما البحث الذي سيكتبه الباحث، اكتشف عما

وراء مظاهر بيع الفضولي في منطقة سميرساري بمحافظة جمر.

٣. "بيع الفضولي دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون المدني"

فهو بحث علمي كتبها زينب محمود محمد حسين البعاج، طالبة دراسات عليا الماجستير

قسم القانون من كلية القانون والعلوم السياسية - جامعة الكوفة.

@ 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.

فتشابه البحثان في الكلام عن بيع الفضولي ثم يختلف هذا البحث عن البحث المذكور

بحيث أن الباحثة تكلمت عن بيع الفضولي مع ذكر مقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون

المدني. وأما البحث الذي سيكتبه الباحث، اكتشاف عما وراء مظاهر بيع الفضولي في

منطقة سميرساري بمحافظة جمبر.



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

تعريف البيع لغة واصطلاحاً

البيع لغة: مصدر باع، وهو: مبادلة مال بمال، أو بعارة أخرى: مقابلة شيء بشيء، أو دفع عوض وأخذ ما عوض عنه.^٩

معنى البيع اصطلاحاً: يرى فقهاء المذاهب الأربعة أن البيع مجموعة من التعريفات، فيما يلي:

عرفه الحنفية: هو "مبادلة المال بالمال بالتراضي".

عرفه المالكية: "أنه" نقل الملك بعوض بوجه جائز".

عرفه الشافعية: "مقابلة شيء بشيء".

^٩ ابن منظور، محمد بن مكرم بن منظور الأفرقي المصري، "لسان العرب"، [بيروت، دار صادر، الطبعة الأولى]، مادة "بيع"، ج: ٨ / ص: ٢٣. انظر: أبو العباس أحمد بن محمد بن علي الفيومي ثم الحموي، (المتوفى: نحو ٧٧٠هـ) "المصباح المنير في غريب الشرح الكبير" [بيروت، المكتبة العلمية] باب ب ي ع، ج: ١ / ص: ٦٩. انظر: زين الدين الرازي، أبو عبد الله محمد بن أبي بكر بن عبد القادر الحنفي (المتوفى: ٦٦٦هـ)، "مختار الصحاح"، [بيروت - صيدا، المكتبة العصرية - الدار النموذجية، الطبعة الخامسة، ١٤٢٠هـ/١٩٩٩م]، باب ب ي ع، ج: ١ / ص: ٤٣.

^١ ابن نجيم المصري، زين الدين بن إبراهيم بن محمد (المتوفى: ٩٧٠هـ)، "البحر الرائق شرح كنز الدقائق"، [دار الكتاب الإسلامي، الطبعة الثانية، بدون تاريخ]، مادة "كتاب بيع"، ج: ٥ / ص: ٢٧٧. ^١ المالكي، أبو الحسن المالكي "كفاية الطالب الرباني لرسالة أبي زيد القيرواني" [بيروت، دار الفكر، سنة النشر ١٤١٢] مادة "في البيوع"، ج: ٢ / ص: ١٧٧.

^١ الشاطري، محمد بن أحمد بن عمر الشاطري (المتوفى: ١٣٦٠هـ)، "شرح الياقوت النفيس فس مذهب ابن إدريس"، [القاهرة، دار المهاجر، الطبعة الأولى ١٣٤٤هـ - ٢٠١٢م]، باب البيع، ج: ١ / ص: ٢٣٣.

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.

عرفه الحنابلة: بأنه "مبادلة المال بالمال تمليكا وتملكا واشتقاقه: من الباع؛ لأن كل واحدٍ

من المتعاقدين يمد باعه للأخذ والإعطاء" .^٣

قال الشيخ العثيمين: "ولعل أجمع التعريف هو مبادلة مال ولو في الذمة، أو منفعة

مباحة كتمر في دار بمثل أحدهما على التأبيد غير ربا وقرض" .^٤

أركان البيع

ويرى جمهور الفقهاء أن أركان البيع ثلاثة وهي:

١. عاقدان: وهما البائع والمشتري.

٢. معقود عليه: وهو الثمن والمثمن.

٣. الصيغة: وهي الإيجاب والقبول.

^١ ابن قدامة، أبو محمد موفق الدين عبد الله بن أحمد بن محمد بن قدامة الجماعيلي المقدسي ثم الدمشقي الحنبلي (المتوفى: ٦٢٠هـ) "المغني" [مكتبة القاهرة، بدون طبعة، ١٣٨٨هـ - ١٩٦٨م] فصل البيع على ضربين أحدهما الإيجاب والقبول، ج: ٣ / ص: ٤٨٠.

^١ العثيمين، محمد بن صالح بن محمد العثيمين (المتوفى: ١٤٢١هـ) "الشرح الممتع على زاد المستقنع" [دار ابن الجوزي، الطبعة الأولى، ١٤٢٢ - ١٤٢٨هـ] كتاب البيع، ج: ٨ / ص: ٩٥.

^١ الصاوي، أبو العباس أحمد بن محمد الخلوئي المالكي (المتوفى: ١٢٤١هـ) "بلغة السالك لأقرب المسالك المعروف بحاشية الصاوي على الشرح الصغير" [دار المعارف] تعريف البيع، ج: ٣ / ص: ١١.

الشربيني، شمس الدين محمد بن أحمد الخطيب الشافعي (المتوفى: ٩٧٧هـ)، "مغني المحتاج إلى معرفة معاني ألفاظ المنهاج"، [دار الكتب العلمية، الطبعة الأولى، ١٤١٥هـ - ١٩٩٤م] كتاب البيع، ج: ٢ / ص: ٣٢٣.

البهوتي، منصور بن يونس بن صلاح الدين ابن حسن بن إدريس الحنبلي (المتوفى: ١٠٥١هـ) "كشاف القناع عن متن الإقناع" [دار الكتب العلمية] كتاب البيع، ج: ٣ / ص: ١٤٦.

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.

شروط صحة البيع والشراء

لم يقسم جمهور الفقهاء شروط البيع وإنما وضعوا شروطا لكل ركن من أركان البيع

وتفصيله كما يلي:

أولاً: العقدان

أن يكون العاقد من بائع ومشتري جائز التصرف وهو الحر (البالغ الرشيد) فلا يصح

من صغير ومجنون وسكران ونائم ولا من محجور عليه بسيفه ولو بغبطة.

ثانياً: المعقود عليه

اشترط الجمهور في المعقود عليه ما يأتي:

١. أن يكون طاهراً، فلا يصح بيع نجس ولا متنجس لا يمكن تطهيره كدهن تنجس.

٢. أن يكون نافعا شرعاً، فلا يصح بيع الحشرات، وكل سبع لا ينفع، ولا حيتي الحنطة ونحوها، وآلة اللهو وما فيه منفعة محرمة كالخمر، وما فيه منفعة مباحة للحاجة كالكلب، وما فيه منفعة تباح للضرورة كالميتة.

٣. إمكان تسليمه أو قدرة على تسليمه فلا يصح بيع الطير في الهواء.

٤. أن يكون المبيع مملوكاً لبائعه وقت العقد وكذا الثمن (ملكاً تاماً) أو بعبارة أخرى الملك لمن له العقد.

١ الشربيني، شمس الدين محمد بن أحمد الخطيب الشافعي (المتوفى: ٩٧٧ هـ)، "مغني المحتاج إلى معرفة معاني

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.

٥. أن يكون المبيع معلوما لهما أي للبائع والمشتري؛ لأن جهالة المبيع غرر فيكون منهيًا عنه، فلا يصح بيع مجهول الذات ولا القدر ولا الصفة.

ثالثًا: الصيغة

وذكر الشافعية شروط الصيغة على الإجمال والتفصيل، أما الإجمال فهي أربعة منها: عدم الفصل وعدم التعليق، وعدم التأقيت، وتوافق الإيجاب والقبول معا، وأما التفصيل فهي ثمانية منها :

١. ألا يغير المبتدئ من العاقدين ما أتى به، فلو قال بعتك ذا العبد بل الجارية فقبل، لم يصح. أو بعتك هذا حالا بل مؤجلا: لم يصح لضعف الإيجاب بالتغيير.
٢. التلطف، بحيث يسمعه من يقربه عادة، أي سمعه صاحبه لحدة سمعه.
٣. بقاء الأهلية إلى وجود الشق الثاني، فلو جن الأول قبل وجود القبول لم يصح.
٤. أن يكون القبول ممن صدر معه الخطاب، فلو قبل غيره في حياته أو بعد موته لم يصح.
٥. أن يذكر المبتدئ منهما الثمن والمثمن.

٦. أن يأتي بكاف الخطاب، ويستثنى منه المتوسط المتقدم، ولفظ نعم من المتعاقدين.

٧. أن يضيف البيع لجملة فلو قال: بعت يدك، لم يصح. إلا إن أراد التجوز عن الجملة.

١ الدمياطي، أبو بكر عثمان بن محمد شطا الدمياطي الشافعي (المتوفى: ١٣١٠هـ) "إعانة الطالبين على حل ألفاظ فتح المعين" [دار الفكر للطباعة والنشر والتوزيع، الطبعة الأولى، ١٤١٨هـ - ١٩٩٧م] باب البيع، ج: ٣ / ص: ٩.

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.

٨. أن يقصد اللفظ لمعناه، فلو سبق به لسانه، أو كان أعجمياً لا يعفر معنى البيع، لم يصح.

تعريف بيع الفضولي لغة واصطلاحاً

الفضولي في اللغة: مأخوذ من الفضل وهو الزيادة، وجمعه (فضول) كفلس وفلوس، وقد غلب استعماله على ما خير فيه، واستعمل الجمع استعمال المفرد، فقيل: فضولي لمن يشتغل بما لا يعنيه.

١

٨

الفضولي في الاصطلاح:

عرف الحنفية الفضولي: بأنه من يتصرف في حق الغير بلا إذن شرعي.

٩

وعرفه المالكية: بأنه من باع ملك غيره بغير إذنه.

٢

وعرفه الشافعية: بأنه من ليس بوكيل ولا ولي على المالك.

١



١ الفيومي، أبو العباس أحمد بن محمد بن علي (المتوفى: ٧٧٠هـ) "المصباح المنير" [بيروت، المكتبة العلمية، بدون طبعة، وبدون تاريخ] مادة (الفاء الضاد اللام)، ج: ٢ / ص: ٤٧٥.

١٩ ابن نجيم المصري، زين الدين بن إبراهيم بن محمد (المتوفى: ٩٧٠هـ) "البحر الرائق" [بدون مكان، دار الكتاب الإسلامي، الطبعة الثانية، بدون تاريخ] فصل في بيع الفضولي، ج: ٦ / ص: ١٦٠.

٢٠ الخرشني، محمد بن عبد الله المالكي (المتوفى: ١١٠١هـ) "شرح مختصر خليل للخرشي" [بيروت، دار الفكر للطباعة، بدون طبعة، وبدون تاريخ]، مادة شروط المعقود عليه، ج: ٥ / ص: ١٨.

٢١ الرملي، شمس الدين محمد بن أبي العباس (المتوفى: ١٠٠٤هـ) "نهاية المحتاج إلى شرح المنهاج" [بيروت، دار الفكر، الطبعة الأخيرة، ١٤٠٤هـ/١٩٨٤م] باب من شروط المبيع الملك، ج: ٣ / ص: ٤٠٣.

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.

وعرفه الحنابلة: بأنه المتصرف للغير بغير إذنه.

وتعريف

الحنابلة هو التعريف المختار، لأنه دل على المقصود بعبارة أقصر.

أحكام بيع الفضولي

اتفق الفقهاء على عدم صحة بيع الإنسان ما لا يملك إذا لم يجزه مالكه، ولم يكن البائع حاكماً ولا منتصفاً من حق له أو لغيره، واختلفوا في حكم بيع الفضولي إذا أجاز المالك^٢ التصرف على قولين:



^{٢٢} الشنقطي، محمد بن محمد المختار، "شرح زاد المستقنع" [بدون مكان، دروس صوتية قام بتفريغها موقع الشبكة الإسلامية]

^{٢٣} الكاساني، علاء الدين أبو بكر بن مسعود بن أحمد الحنفي (المتوفى: ٥٨٧ هـ) "بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع" [دار الكتب العلمية، الطبعة الثانية، ١٤٠٦ هـ - ١٩٨٦] باب فصل في الشرط الذي يرجع إلى معقود عليه، ج: ٥ / ص: ١٤٧.

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.

القول الأول: أنه صحيح، وهو مذهب الحنفية، والمالكية، والشافعي في القديم،^٢

ورواية عند الحنابلة.^٧

القول الثاني: أنه باطل، وهو قول الشافعي في الجديد والمذهب عند الحنابلة.^٦

الأدلة

أدلة القول الأول:

استدل أهل هذا القول بأدلة منها:

١- قوله تعالى: ﴿وَأَحَلَّ اللَّهُ الْبَيْعَ وَحَرَّمَ الرِّبَا﴾

٢- قوله تعالى: ﴿إِلَّا أَنْ تَكُونَ تِجَارَةً عَنْ تَرَاضٍ مِّنْكُمْ﴾

٣- قوله تعالى: ﴿وَابْتَعُوا مِن فَضْلِ اللَّهِ﴾

^{٢٤} التويجري، محمد بن إبراهيم بن عبد الله "موسوعة الفقه الإسلامي" [بيت الأفكار الدولية، الطبعة الأولى، ١٤٣٠هـ - ٢٠٠٩م] باب شروط البيع، ج: ٣ / ص: ٣٩٩.

^{٢٥} الخطاب، محمد بن محمد بن عبد الرحمن المالكي "مواهب الجليل" [دار الرضوان، الطبعة الأولى، ١٤٣١هـ - ٢٠١٠م] ج: ٤ / ص: ٣٦٩.

^{٢٦} النووي، يحيى بن شرف بن مري بن حسن الحزامي الشافعي (المتوفى: ٦٧٦هـ) "المجموع" [جدة، مكتب الإرشاد] ج: ٩ / ص: ٢٤٧.

^{٢٧} المصدر السابق

^{٢٨} "المجموع" ج: ٩ / ص: ٢٣٧.

^{٢٩} "كشاف القناع عن متن الإقناع" ج: ٣ / ص: ١٥٧.

^٢ سورة البقرة: ٢٧٥

^٣ سورة النساء آية ٢٩

^٣ سورة الجمعة آية ١٠

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.

وجه الاستدلال بهذه الآيات:

أن الله سبحانه وتعالى شرع البيع والشراء والتجارة وابتغاء الفضل من غير فصل بين ما إذا وجد من المالك بطريق الأصالة، وبين ما إذا وجد من الوكيل في الابتداء، أو بين ما إذا وجدت الإجازة من المالك في الانتهاء، وبين وجود الرضا في التجارة عند العقد أو بعده، فيجب العمل بإطلاقها إلا ما خص بدليل.

نوقش: بأن هذه الآيات عامة مخصصة بالنهي عن بيع ما ليس عند الإنسان.

أجيب: بأن هذا النهي ورد ما هو أخص منه، وهي الأدلة على إجازة تصرف الفضولي.

أدلة القول الثاني:

استدل أهل هذا القول الثاني بأدلة منها:

١- أن النبي ﷺ قال (نهى عن بيع الغر).

وجه الاستدلال: أن بيع الفضولي من جملة الغر.

نوقش: بنفي الغر، لأنه صدر من أهله، ولا ضرر فيه للمالك مع تحييره، ولا ضرر فيه

على الطرف الثاني، لأنه أقدم عليه طائعا، فتثبت القدرة الشرعية تحصيلها لهذه الوجوه.

٢- حديث حكيم بن حزام-رضي الله عنه- أن النبي ﷺ قال: (لا تبع ما ليس عندك).

^٢ "بدائع الصنائع" ج: ٥ / ص: ١٤٩.

^٣ "الموطأ" (باب بيع الغر، حديثه مرسل)

^{٣٥} "الجامع الكبير-سنن الترمذي" (باب ما جاء في كراهية بيع ما ليس عندك، حديثه صحيح)

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.

وجه الاستدلال: أن بيع الفضولي باطل، لأنه بيع مالا يملك، لأن المراد بما ليس عندك

أي: بما لا تملكه، للاتفاق على أن المملوك يصح بيعه وإن كان غائبا عنه حالة العقد.

نوقش: أن المراد من النهي ما إذا باعه ثم اشتراه، وأراد تسليمه بحكم ذلك العقد.

٦ ٣- قوله ﷺ: (لا يحل مال امرئ مسلم إلا بطيب نفس منه).

وجه الاستدلال: أن بيع الفضولي نقل للمالك بغير إذن المالك، وهذا لا يحل.

نوقش: أن بيع الفضولي ليس على البتات، بل هو موقوف على إذن المالك ورضاه.

الراجح هو القول الأول لثبوت الأدلة الصحيحة الصريحة على هذا القول، وفي المقابل قوة المناقش لأدلة القول الثاني.

سبب الخلاف:

يعود اختلاف الفقهاء في هذه المسألة لعدة أسباب منها:

٧ ١- اختلافهم فيما إذا ورد النهي على سبب: هل يحمل على سببه، أو يعم؟

٢- اختلافهم في الإيجاب والقبول: هل له حكمان؟ أحدهما: الانعقاد وهو مقترن بهما،

٨ والثاني: زوال الملك، وهو منفصل عن الانعقاد، أو له حكم واحد.

^{٣٦} "مسند أبي يعلى الموصلي" (باب كتاب البيوع، إسناده ضعيف)

^{٣٧} ابن رشد، أبو الوليد محمد بن أحمد (المتوفى: ٥٩٥هـ) "بداية المجتهد ونهاية المقتصد" [القاهرة، دار الحديث، بدون طبعة، ١٤٢٥هـ-٢٠٠٤م]، الباب الثالث في العاقدين، ج: ٣ / ص: ١٨٩.

^{٣٨} الزنجاني، محمود بن أحمد (المتوفى: ٦٥٦هـ) "تخريج الفروع على الأصول" [بيروت، مؤسسة الرسالة، الطبعة الثانية، ١٣٩٨هـ]، باب مسألة، ج: ١ / ص: ١٨٧.

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.

اختلافهم في ما نهى عنه النبي ﷺ من العقود لوصف ملازم، وكان النهي يرجع إلى فقدان ولاية أحد العاقدين، فمنهم من قال: العقود صحيحة موقوفة على إجازة صاحب الحق، ومنهم من يرى بطلانها.

شروط بيع الفضولي

شروط بيع الفضولي ثلاثة:

الأول: بقاء العاقدين والمعقود عليه، دون تغيير لأن إجازة العقد هي التصرف به، وأركان العقد لا بد من وجودها.

الثاني: أن يكون المميز للعقد أهلاً للإجازة وقت إنشاء العقد وتنفيذه، والعقد باطل بغير ذلك.

الثالث: أن يبيع البائع المال الموكل به للشخص آخر وليس لنفسه، فلا يجوز له تولى طرفي العقد، أما إذا تم إضافة العقد إلى غيره ينعقد العقد ويكون موقوف التنفيذ على إجازة صاحب المال الذي اشتراه له، ولو مات صاحب المال لا يُنقذ العقد. وللفضولي حق فسخ العقد قبل صدور الإجازة من المالك، دفعا لإلحاق الضرر به، فهو الذي تعود إليه حقوق البيع.

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

وأما المنهج الذي يسير عليه من خلال كتابة البحث فهو ما يلي :

١. نوع البحث

جعل الباحث هذا البحث بحثاً ميدانياً يقوم على عملية جمع البيانات الأساسية والفرعية من ميدان البحث، وذلك بطريق الاستبانة أو مقابلة الأشخاص الذين لهم علاقة بالبحث فيها أو مطالعة بعض الكتب والبحوث والرسائل المتعلقة بالموضوع للوصول إلى أهداف البحث.

٢. منهج جمع البيانات

وأما المناهج التي استخدمها الباحث لجمع البيانات في هذا البحث فهي كما يلي:

أ. منهج المقابلة

المقابلة في حوار مع بعض الأشخاص الذين لهم علاقة بالبحث، وهم تجار في منطقة سميرساري لحصول على المعلومات المتعلقة ولتقوية هذه البيانات.

ب. منهج الاستقصائي

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.

المنهج الاستقصائي هو منهج من مناهج البحث الكمي يستخدم لطرح

الأسئلة على عينة من المستجيبين باستخدام مصادر مثل الاستفتاءات

والاسئلة والاستقصاءات.

٣. منهج تحليل المسألة

أما المنهج الذي يسير عليه الباحث في تحليل المسألة فهو منهج الكيفي

ومنهج الكمي، وهو عرض البيانات وتحليلها بعد جمعها بطريقة الملاحظة

ومقابلة الشخص، ثم بعد إتمام تحليلها أُخرج نتائجها من الدراسة الميدانية

باستخدام منهج الكمي على شكل الأرقام للحصول على نتائج التامة.

٤. إعداد البحث

سلك الباحث في إعداد البحث على مناهج هي كما يلي:

أ. عند ذكر الآيات القرآنية، فإن الباحث يكتبها بين القوسين هكذا

﴿.....﴾ ويذكر اسم السورة ورقم الآية في الهامش.

ب. عند ذكر الأحاديث، فإن الباحث يكتبها بين القوسين هكذا (.....)

ويذكر اسم الكتاب والباب والرقم في الهامش.

ز. خطة البحث

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.

لفهم المسائل الرئيسية في هذا البحث، فقسمت البحث على النظام الآتي :

الباب الأول : المقدمة، وفيها:

أ. خلفية البحث

ب. تحديد المسائل

ج. أهداف البحث

د. الدراسات السابقة

هـ. الإطار النظري

و. منهج البحث

ز. خطة البحث



الباب الثاني: جمع البيانات

وفيه فصلان:

الفصل الأول: عينة البحث

المبحث الأول: نبذة عن منطقة سميرساري

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 الثاني: المخبرون

المطلب الأول: أوصاف المخبرين

المطلب الثاني: أحوال المخبرين

المبحث الثالث: أسئلة المقابلة

الفصل الثاني: صورة عقد بيع الفضولي في منطقة سميرساري بمحافظة جمر

الباب الثالث: مدى موافقة عقد بيع الفضولي المطبق بمنطقة سميرساري بمحافظة

جمر في منظور الفقه الإسلامي

وفيه فصلان:

الفصل الأول: حقيقة بيع الفضولي المنتشر في منطقة سميرساري

المبحث الأول: أحكام بيع الفضولي

المبحث الثاني: شروط بيع الفضولي

المبحث الثالث: القاعدة (المعروف بين التجار كالمشروط بينهم)

الفصل الثاني: مظاهر بيع الفضولي في منطقة سميرساري

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.

الباب الرابع: الخاتمة، ويشتمل على:

أ. أهمية نتائج البحث

ب. التوصيات

الفهارس

أ. فهرس الآيات القرآنية

ب. فهرس الأحاديث النبوية

ت. فهرس الجداول

المصادر والمراجع

المرفقات

