

BAB 2

BAB 2

KONSEP HARTA INTELEK MENURUT ISLAM DAN PENDEKATANNYA DALAM REALITI SEMASA

1.0 PENDAHULUAN

Kemajuan teknologi dan pembangunan tamadun manusia kesan globalisasi telah merubah budaya hidup masyarakat dalam pelbagai bidang kehidupan termasuk dari sudut kemahiran menilai sesuatu. Kuasa wang kesan fahaman kebendaan menyebabkan nilai-nilai bagi setiap perkara pada masa kini adalah berasaskan potensinya untuk dieksploitasi bagi memperolehi keuntungan material. Bentuk dan struktur bukanlah ukuran sama ada bernilai atau tidaknya sesuatu objek itu. Akan tetapi yang lebih utama ialah sejauhmana ia boleh dikuasai dan dikomersialkan.

Ledakan teknologi maklumat telah melahirkan masyarakat yang bermaklumat. Golongan yang paling berkuasa di zaman ini ialah yang memiliki sumber maklumat.¹ Kebanyakan aktiviti yang dilakukan oleh masyarakat sama ada dalam aspek pendidikan, industri, ketenteraan mahupun pentadbiran kerajaan melibatkan pengaliran maklumat. Antara kesannya, lahir lah gagasan *K.Economy* yang disarankan oleh kerajaan dengan tujuan untuk menjadikan ekonomi negara ini berlandaskan pengetahuan.² Kemunculan konsep harta intelek kesan daripada pengamalan gaya hidup yang berteraskan maklumat dalam segala bidang ini

¹ Abdullah Mohd Zin *et al.* (2000), *Perkongsian Maklumat*. Petaling Jaya: Prentice Hall, h. 2

menuntut agar kefahaman tentang harta ditafsirkan semula. Harta intelek perlu turut diklasifikasikan sebagai harta berharga berasaskan nilainya menurut kacamata 'uruf semasa. Kekayaan sesebuah negara pada masa kini, tidak lagi diukur berdasarkan pengeluaran fizikalnya tetapi berasaskan pengeluaran harta intelek.

Dalam konteks Malaysia, harta intelek masih merupakan satu isu yang baru kerana ia baru diperundangan di negara ini bermula dengan penggubalan Akta Hakcipta pada tahun 1969 yang kemudiannya dimansuhkan dan digantikan dengan Akta Hakcipta 1987 yang terpakai sehingga ke hari ini. Kemudian timbul pula Akta Cap Dagangan pada tahun 1976 dan Akta Paten pada tahun 1983 dengan pindaan yang dibuat dari semasa ke semasa.

Meskipun begitu, konsep harta intelek merupakan konsep yang masih belum begitu difahami oleh kebanyakan masyarakat khususnya umat Islam. Ini menimbulkan banyak tandatanya berhubung kesannya ke atas transaksi kehartaan yang lain seperti urusan jual beli, pewarisan dan lain-lain dari aspek hukum. Sehubungan itu, di dalam bab ini, kajian akan menjelaskan beberapa idea asas tentang konsep harta intelek, penerimaan Syara' terhadapnya dalam mu'amalah Islam dan kedudukannya dalam realiti semasa.

² Wan Latifah Wan Mohamad (Dr)(1999), *K-Economy Policy Paper 1 : A Synthesis of the 1st K-*

2.0 KONSEP HARTA INTELEK MENURUT PERSPEKTIF ISLAM

Konsep harta intelek telah lama wujud dalam Islam. Walaubagaimanapun konsep ini tidak dibincangkan secara langsung oleh fuqaha' silam dalam karya-karya mereka. Oleh kerana itu, pengertian dan penjelasan sebenar tentang konsep harta intelek tidak ditemui dalam kitab-kitab tersebut. Kupasan yang mendalam tentang konsep ini diperolehi daripada kajian-kajian ilmiah yang dibuat oleh para fuqaha' kontemporari bermula awal abad kedua puluh.³ Schubungan itu, konsep harta intelek yang akan dijelaskan dalam bab ini lebih berpandukan kepada pandangan kontemporari. Perbincangan ini akan memberikan tumpuan terhadap definisi harta intelek, bentuk dan jenis harta intelek, sifat-sifat harta intelek dan sejarah kemunculan konsep tentangnya.

DEFINISI HARTA INTELEK

Harta intelek dalam bahasa Arabnya disebut *al-Ibtikār Fī al-Intāj al-Zihnī*.⁴ Dari segi bahasa, *al-Ibtikār* bermaksud permulaan bagi sesuatu.⁵ Dari segi istilahnya pula, tidak ada takrif khusus yang diberi oleh fuqaha' terdahulu. Namun, para fuqaha' kontemporari telah memberikan takrifan yang berbeza-beza. Dr. Fath al-Duraynī telah mendefinisikan harta intelek sebagai gambaran pemikiran yang dihasilkan seseorang melalui kemampuan pemikirannya sehingga

Economy Workshop. Selangor : MIMOS Bhd, h. 5

³ Sila lihat Fath al-Duraynī (1984), *Haq al-Ibtikār*, c. 3. Beirut: Muassasah al-Risālah, 'Abd Allah Mabruk al-Najjar (1990), *al-Himāyah al-Muqarrarah Li Ihuqūq al-Muallifin al-Adabiyyah Fī al-Fiqh al-Islāmī*. Kaherah: Dār al-Nahdjah al-'Arabiyyah, 'Abd al-Samī' 'Abd al-Wahhāb Abū Khayr (Dr)(1988), *al-Haq al-Mālī Li al-Muallif Fī Fiqh al-Islāmī Wa al-Qanūn al-Miṣrī*. Kaherah: Maktabah Wahbah

⁴ Fath al-Duraynī (1984), *ibid*, h. 9

terhasil penemuan dan ciptaan yang belum pernah didahului oleh orang lain sebelum daripadanya.⁶

Al-Zarqā' pula menyatakan bahawa harta intelek merangkumi hakcipta seperti hak penulis untuk mengambil manfaat daripada bukunya, wartawan di dalam keistimewaan surat khabarnya dan seniman daripada karya-karya seninya. Harta intelek juga merangkumi hak industri seperti hak pencipta alatan, penggubah paten niaga dan pencipta tanda niaga.⁷ Dr Muḥammad 'Uthmān Syibīr pula mendefinisikan harta intelek atau disebut dalam kitabnya sebagai *al-Ḥuqūq al-Ma'nawīyyah* ialah kuasa untuk seseorang ke atas barang tidak nyata (*ma'nawī*) sama ada produk akal seperti hak penulis di dalam penulisan-penulisan ilmiah dan karya sastera ataupun paten di dalam ciptaan-ciptaan perindustrian dan tanda niaga.⁸

Manakala Dr 'Abd Allah Mabruk al-Najjār yang lebih memfokuskan harta intelek kepada hak pengarang sahaja, mendefinisikannya sebagai pemilikan manusia ke atas hasil pemikirannya dan ciptaan akalnya.⁹ Dr Nu'mān Jum'ah dalam membincangkan hak pemikiran (*al-Ḥuqūq al-Zihniyyah*), beliau mentakrifkannya sebagai hak-hak seseorang individu ke atas idea dan ciptaannya yang telahpun wujud terpisah dari individu tersebut yang mana kemudiannya terkandung pula dalam suatu bahantara fizikal. Walaubagaimanapun idea-idea dan

⁵ Ibn Manẓūr (1988), *Lisān al-'Arab*. Beirut: Dār al-Iḥyā' al-Turāth al-'Arabī, h. 4

⁶ Faṭḥ al-Duraynī (1984), *op.cit.*, h. 9

⁷ Muṣṭafā Aḥmad al-Zarqā' (1968), *al-Madkhal al-Fiqhī al-Ām*, j. 3. Damsyik: Dār al-Fikr, h. 22

⁸ Muḥammad 'Uthmān Syibīr (Dr)(1999), *al-Mu'āmalāt al-Māliyyah al-Mu'āṣarah Fī al-Fiqh al-Islāmī*. Jordan: Dār al-Nafāis, h. 55

ciptaan tersebut tetap dinisbahkan kepadanya kerana ia merupakan hasil pemikiran yang lahir dari kemahiran, kuasa dan keupayaannya sendiri.¹⁰

Dr Nazih Muḥammad pula telah menyatakan bahawa hak pemikiran merupakan hak individu ke atas suatu harta tidak nyata yang merupakan hasil dan buah fikiran serta imajinasinya seperti hak pengarang, paten dan tanda niaga.¹¹ Manakala Syeikh 'Alī al-Khafif telah mendefinisikan harta intelek sebagai sesuatu yang disandarkan kepada barang-barang tidak ketara (*ma' nawī*) yang tidak dapat dikesan dengan pancaendera tetapi hanya boleh ditanggapi dengan akal fikiran seperti idea dan ciptaan.¹² Begitu juga takrif yang diberikan oleh Dr Redā 'Abd al-Raḥmān Wahdān.¹³

Sarjana moden seperti Jeremy Phillips pula mendefinisikan harta intelek dari sudut bahasanya sebagai semua barang yang berpunca daripada latihan akal manusia seperti idea, ciptaan, sajak, rekabentuk dan lain-lain. Manakala definisinya dari segi undang-undang bermaksud sesuatu yang boleh dituntut ke atas produk intelektual manusia.¹⁴ Annie Chu pula mentakrifkan harta intelek

⁹ 'Abd Allah Mabruk al-Najjar (Dr)(1995), *Nuṭāq al-Khaṭā' Wa Taṭbīqatih Fī Majāl Intihāl al-Muallafāt*. Kaherah: Dār al-Nahḍah al-'Arabiyyah, h. 52

¹⁰ Nu'mān Jum'ah (Dr)(1977), *Durūs Fī al-Madkhal Li al-'Ulūm al-Qānūniyyah*. Kaherah: Dār al-Nahḍah al-'Arabiyyah, h. 375. Dipetik oleh 'Abd Allah Mabruk al-Najjar (1990), *op.cit*, h. 22

¹¹ Nazih Muḥammad (Dr)(1977), *al-Madkhal Li Dirāsah al-Qānūn*, j. 2. Kaherah: Dār al-Nahḍah al-'Arabiyyah, h. 68. Dipetik oleh Abdullah Mabruk al-Najjar (1990), *ibid*.

¹² 'Alī al-Khafif (1990), *al-Milkiyyah Fī al-Syarī'ah al-Islāmiyyah ma'a Muqāranatihā bi al-Qawānīn al-'Arabiyyah*. Beirut: Dār al-Nahḍah al-'Arabiyyah, h. 20

¹³ Redā 'Abd al-Raḥmān Wahdān (Dr)(1996), "al-Tawāzun al-Mafqūd Fī Istiqlāl al-Haq al-Māli li al-Muallif Fī zī al-Taqnīnāt al-Mu'āṣarah Wa al-Mutaghāiyyirāt al-Iqtisādiyyah: Dirāsah Muqāranah" (Kertas Kerja Nadwah Huquq al-Mu'allif: Madkhal Islāmī di Universiti al-Azhar, Kaherah, 1-2 Jun 1996), j. 2, h. 579

¹⁴ Phillips (1990), *An Introduction to Intellectual Property Law*, c. 2. London: Butterworths, h. 3-4

sebagai produk atau idea yang didapati daripada proses kreatif, kajian atau reka bentuk.¹⁵

Jika dilihat kepada takrifan undang-undang semasa, menurut *World Intellectual Property Organization (WIPO)*, harta intelek ialah segala hak yang terhasil daripada sebarang aktiviti intelek dalam bidang industri, sains, sastera dan seni.¹⁶

Manakala Kementerian Perdagangan Dalam Negeri dan Hal Ehwal Pengguna mendefinisikan harta intelek sebagai harta di dalam ciptaan intelektual terutamanya reka cipta teknologi serta hasil sastera dan seni.¹⁷

Berdasarkan definisi-definisi tersebut, didapati wujudnya dua kecenderungan di kalangan fuqaha' dan sarjana moden dalam mentakrifkan harta intelek. Ada takrif yang menggambarkan harta intelek sebagai manfa'ah dan ada yang menggambarkannya sebagai hak. Sukar untuk menentukan secara tepat definisi sebenar harta intelek. Ini kerana didapati banyak penulis seperti Dr Ida Madieha dalam artikelnya bertajuk *Urusniaga (Mu'amalah) Hakcipta, Konsep dan Masalah*¹⁸, Arief Salleh Rosman dalam bukunya *Harta Intelektual Menurut Fiqh*

¹⁵ Annie Chu, About intellectual property, Annie Chu, About intellectual property, <http://apollo.gse.uci.edu/chsmun/wipo.html>, Febuari 2003

¹⁶ Sila lihat Artikel 2, dokumen WIPO. Konvensyen tersebut ditandatangani di Stockholm pada 14 Julai 1967. Sila lihat M.A. Leaffer (ed.)(1990), *International Treatises on Intellectual Property*. Washington: The Bureau of National Affairs

¹⁷ Kementerian Perdagangan Dalam Negeri dan Hal Ehwal Pengguna, Bahagian Harta Intelek, <http://www.kpdnhq.gov.my>, 20 Febuari 2003, h. 1

¹⁸ Ida Madieha Abdul Ghani Azmi (Dr)(2000), "Urusniaga (Mu'amalah) Hak Cipta, Konsep dan Permasalahannya" dalam Mahamad Arifin (ed.), *Al-Ahkam : Undang-undang Kontrak, Dasar, Konsep dan Masalah*. Kuala Lumpur : Dewan Bahasa dan Pustaka, h. 113-114

Islam¹⁹ dan Dr Fath al-Duraynī dalam kitabnya *Ḥaq al-Ibtikār*²⁰ menyatakan hak paten, hakcipta dan lain-lain sebagai hak harta intelek bukan harta intelek itu sendiri. Manakala dari segi terma perundangan, istilah harta intelek lebih digambarkan sebagai sejenis hak iaitu hak-hak ke atas ciptaan-ciptaan intelek sama ada berbentuk karya, paten, rekacipta, tanda niaga dan lain-lain. Oleh itu, untuk menggabungkan kedua-dua kecenderungan ini, harta intelek perlu didefinisikan sebagai sebarang gambaran idea dan ciptaan yang terhasil daripada pemikiran yang dizahirkan dalam suatu bahantara fizikal dan juga sekumpulan hak dan kuasa ke atas ciptaan-ciptaan tersebut yang disabitkan oleh Syara' kepada pemiliknya untuk mengawal, memanfaatkan, mengguna dan mentadbir harta-harta tersebut mengikut batasan ketentuan Syara' yang telah ditetapkan.

Daripada definisi terpilih ini, diuraikan pengertiannya secara lebih spesifik sebagaimana berikut:-

- 1) “ Sebarang gambaran idea dan ciptaan yang terhasil daripada pemikiran.....” bermaksud apa sahaja produk akal dalam pelbagai bidang sama ada berbentuk karya sastera, seni, kerja-kerja sains, hasil penyiaran, industri seperti paten dan perniagaan seperti tanda niaga dan lain-lain. Kesemua hasil dan karya ini dinamakan harta intelek kerana lahir dari sumber yang sama iaitu akal fikiran manusia.²¹ Harta intelek tidak boleh ditanggap oleh pancaindera tetapi hanya melalui akal fikiran. Oleh itu, hak ke atas sesuatu harta intelek bukanlah ke

¹⁹ Arief Salleh Rosman (2002), *Harta Intelektual Menurut Fiqh Islam: Pendekatan Perbandingan dengan Undang-undang Malaysia*. Johor: Penerbit Universiti Teknologi Malaysia, Skudai, h. 119

²⁰ Fath al-Duraynī (1984), *op.cit*

atas barang ciptaan tetapi pada maklumat yang telah digambarkan dan dizahirkan dengan kewujudan barang tersebut sebagai bahantaranya.²²

Hasil idea mestilah sesuatu yang dicipta oleh pencipta bukan ditiru atau diulang daripada hasil ciptaan orang lain. Tetapi ini tidak bermakna hasil tersebut hendaklah secara keseluruhannya baru. Dibolehkan ciptaan yang berasaskan idea yang mempunyai hubungan dengan maklumat dan ciptaan ilmuwan terdahulu (warisan ilmu). Dibolehkan juga karya-karya terjemahan. Ini kerana ciptaan idea merupakan suatu yang relatif bukan mutlak.²³

2) "...yang dizahirkan dalam suatu bahantara fizikal..." bermaksud gambaran-gambaran idea dan ciptaan yang terhasil daripada pemikiran itu mestilah diwakili oleh sesuatu bahantara berbentuk fizikal sebagai medianya seperti buku, dokumen, kaset, filem, laman web, dokumen digital, model rekaan dan lain-lain.²⁴

3) "...dan juga sekumpulan hak dan kuasa ke atas ciptaan-ciptaan tersebut yang disabitkan oleh Syara'..." bermaksud hak-hak dan kuasa monopoli yang boleh digunakan oleh pemilik ciptaan bagi mengawal, memanfaatkan, menggunakan dan mentadbir ciptaan tersebut²⁵ dengan syarat hak-hak tersebut mestilah yang diiktiraf dan disabitkan oleh Syara'. Mana-mana hak yang tidak diiktiraf oleh

²¹ Ahmad Maḥmūd Sa'ūd (Dr)(1985), *Uṣūl al-Qānūn: Muḥāḍarāt Fī Nazariyyah al-Ḥaq*. Kaherah: Jāmi'ah al-Qāhirah, h. 135

²² Faṭḥ al-Duraynī (1984), *op.cit*, h. 9

²³ *ibid*, h. 10

²⁴ *ibid*, h. 54

²⁵ *ibid*, h. 44

fiqh Islam, tidak boleh digunakan. Sebagai contoh, pencipta lagu yang bertentangan dengan hukum Syara', tidak mempunyai sebarang hak ke atas lagu ciptaannya itu.

- 4) "...kepada pemiliknya..." iaitu pemilik harta intelek sama ada individu atau syarikat. Pemilik harta intelek tidak semestinya pencipta sesuatu idea atau ciptaan tetapi yang utama ialah individu atau syarikat tersebut merupakan pemilik hak ke atas harta intelek tersebut. Sebagai contoh sekiranya pencipta sesuatu idea telah memberikan atau menjual haknya ke atas harta intelek iaitu ideanya kepada sebuah syarikat penerbitan, dalam keadaan ini syarikat tersebut merupakan pemilik harta intelek tersebut.
- 5) "...mengawal..." bermaksud membolehkan pemilik harta intelek melarang pihak atau individu selainnya daripada mencabuli haknya ke atas harta tersebut.
- 6) "...memanfaatkan, mengguna dan mentadbir harta-harta tersebut..." Hak-hak ini adalah untuk memenuhi kepentingan pemilik harta intelek. Hak-hak ini juga perlu memelihara kepentingan umum (*maṣlaḥah 'ammah*).
- 7) "...mengikut batasan ketentuan Syara' yang telah ditetapkan..." bermaksud kuasa mengguna dan mentadbir tersebut hendaklah dilaksanakan oleh pemilik hak di dalam batasan-batasan yang telah ditetapkan oleh Shara'. Mana-mana perlaksanaan hak yang melampaui batas Syara' adalah dilarang. Sebagai contoh, tidak boleh menggunakan hak sehingga menzalimi orang lain.

BENTUK DAN JENIS HARTA INTELEK

Sebagaimana takrif harta intelek yang dinyatakan sebelum ini, terdapat 2 bentuk harta intelek iaitu:-

1- Gambaran idea dan ciptaan yang terhasil daripada pemikiran yang dizahirkan dalam suatu bahantara fizikal yang memberikan hak dan kuasa yang disabitkan oleh Syara' ke atas ciptaan-ciptaan tersebut kepada pemiliknya. Terdapat 4 jenis gambaran idea dan ciptaan:-

- a- Hasil penulisan dan karya-karya seni
- b- Paten iaitu suatu rekacipta, sama ada suatu produk ataupun proses untuk menghasilkan cara baru bagi membuat sesuatu, ataupun untuk penyelesaian teknikal terhadap sesuatu masalah.²⁶
- c- Cap dagangan atau tanda niaga iaitu tanda yang dicipta untuk membezakan barangan dan perkhidmatan daripada seorang peniaga dengan peniaga-peniaga yang lain. Cap Dagangan boleh terdiri daripada perkataan, logo gambar, nama, huruf, nombor atau kombinasi daripada unsur-unsur tersebut. Terdapat 2 bentuk cap dagangan :-

- i- Tanda perniagaan dalam bentuk lambang, logo atau slogan. Contohnya, logo barangan Adabi.
- ii- Nama perniagaan. Contohnya, MAKRO, Mydin dll

d- Reka bentuk perindustrian iaitu ciri bentuk, tatarajah, corak atau hiasan yang digunakan pada sesuatu barang melalui apa-apa proses atau cara perindustrian, iaitu ciri yang ada pada barang siap, merupakan ciri yang menarik dan dinilai dengan pandangan mata.

2- Hak yang dimiliki oleh pemilik harta intelek yang membolehkannya mengawal, memanfaatkan, mengguna dan mentadbir harta-harta tersebut. Meskipun hak-hak ke atas semua jenis harta intelek boleh terangkum di dalam istilah hak cipta²⁷ kerana harta intelek dalam apa jua bentuk pun merupakan ciptaan akal fikiran, namun sarjana moden telah membahagikannya kepada 2 jenis hak utama²⁸ :-

a- Hak Cipta

Hakcipta adalah hak eksklusif yang diberikan kepada pemilik karya yang berhakcipta bagi satu tempoh yang ditetapkan. Ia merupakan satu bentuk perlindungan terhadap pelbagai jenis karya sama ada berkaitan penulisan, muzik, drama, grafik, seni kejuruteraan, filem, siaran, gambar atau rakaman suara.²⁹ Kebiasaannya, tujuan pengiktirafan hakcipta adalah untuk melindungi pernyataan idea dalam pelbagai

²⁶ Kementerian Perdagangan Dalam Negeri dan Hal Ehwal Pengguna, *Perkhidmatan Paten*, <http://www.kpdnhq.gov.my>, 20 Februari 2003

²⁷ Muṣṭafā Aḥmad al-Zarqā' (1968), *al-Madkhal Ilā Nazariyyah al-Itizām Fī al-Fiqh*, j.1. Damsyik : Dār al-Fikr, h. 21-22

²⁸ Rohazar Wati Zuall Cobley (1999), *Undang-undang Hak Cipta di Malaysia*. Kuala Lumpur: Tetapvest Sdn Bhd, h. 1-2, World Intellectual Property Organization (WIPO), <http://www.wipo.int>, November 2000

²⁹ Deborah E.Bouchoux (2001), *Protecting Your Company's Intellectual Property*. New York: AMACOM, h. 4-5, *Akta Hakcipta 1987*, Seksyen 7(1)

bentuk bahan, bukan idea itu sendiri.³⁰ Hak ini merupakan sejenis daripada hak ma'nawi yang membolehkan pemilik karya memelihara hasil pemikirannya dan menisbahkan hasil ini hanya kepadanya serta memperolehi manfaat dan perolehan kewangan melalui penerbitan dan penyebaran salinan-salinan karya tersebut.³¹

b- Hak Harta Industri. Hak ini terbahagi kepada 3 jenis:-

i- Hak Paten

Hak paten adalah hak eksklusif yang diberikan kepada perekacipta, sama ada pereka suatu produk ataupun proses untuk menghasilkan cara baru bagi membuat sesuatu, ataupun untuk penyelesaian teknikal terhadap sesuatu masalah.³² Pemilik sesuatu rekacipta mempunyai hak eksklusif untuk menghalang pihak lain daripada membuat, mengguna ataupun menjual rekacipta miliknya.³³

ii- Hak Cap Dagangan

Hak cap dagangan adalah hak eksklusif yang diberikan kepada individu atau institusi perniagaan yang memiliki sesuatu lambang atau tanda dalam bentuk

³⁰ Omar Zakaria *et al.* (2002), *Pengenalan Kepada Keselamatan Komputer*. Malaysia: Mc Graw Hill, h. 73

³¹ Syibīr (Dr)(1999), *op.cit*, h. 60

³² *Akta Paten 1983 (Akta 291)*, Bahagian IV, Seksyen 11

³³ Deborah E. Bouchoux (2001), *op.cit*, h. 6, *Akta Paten 1983 (Akta 291)*, Bahagian VII, Seksyen

perkataan, logo gambar, nama, huruf, nombor atau kombinasi daripada kesemua tanda tersebut yang dicipta untuk membezakan barangan dan perkhidmatan yang diniagakannya dengan peniaga-peniaga yang lain.³⁴ Termasuk juga dalam kategori ini hak ke atas petunjuk geografi.³⁵

Dengan hak cap dagangan ini, peniaga dapat mengeksploitasi tanda perniagaannya bagi menjalankan fungsi-fungsi berikut³⁶ :-

- 1) **Fungsi Asal** – Bertanggungjawab terhadap barangan atau perkhidmatan yang dikeluarkan atau dijual.
- 2) **Fungsi Pemilihan** – Menarik perhatian pengguna agar memilih produk jualannya semasa membeli sesuatu barangan atau perkhidmatan.
- 3) **Fungsi Kualiti** – Menjadikan pengguna lebih berkeyakinan terhadap kualiti barangan atau perkhidmatan yang diniagakannya.

³⁴ *ibid*, h. 3

³⁵ *Akta Petunjuk Geografi 2000 (Akta 602)*, Bahagian II, Seksyen 3

4) Fungsi Pemasaran – Menggunakan tanda perniagaannya sebagai alat pengiklanan kepada pengguna.

5) Fungsi Ekonomi – Menggunakan cap dagangan atau tanda niaganya yang telah dikenali ramai sebagai satu cara untuk memperolehi sumber kewangan dengan cara melesenkannya atau menfrancaiskannya kepada pihak lain dengan peratusan komisyen dan royalti tertentu.

iii-Hak Rekacipta Industri

Hak rekacipta perindustrian adalah hak eksklusif yang diberikan kepada syarikat pengeluar barangan industri bagi memberi perlindungan kepada aspek estetik atau hiasan sesuatu barang dari segi ciri, bentuk, tatarajah, corak atau hiasan barang-barang yang dihasilkan. Aspek estetik atau hiasan itu mestilah menarik pada pandangan mata dan dapat membezakan barang itu daripada barang lain yang sama jenisnya. Barang itu mestilah boleh dihasilkan melalui proses perindustrian. Jika tidak, ciptaan itu boleh dikategorikan sebagai karya seni dan dilindungi di bawah

³⁶ David Johnston *et al.* (1998), *Cyber Law*. Selangor: Pelanduk Publications (M) Sdn Bhd, h. 162

undang-undang hakcipta. Termasuk juga dalam kategori ini ialah perlindungan ke atas cakera optik.³⁷

Manakala bagi setiap jenis hak ini pula sama ada hak cipta atau hak-hak harta industri, terkandung di bawahnya 2 hak yang dimiliki oleh para pencipta dan pemilikny:-

a) Hak moral.

Hak moral bermaksud hak seseorang pengkarya untuk menghalang perubahan atau pengurangan yang dilakukan ke atas karya ciptaannya, hak untuk menghalang kepalsuan atas karyanya dengan menisbahkan namanya kepada kerja-kerja yang tidak dilakukannya dan hak menghalang orang lain daripada menggunakan karyanya atau namanya sehingga merosakkan reputasi kemahirannya atau kedudukannya.³⁸ Pengiktirafan hak moral menyumbang kepada perkembangan intelek dan budaya negara kerana ia akan menggalakkan lagi penulisan-penulisan karya dan penciptaan baru.³⁹

Hak moral mengandungi beberapa hak di dalamnya. Terdapat 2 jenis hak moral iaitu⁴⁰:-

1- Hak *paternity*.

³⁷ *Akta Cakera Optik 2000 (Akta 606)*, Bahagian III, Seksyen 7(2)(c)

³⁸ Kintner (1975), *An Intellectual Property Law Primer*. New York: MacMillan Publishing Co. Inc, h. 355

³⁹ Kamal Halili Hassan (1990), *Pemilik dan Undang-undang*. Kuala Lumpur : Dewan Bahasa dan Pustaka, h. 43

⁴⁰ Rohazar Wati Zuall Cobley (1999), *op.cit*, h. 18

Di dalam bahasa Arab, hak ini disebut sebagai *Hak al-Ubuwwah*.⁴¹ Hak ini diberi kepada seseorang pemilik karya bagi membolehkannya menuntut penciptaan karya atau hasil ciptaannya agar ia dikenalpasti sebagai pengarang atau pencipta karya tersebut. Hak ini menjamin pencipta mendapat pengiktirafan sebagai seorang karyawan atau pencipta.⁴²

2- Hak *integrity*.

Hak ini membolehkan pencipta membantah sebarang perubahan yang dilakukan oleh orang lain ke atas hasil ciptaannya sehingga memudharatkan kehormatan dan reputasinya.

b) Hak ekonomi.

Hak ekonomi adalah sesuatu yang bersifat kebendaan dan bertujuan untuk memastikan pemilik atau pencipta harta intelek mendapat pulangan dalam bentuk kewangan daripada urusan niaga harta tersebut.⁴³ Dengan itu, pemilik harta intelek mempunyai hak untuk mengeksploitasi harta-hartanya secara komersial sama

⁴¹ 'Abd Allah Mabrūk al-Najjār (1990), *op.cit*, h. 5

⁴² Kamal Halili Hassan (1990), *op.cit*, h. 43

⁴³ *ibid*, h. 42

seperti barangan fizikal yang lain⁴⁴ dan mengawal harta-harta tersebut dari diambil tanpa hak.

SIFAT-SIFAT HARTA INTELEK

Sebagaimana yang dinyatakan sebelum ini, terdapat 2 bentuk harta intelek. Harta intelek sebagai gambaran idea dan ciptaan merupakan satu bentuk manfaat yang menyerupai buah yang terpisah dari asalnya iaitu akal fikiran manusia dan boleh wujud tersendiri dari asal tersebut apabila terkandung di dalam bahantara berbentuk fizikal.⁴⁵ Walaupun harta intelek berbentuk manfaat namun ia telah diiktiraf sebagai harta berasaskan pandangan Jumhur fuqaha' yang bersepakat mengiktiraf kehartaan manfaat.⁴⁶ Dengan itu, segala hukum Syara' yang tertakluk ke atas harta-harta fizikal juga dipakai ke atas harta intelek.

Manakala hak ke atas harta intelek pula merupakan hak '*aynī mālī*' yang diperakui Syara' (*mutaqarrar*).⁴⁷ Oleh itu, hak harta intelek merupakan harta kerana pendasar hak tersebut iaitu idea dan ciptaan yang dihasilkan juga satu

⁴⁴ Rusni Hasan (1993), "Intellectual Property-Its Protection in Malaysia : With Special Reference to Patents, Copyright and Trademarks" (Tesis MLL, Universiti Islam Antarabangsa Malaysia (UIAM))

⁴⁵ Fatḥ al-Duraynī (1984), *op.cit.*, h. 19

⁴⁶ Muḥammad Muṣṭafā Syalabī (1966), *al-Madkhal Fī al-Ta'rif bi al-Fiqh al-Islāmī Wa Qawā'id al-Milkiyyah Wa al-'Uqūd Fīh*. Kaherah: Maṭba'āt Dār al-Ta'līf, h. 321, Muḥammad Sallam Madkūr (1955), *al-Fiqh al-Islāmī: al-Madkhal Wa al-Amwāl Wa al-Ḥuqūq Wa al-Milkiyyah Wa al-'Uqūd*. Kaherah: Maktabah 'Abd Allah Wahbah, h. 167-168, 'Alī al-Khafīf (1996), *Aḥkām al-Mu'āmalāt al-Syar'iyyah*. Kaherah: Dār al-Fikr al-'Arabi, h. 11-12

⁴⁷ Hak harta intelek merupakan hak yang diperakui (*mutaqarrar*) kerana hak tersebut boleh gugur dan hilang dari pemilik hak. Ini berlaku contohnya, sekiranya pemilik hak harta intelek menyerahkan, menjual haknya kepada penerbit atau mewariskannya. Sila lihat Fatḥ al-Duraynī (1984), *op.cit.*, h. 40

bentuk harta.⁴⁸ Bahkan Jumhur Fuqaha' telah mengiktiraf kehartaan hak yang berkaitan harta.⁴⁹ Selain daripada itu, harta intelek juga merupakan milik.⁵⁰

Meskipun harta intelek diiktiraf oleh fiqh Islam mahupun 'uruf semasa sebagai satu bentuk harta sebagaimana harta-harta fizikal yang lain, namun ia mempunyai sifat yang tersendiri. Beberapa sifat khusus yang terdapat pada harta intelek telah membezakannya dengan harta-harta yang lain seterusnya menatijahkan hukum yang berbeza. Perbezaan di antara harta intelek serta hak ke atasnya dan harta fizikal serta hak ke atasnya ialah⁵¹ :-

- 1) Dari segi tabiat harta pendasar (*mahāl*). Harta pendasar bagi hak ke atas harta fizikal adalah berbentuk fizikal. Sedangkan hak harta intelek, harta pendasarnya berbentuk gambaran idea yang lahir dari pemikiran semata-mata. Harta pendasarnya bersifat maknawi.
- 2) Dari segi keabadian pemilikan. Pemilikan harta fizikal dan hak ke atasnya adalah bersifat abadi dan kekal. Sedangkan pemilikan harta intelek dan hak ke atasnya bertempoh.
- 3) Dari segi kuasa. Pemilikan ke atas hak harta fizikal dapat menyempurnakan 3 kuasa asas pemilikan iaitu mengguna (*isti'māl*),

⁴⁸ *ibid*, h. 43

⁴⁹ Muḥammad Muṣṭafā Syalabī (1966), *op.cit*, h. 321, Muḥammad Salam Madkūr (1955), *op.cit*, h. 167-168, 'Alī al-Khafīf (1996), *op.cit*, h. 11-12

⁵⁰ Faṭḥ al-Duraynī (1984), *op.cit*, h. 49, Ismā'īl Ghānim (1958), *Muḥāḍarāt Fī al-Naẓariyyah al-'Āmmah Li al-Ḥaq*, c. 2. Kaherah: Maktabah Wabbah, h. 73-75, Maṣṣūr Muṣṭafā Maṣṣūr (1962), *al-Madkhal Li al-'Ulūm al-Qāmūniyyah: Naẓariyyah al-Ḥaq*. Kaherah, h. 100-101, 'Abd al-Mun'im Farj al-Ṣiddāh (1967), *Ḥaq al-Milkiyyah*, c. 3. Kaherah: Maṭba'ah Muṣṭafā al-Ḥalabī, h. 193

mengeksploitasi (*istighlāl*) dan mengurus (*taṣarruf*) atas harta. Sedangkan dalam pemilikan hak ke atas harta intelek, kuasa pemanfaatan (*isti'māl*) telah ternaifi. Ini kerana penjualan salinan-salinan karya atau model harta intelek menyebabkan pemilik karya asal tidak boleh memanfaatkan lagi salinan-salinan yang telah terjual kerana ia telah dimiliki pembeli.

- 4) Dari segi batasan pemilikan. Meskipun 'uruf menentukan bahawa kayu ukur untuk mentaksir bilangan harta intelek adalah mengikut bilangan naskhah, salinan atau model rekaan⁵² namun begitu, perlu difahami bahawa tabiat harta intelek berbeza dengan harta fizikal.⁵³ Sesuatu harta fizikal (tidak termasuk tanah dan pokok) hanya wujud terhad sebagai satu objek sahaja. Akan tetapi, sesuatu harta intelek dalam bentuk idea dan ciptaan yang sama, boleh wujud dalam pelbagai bentuk dan rupa. Contohnya, sesebuah karya ilmiah boleh wujud dalam bentuk buku, dokumen, dirakam dalam kaset atau dibuat dalam bentuk CD. Bahkan, ia boleh disalin dalam jumlah yang banyak.

Seseorang pemilik harta fizikal hanya memiliki harta tersebut sahaja. Apabila harta tersebut dipindah milik, pemilik asal tidak lagi mempunyai sebarang hak ke atas harta tersebut. Namun, harta intelek ibarat pokok yang menghasilkan buah atau tanah yang mempunyai hasil.

⁵¹ Fath al-Duraynī (1984), *ibid*, h. 49-50

⁵² *ibid*, h. 111

⁵³ John Weckert *et al.* (1997), *Computer and Information Ethics*. Westport, conn: Greenwood Press, h. 59-60

Pemilik harta intelek bukan sahaja memiliki ciptaan inteleknya yang asal (*mastercopy*) tetapi juga memiliki hak ke atas segala harta inteleknya yang diterbitkan dari salinan asal tersebut dalam apa saja bentuk dan dalam berapa banyak pun jumlah salinan. Ini diibaratkan seperti buah-buah yang dipetik dari pokok dan hasil yang dituai dari tanah. Walaupun sesuatu naskhah atau salinan harta inteleknya dijual atau dipindah milik, pemilik harta intelek masih mempunyai hak ke atas harta intelek tersebut kerana ia memiliki ciptaan asalnya (*mastercopy*) melainkan jika ciptaan asal dan hak ke atas ciptaan tersebut juga telah dipindah milik dengan cara jualan, pewarisan dan lain-lain kepada pihak lain seperti penerbit.

Pembeli sesuatu naskhah, salinan atau model harta intelek hanya berhak memanfaatkan salinan atau naskhah yang dibelinya sahaja. Dia tidak berhak membuat salinan-salinan yang lain daripada salinan yang dibelinya, terutamanya untuk tujuan mendapatkan keuntungan.⁵⁴ Jika dia berbuat demikian, dia dianggap telah menceroboh atau merampas hak pemilik asal harta intelek dan mencuri harta (keuntungan) yang sepatutnya diperolehi oleh pemilik tersebut.⁵⁵

- 5) Harta fizikal berdiri sendiri kerana ia diperbuat dari bahan material yang boleh ditanggapi dengan pancaindera. Sedangkan harta intelek tidak

⁵⁴ *op.cit*, h. 113-115

⁵⁵ Zuhayr 'Abd al-Rahmān al-Attāsī (1994), " al-Ḥimāyah al-Syar'īyyah Wa al-Qanūniyyah Li Ḥuqūq al-Muallif " (Tesis M.A Universiti al-Azhar, Mesir), h. 259, Arief Salleh Rosman (2002), *op.cit*, h. 131

berdiri sendiri. Kebiasaannya harta intelek diwakili oleh bahantara fizikal seperti salinan karya, buku, model ciptaan teknologi dan lain-lain.⁵⁶

Sifat-sifat khusus harta intelek ini menatijahkan hukum yang berbeza ke atasnya khususnya dari sudut pemilikan sebagaimana berikut :-

a- Pemilikan harta intelek sebagai manfaat terikat dengan tempoh tertentu.⁵⁷

Hak ke atas harta intelek boleh dimiliki oleh pewaris pemilik tidak lebih daripada 60 tahun⁵⁸ selepas kematian pemilik asal harta intelek.⁵⁹ Ini berbeza dengan pemilikan harta fizikal dan haknya yang tidak bertempoh. Malahan boleh diwarisi zaman-berzaman.

b- Para fuqaha' mewajibkan⁶⁰ manfaat seperti harta intelek mestilah ada harta fizikal yang mengawalinya sebagai bahantara untuk penyempurnaan dan penguasaan melalui kawalan fizikal⁶¹ sebagai sebab pemilikan. Penyempurnaan dan penguasaan ke atas harta intelek hanya boleh dilakukan melalui bahantara fizikal seperti buku, model barangan, kaset dan lain-lain meskipun secara tidak langsung.

⁵⁶ *op.cit*, h. 52

⁵⁷ *ibid*, h. 49

⁵⁸ *ibid*

⁵⁹ Terdapat perbezaan pendapat di kalangan fuqaha' dan sarjana moden dalam menentukan tempoh pemilikan harta intelek

⁶⁰ *op.cit*, h. 54

⁶¹ Penguasaan penting dalam pemilikan kerana milik (*al-Milk*) itu sendiri bermaksud kuasa monopoli yang diiktiraf Syara' yang membolehkan seseorang menghalang orang lain dari mencero boh sesuatu yang dimilikinya dan membolehkannya menguruskan harta tersebut. Sila lihat Mustafā Ahmad al-Zarqā (1968), *al-Madkhal al-Fiqhī al-'Am*. Damsyik: Dār al-Fikr, h. 241

Harta intelek walaupun merupakan manfaat tetapi ia juga berbeza dengan manfaat harta fizikal kerana harta intelek merupakan manfaat yang terpisah dari asalnya iaitu akal manusia setelah terkandung dalam bahantara fizikal yang mewakilinya dan boleh wujud tersendiri dari akal tersebut. Sedangkan manfaat harta fizikal seperti khidmat kapal terbang amat bergantung kepada asalnya iaitu harta fizikal berkenaan. Dengan itu, akad yang boleh dilakukan ke atas harta intelek ialah akad jual beli.⁶² Penentuan kadar harta intelek pula sama seperti penentuan kadar harta fizikal iaitu berasaskan bilangan model atau salinan cetakan sedangkan penentuan kadar manfaat harta fizikal terikat dengan jarak dan masa. Contohnya, bayaran sewa kenderaan bergantung kepada jarak perjalanan.⁶³

Meskipun harta intelek yang terkandung dalam bahantara fizikal yang mewakilinya seperti model rekaan, kaset, buku dan lain-lain boleh wujud terpisah dari asalnya iaitu akal manusia dan diibaratkan seperti buah yang terhasil daripada pokok, namun terdapat perbezaan di antara harta intelek tersebut dengan buah. Buah-buahan yang terhasil dari pokok tidak mempunyai sebarang hubungan lagi dengan asalnya setelah ia terpisah dari pokok tersebut. Tetapi, harta intelek yang berupa idea atau ciptaan yang terkandung dalam bahantaranya walaupun telah terpisah dari sumber asalnya iaitu akal pencipta, namun masih mempunyai keterkaitan dengan pencipta tersebut melalui pertanggungjawaban yang perlu dipikul oleh pencipta ke atas ciptaannya dari sudut keilmuan, sosial, keagamaan dan politik.⁶⁴

⁶² Fath al-Duraynī (1984), *op.cit*, h. 113

⁶³ *ibid*, h. 107-110

⁶⁴ *ibid*, h. 10

SEJARAH KEMUNCULAN KONSEP HARTA INTELEK

Konsep harta intelek yang menjadi perbincangan hangat di kalangan para sarjana moden di zaman ini bukanlah suatu konsep yang asing di dalam Islam. Semenjak bermulanya zaman pembinaan wahyu selepas kedatangan Islam, konsep harta intelek telah berkembang secara tidak langsung melalui pembudayaan ilmu dan penyebaran wahyu yang menjadi tradisi masyarakat Islam zaman-berzaman. Tradisi ini timbul kesan daripada perintah yang terkandung di dalam al-Quran dan al-Sunnah yang menyeru agar umat Islam membaca dan menuntut ilmu sebagaimana firman Allah :

اِقْرَأْ بِاسْمِ رَبِّكَ الَّذِي خَلَقَ. خَلَقَ الْإِنْسَانَ مِنْ عَلَقٍ. اقْرَأْ وَرَبُّكَ الْأَكْرَمُ. الَّذِي
عَلَّمَ بِالْقَلَمِ. عَلَّمَ الْإِنْسَانَ مَا لَمْ يَعْلَمْ.

Maksudnya :

"Bacalah (wahai Muhammad) dengan nama Tuhanmu yang menciptakan (sekalian makhluk). Ia menciptakan manusia dari sebuksu darah beku; Bacalah, dan Tuhanmu Yang Maha Pemurah, Yang mengajar manusia melalui pena dan tulisan, Ia mengajarkan manusia apa yang tidak diketahuinya."

Surah al-Alaq (96) : 1-5.

Begitu juga sebagaimana hadith riwayat Maḥmūd b. Ḥidāsy al-Baghdādī⁶⁵:

⁶⁵ Muḥammad b. 'Isā al-Tirmīdhī (1981), *Sunan al-Tirmīdhī*, Kitāb al-'Ilm, Bāb Mā Jā'a Fī Fadlī al-Fiqh 'Alā al-'Ibādah, no. hadith 2682

قَالَ فَإِنِّي سَمِعْتُ رَسُولَ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ يَقُولُ مَنْ سَلَكَ طَرِيقًا
يَبْتَغِي فِيهِ عِلْمًا سَلَكَ اللَّهُ بِهِ طَرِيقًا إِلَى الْجَنَّةِ وَإِنَّ الْمَلَائِكَةَ لَتَضَعُ أَجْنَحَتَهَا
رِضَاءً لِطَالِبِ الْعِلْمِ وَإِنَّ الْعَالَمَ لَيَسْتَغْفِرُ لَهُ مَنْ فِي السَّمَوَاتِ وَمَنْ فِي الْأَرْضِ
حَتَّى الْحَيَاتِ فِي الْمَاءِ وَفَضْلُ الْعَالِمِ عَلَى الْعَابِدِ كَفَضْلِ الْقَمَرِ عَلَى سَائِرِ
النُّجُومِ إِنَّ الْعُلَمَاءَ وَرَثَةُ الْأَنْبِيَاءِ إِنَّ الْأَنْبِيَاءَ لَمْ يُوْرَثُوا دِينَارًا وَلَا دِرْهَمًا
إِنَّمَا وَرَثُوا الْعِلْمَ... الخ

Yang bermaksud :

Aku mendengar Rasulullah bersabda : “Barangsiapa yang memilih jalan menuntut ilmu, Allah memilih untuknya jalan ke syurga dan malaikat akan menebarkan sayapnya bagi meredhai penuntut ilmu dan akan meminta keampunan baginya bagi setiap yang di langit dan di bumi sehingga ikan di air dan kelebihan orang yang berilmu keatas ahli ibadah seperti kelebihan bulan ke atas bintang. Sesungguhnya ulama' pewaris para Nabi dan para Nabi tidak mewariskan dinar mahupun dirham tetapi hanya ilmu.”

Pengembangan konsep tentang harta intelek di dalam sejarah Islam berlaku dalam 2 fasa utama iaitu:-

- 1) Fasa Pertama : Zaman Klasik
- 2) Fasa Kedua : Zaman Moden

Fasa Pertama : Zaman Klasik⁶⁶

Dalam fasa ini, konsep harta intelek telahpun wujud dan diamalkan di kalangan masyarakat Islam. Namun, ia masih belum wujud sebagai satu konsep

⁶⁶ Zaman klasik yang dimaksudkan, bermula dari zaman turunnya wahyu sehingga akhir abad ke-17 Masihi

yang khusus dan tersendiri. Kewujudan konsep harta intelek dalam sejarah Islam dapat dibuktikan melalui :-

a) Penurunan dan penulisan al-Quran secara *musyāfahah* (*face to face*)

Al-Quran telah diturunkan kepada Rasulullah s.a.w secara beransur-ansur selama lebih kurang 23 tahun bermula dengan wahyu pertama pada 17 Ramadhan Tahun 13 sebelum Hijrah bersamaan 610 Masihi di gua Hira'. Wahyu-wahyu ini disampaikan melalui malaikat Jibril secara *musyāfahah* (*verbal*) terus kepada Rasulullah s.a.w. Dengan daya hafal yang tinggi kurniaan Allah, baginda terus mengingati wahyu-wahyu yang disampaikan kepadanya. Oleh kerana itulah, al-Quran merupakan sumber wahyu yang asli, meyakinkan dan bebas dari sebarang perubahan dan penyelewengan. Kemudian, Rasulullah akan menyampaikan wahyu-wahyu yang diterima kepada jurutulis-jurutulis⁶⁷ yang dilantik agar dicatat. Catatan-catatan dibuat di hadapan baginda sendiri dan bagindalah yang mengawasi penulisan wahyu agar tidak berlaku kesalahan dalam mencatat atau tersalah memasukkan sesuatu yang bukan Quran di dalam catatan mereka.

Manakala penyusunan ayat-ayat dan surah-surah al-Quran dibuat secara *Tawfīqī* iaitu mengikut arahan Allah melalui malaikat Jibril.⁶⁸ Bahkan pada setiap bulan Ramadhan, malaikat Jibril akan bertadarrus al-Quran bersama-

⁶⁷ Jurutulis-jurutulis ini seramai lebih kurang 42 orang termasuk Saydinā Abū Bakr, 'Umar, 'Uthmān, 'Alī, Zayd b. Thābit, Mu'āwiyah Ibn Abī Sufyān, Amīr Ibn Fuhayrah, Thābit b. Qays, Khālid Ibn al-Walīd, al-Zubayr Ibn al-'Awwām dan 'Abd Allah Ibn Sa'ūd.

⁶⁸ Hasan Sabbī Ahmad (1979), *al-Madkhal Ilā al-Fiqh al-Islāmī*, Kaherah, h. 255-256

sama Rasulullah dengan membaca ayat-ayat al-Quran mengikut susunannya dengan diikuti oleh baginda.⁶⁹ Metod yang dipraktikkan dalam proses penyampaian dan penulisan wahyu ini benar-benar membuktikan bahawa al-Quran merupakan kitabullah yang sangat berautoriti, meyakinkan dan merupakan sumber sahih yang tidak boleh dipertikaikan lagi. Penyampaian wahyu secara *musyāfahah* agar ia bebas dari penyelewengan ini menyamai tujuan pengiktirafan hak moral pemilik-pemilik karya bagi menghalang perubahan dan kepalsuan atas karyanya dan menghalang penyebaran karyanya tanpa izin yang menjadi intipati kepada peruntukan-peruntukan yang terdapat dalam undang-undang harta intelek. Ini juga menjadi bukti bahawa konsep harta intelek telah lama wujud dalam Islam meskipun tidak sebagai satu konsep yang tersendiri.

b) Peranan *sanad*⁷⁰ di dalam penyampaian ilmu⁷¹

Kepentingan *sanad* dalam Islam lahir sebagai satu pengiktirafan kepada seseorang yang menyampaikan ilmu kepada orang lain. Penerimaan kesahihan sesuatu maklumat bergantung kepada kekuatan sanadnya. Dalam al-Quran terdapat hujah-hujah tentang kepentingan dan peranan *sanad*. Allah s.w.t berfirman :

⁶⁹ Mahmood Zuhdi Abd Majid (Prof Dato' Dr)(1992), *Sejarah Pembinaan Hukum Islam*. Kuala Lumpur: Jabatan Penerbitan Universiti Malaya, h. 44-45

⁷⁰ *Sanad* ialah rantaian perawi yang terlibat dalam periwayatan sesebuah hadith dari seorang perawi kepada perawi yang lain sehinggalah sampai kepada perawi yang terakhir. Nūr al-Dīn 'Itr (Dr)(1988), *Manhāj al-Naqd Fī 'Ulūm al-Hadīth*. Damsyik: Dār al-Fikr, h. 344

⁷¹ Ida Madieha Abdul Ghani Azmi (Dr)(2000), *op.cit*, h. 116-118

قُلْ أَرَأَيْتُمْ مَا تَدْعُونَ مِنْ دُونِ اللَّهِ أَرُونِي مَاذَا خَلَقُوا مِنَ الْأَرْضِ أَمْ لَهُمْ شِرْكٌ فِي السَّمَاوَاتِ أَتُنَوِّى بِكِتَابٍ مِنْ قَبْلِ هَذَا أَوْ أَثَارَةٍ مِنْ عِلْمٍ إِنْ كُنْتُمْ صَادِقِينَ

Maksudnya :

Katakanlah (wahai Muhammad kepada orang-orang musyrik yang menentangmu): "Sudahkah kamu mengetahui kekuasaan dan kelayakan makhluk - makhluk yang kamu seru dan sembah yang lain dari Allah? Tunjukkanlah kepadaku apakah yang mereka ciptakan dari bahagian bumi ini? Atau adakah mereka mempunyai sebarang perkongsian (dengan Allah) dalam mencipta dan menguruskan langit? Bawalah kamu kepadaku sebuah Kitab (dari Allah) yang lain dari Al-Quran ini, atau sebarang keterangan yang berdasarkan ilmu (peninggalan orang-orang yang telah lalu) kalau betul kamu orang-orang yang benar (tentang dakwaan kamu itu)!"

Surah al-Ahqaaf (46) : 4

Begitu juga di dalam al-Sunnah, sebagaimana hadith yang diriwayatkan oleh Salmah, sabda Rasulullah s.a.w⁷² :

مَنْ يَقُلْ عَلَيَّ مَا لَمْ أَقُلْ فَلْيَتَّبِعُوا مَقْعَدَهُ مِنَ النَّارِ

Maksudnya:

"Sesiapa yang memperkatakan apa yang tidak aku katakan, maka tersedia tempatnya di neraka. "

Manakala athar Sahabat pula sebagaimana kata-kata 'Abd Allah Ibn al-Mubāarak⁷³:

الْإِسْنَادُ مِنَ الدِّينِ وَلَوْ لَا الْإِسْنَادُ لَقَالَ مَنْ شَاءَ مَا شَاءَ

Maksudnya:

⁷² Muḥammad b. Ismā'īl, al-Bukhārī (1981), *Ṣaḥīḥ al-Bukhārī*, Kitāb al-'Ilm, Bāb Ithm Man Kazzaba 'Alā al-Nabi Ṣallallāhu 'Alayhi Wasallam, j. 1, h. 35, al-Husayn Ibn Mas'ūd al-Baghawī (1971), *Syarah al-Sunnah Li al-Baghawī*, j.1. Beirut: al-Maktab al-Islāmī, h. 245

⁷³ Muslim b. al-Hajāj (1994), *Ṣaḥīḥ Muslim*, Kitāb al-Muqaddimah, Bāb Bayān Anna al-Isnād Min al-Dīn, no. hadith 32

“Penggunaan sanad adalah sebahagian dari agama. Tanpanya orang akan memperkatakan perkara-perkara agama sesuka hati.”

Ini menunjukkan kepentingan *sanad* dan fungsinya untuk mencegah pendustaan dan penyelewengan. Amalan *sanad* memastikan bahawa perawi mempunyai hak untuk dinamakan sebagai penyampai ilmu. Oleh kerana itu, ada penulis yang menyamakan *sanad* sebagai hak *paternity*.⁷⁴ Sebenarnya keutamaan *sanad* di dalam Islam adalah lebih daripada satu jaminan pengiktirafan hak penulis dan pencipta karya. Bahkan ianya merupakan pengiktirafan tanggungjawab secara peribadi terhadap karyanya. Ini bermakna pencipta bertanggungjawab ke atas kesahihan maklumat yang diberi. Sekiranya terdapat kekeliruan atau masalah mengenai apa yang ditulis, pembaca dapat merujuk kepada penulis yang namanya tertera di atas karya.

c) Konsep Pengijazahan di dalam penyampaian ilmu.⁷⁵

Di dalam sejarah Islam, satu cara lain yang digunakan bagi memastikan kesahihan penyampaian ilmu ialah melalui konsep *ijāzah*. Konsep ini amat penting di dalam periwayatan hadith dan penyebaran syair-syair. Dalam ilmu hadith, bukan sahaja latar belakang perawi itu diteliti dengan rapi malah kesahihan hadith-hadith yang diriwayatkan dikaji dengan rapi. Melalui kajian ini, hadith-hadith dibahagi kepada beberapa klasifikasi mengikut kesahihannya. Setelah latar belakang perawi diperiksa dan didapati

⁷⁴ ‘Abd Allah Mabruk al-Najjar (1990), *op.cit*, h. 48

⁷⁵ Ida Madieha Abdul Ghani Azmi (Dr)(2000), *op.cit*, h. 118-120

berkelayakan, maka ia layak untuk meriwayatkan hadith. Walaupun skema ini pada mulanya digunakan dalam hal periwayatan hadith, namun kegunaannya telah diperluaskan kepada bidang ilmu lain seperti fiqh dan syair.

Di dalam konteks perkembangan ilmu fiqh, jika ada seseorang yang mendakwa bahawa dia telah mendengar seorang alim memberi sesuatu fatwa, sebelum fatwa itu diterima, latar belakang beliau akan dikaji untuk menentukan kebenaran dakwaannya. Tambahan pula, kebanyakan buku-buku fiqh ditulis oleh anak-anak murid seseorang ulama'. Akan tetapi, tidak semua anak murid diberi lesen untuk menerbitkan fatwa yang diberi atau ajaran gurunya. Keizinan yang diberi bergantung kepada bakat, ketokohan dan kepercayaan guru terhadap muridnya.

Penyampaian ilmu berlaku secara individu (*musyāfahah*) di antara guru dan murid. Seseorang guru akan menyebut satu-persatu ilmu yang akan dicatat oleh anak muridnya. Kemudiannya guru akan memeriksa kandungan buku dan catatan yang dibuat serta menandatangani naskhah catatan berkenaan setelah berpuas hati sebagai jaminan bahawa naskhah itu sah dan boleh diterbitkan. Metod ini amat penting bagi memelihara ketulenan sesuatu ilmu dan mengelakkan berlakunya pemahaman yang salah di kalangan para murid.

Skema *ijāzah* ini didapati banyak kesamaannya dengan sistem hak cipta di zaman sekarang. Di dalam konteks moden, *ijāzah* lebih menyerupai kepada

lesen⁷⁶ yang diperlukan untuk mengeksploit sesuatu harta intelek. Ramai mungkin berpendapat bahawa skema *ijāzah* hanya sesuai pada awal tamadun Islam, di mana cara penurunan ilmu yang paling utama ialah melalui lisan.⁷⁷ Oleh itu timbullah keperluan untuk mengemaskini dan mengenalpasti sama ada maklumat-maklumat yang diterima itu sah ataupun tidak. Tetapi, skema ini juga memainkan peranan yang penting pada zaman teknologi maklumat sekarang. Walaupun maklumat mudah didapati pada zaman moden ini, ianya tidak menjamin kesahihan apa yang diterima. Oleh itu, keperluan untuk menapis maklumat dan mengenalpasti kesahihan maklumat itu amatlah ketara. Konsep *ijāzah* menjadi hujah perlunya pengiktirafan sistem hak cipta, tanda niaga, paten dan lain-lain di dalam Islam.

d) Galakan pembudayaan dan penghormatan terhadap ketinggian nilai ilmu dalam Islam

Islam sentiasa menuntut agar umatnya menuntut ilmu dan terlibat dengan kegiatan-kegiatan keilmuan. Bahkan kedudukan orang yang berilmu terletak paling tinggi dan mulia di kalangan manusia. Kepentingan ilmu ini dibuktikan melalui :-

⁷⁶ Lesen ertinya lesen yang diberi dengan sahnya secara bertulis yang membenarkan perlakuan sesuatu perbuatan yang dikawal oleh hak cipta. Sila lihat : *Akta Hakcipta 1987 (Akta 332)*, Bahagian I, Seksyen 3

⁷⁷ Penurunan ilmu secara lisan adalah bentuk paling utama pengajaran ilmu Islam. Walaupun setelah wujud teknologi pembukuan ilmu, pengajaran secara pesonal masih diutamakan kerana kebanyakan buku-buku ditulis dalam bahasa yang sukar. Untuk memahaminya memerlukan bimbingan guru yang fasih. Sila lihat : Syed Hossein Nasr (1992), "Oral Transmission and the Book in the Islamic Education: The Spoken and the Written Word", *Journal of Islamic Studies*, Jil. 3 Bil. 1, 1992, h. 1-14

1- Ayat al-Quran. Sebagaimana firman Allah :

الرَّحْمَانُ. عَلَّمَ الْقُرْآنَ. خَلَقَ الْإِنْسَانَ. عَلَّمَهُ الْبَيَانَ.

Maksudnya :

"(Tuhan) Yang Maha Pemurah serta melimpah-limpah rahmatNya. Dia lah yang telah mengajarkan Al-Quran. Dia lah yang telah menciptakan manusia; Dia lah yang telah membolehkan manusia (bertutur) memberi dan menerima kenyataan."

Surah al-Rahmaan (55) : 1-4

Begitu juga firman Allah :

عَلَّمَ الْإِنْسَانَ مَا لَمْ يَعْلَمْ

Maksudnya :

"la mengajarkan manusia apa yang tidak diketahuinya."

Surah al-'Alaq (96) : 5

Allah s.w.t juga telah menggalakkan manusia agar merenungi ciptaan-Nya sebagaimana firman-Nya :

قُلْ سِيرُوا فِي الْأَرْضِ فَانظُرُوا كَيْفَ بَدَأَ الْخَلْقَ ثُمَّ اللَّهُ يُنشِئُ النَّشْأَةَ
الْآخِرَةَ إِنَّ اللَّهَ عَلَى كُلِّ شَيْءٍ قَدِيرٌ

Maksudnya :

"Katakanlah: "Mengembaralah kamu di muka bumi, serta lihatlah bagaimana Allah telah memulakan ciptaan makhluk-makhluk dari asal jadinya; kemudian Allah akan memulakan ciptaan itu semula (pada hari akhirat) dalam bentuk kejadian yang baharu. Sesungguhnya Allah Maha Kuasa atas tiap-tiap sesuatu."

Surah al-'Ankabuut (29) : 20

Begitu juga pengiktirafan Allah s.w.t terhadap kedudukan orang yang berilmu melalui firman-Nya :

وَمِنَ النَّاسِ وَالْأَنْعَامِ مُخْتَلِفٌ أَلْوَانُهُ كَذَلِكَ إِنَّمَا يَخْشَى اللَّهَ
مِنْ عِبَادِهِ الْعُلَمَاءُ إِنَّ اللَّهَ عَزِيزٌ غَفُورٌ

Yang bermaksud :

"Dan demikian pula di antara manusia dan binatang-binatang yang melata serta binatang-binatang ternak, ada yang berlainan jenis dan warnanya? Sebenarnya yang menaruh bimbang dan takut (melanggar perintah) Allah dari kalangan hamba-hambaNya hanyalah orang-orang yang berilmu. Sesungguhnya Allah Maha Kuasa, lagi Maha Pengampun."

Surah Faatir (35) : 28

Galakan menuntut ilmu bukan sahaja dalam hal-hal akhirat, bahkan umat Islam dituntut untuk memperlengkapkan diri dengan ilmu-ilmu keduniaan sebagaimana firman Allah :

وَأَعِدُوا لَهُمْ مَا اسْتَطَعْتُمْ مِنْ قُوَّةٍ وَمِنْ رِبَاطِ الْخَيْلِ تُرْهِبُونَ بِهِ عَدُوَّ
اللَّهِ وَعَدُوَّكُمْ وَآخَرِينَ مِنْ دُونِهِمْ لَا تَعْلَمُونَهُمُ اللَّهُ يَعْلَمُهُمْ وَمَا تُنْفِقُوا
مِنْ شَيْءٍ فِي سَبِيلِ اللَّهِ يُوَفِّ إِلَيْكُمْ وَأَنْتُمْ لَا تُظْلَمُونَ

Maksudnya :

"Dan sediakanlah untuk menentang mereka (musuh yang menceroboh) segala jenis kekuatan yang dapat kamu sediakan dan dari pasukan-pasukan berkuda yang lengkap sedia, untuk menggerunkan dengan persediaan itu musuh Allah dan musuh kamu serta musuh-musuh yang lain dari mereka yang kamu tidak mengetahuinya; sedang Allah mengetahuinya. Dan apa sahaja yang kamu belanjakan pada jalan Allah akan disempurnakan balasannya kepada kamu, dan kamu tidak akan dianiaya."

Surah al-Anfaal (8) : 60

Di dalam ayat ini, kalimah *quwwah* telah ditafsirkan oleh Rasulullah s.a.w bahawa ia membawa erti kuda sebagai senjata dan persediaan perang yang terpenting sewaktu zaman baginda. Namun, perubahan zaman menjadikan tafsiran tersebut diperluaskan kepada pelbagai kelengkapan dan senjata perang yang lebih canggih yang wujud di zaman ini kesan ketinggian teknologi dan kemajuan ilmu pengetahuan.

2- Hadith sebagaimana yang diriwayatkan oleh Hisyām Ibn ‘Ammār daripada Muḥammad Ibn Sirīn daripada Ānas Ibn Mālīk, Rasulullah s.a.w bersabda⁷⁸:

طَلَبُ الْعِلْمِ فَرِيضَةٌ عَلَى كُلِّ مُسْلِمٍ وَوَضِعُ الْعِلْمِ عِنْدَ غَيْرِ أَهْلِهِ
كَمُقْلَدِ الْخَنَازِيرِ الْجَوْهَرَ وَاللُّؤْلُؤَ وَالذَّهَبَ

Maksudnya:

“ Menuntut ilmu difardhukan ke atas setiap Muslim dan orang yang mengambil ilmu bukan daripada ahlinya (pakarnya) seperti mengikat di tengkuk khinzir dengan berlian, permata dan emas.”

Begitu juga dengan hadith yang diriwayatkan oleh Ismā‘īl Ibn Abī Uways, sabda Rasulullah s.a.w⁷⁹:

إِنَّ اللَّهَ لَا يَقْبِضُ الْعِلْمَ انْتِرَاعًا يَنْتَرِعُهُ مِنَ الْعِبَادِ وَلَكِنْ يَقْبِضُ الْعِلْمَ
بَقَبْضِ الْعُلَمَاءِ حَتَّى إِذَا لَمْ يُبْقِ عَالِمًا اتَّخَذَ النَّاسُ رُءُوسًا جُهَالًا
فَسُئِلُوا فَأَفْتَوْا بِغَيْرِ عِلْمٍ فَضَلُّوا وَأَضَلُّوا

Yang bermaksud:

⁷⁸ Muḥammad b. Yazīd Ibn Mājāh (t.t), *Sunan Ibn Mājāh*, Kitāb al-Muqaddimah, Bāb Fadl al-‘Ulamā’ Wa al-Ḥasthu ‘Alā Ṭalab al-‘Ilm, no. hadith 224

“ Sesungguhnya Allah tidak mencabut ilmu dari hamba-hamba-Nya begitu sahaja akan tetapi mencabut ilmu dengan mematikan para ulama' sehingga tidak wujud lagi orang berilmu dan manusia melantik orang jahil sebagai ketua mereka. Mereka dijadikan rujukan dan mereka berfatwa tanpa ilmu. Sesungguhnya mereka itu sesat lagi menyesatkan. “

Selain itu, terdapat juga hadith yang diriwayatkan oleh Muḥammad Ibn ‘Abd al-A‘lā al-Ṣan‘ānī, sabda Rasulullah s.a.w⁸⁰ :

فَضِّلُ الْعَالِمَ عَلَى الْعَابِدِ كَفَضَّلِي عَلَى أَدْنَاكُمْ

Maksudnya:

“Kelebihan orang yang berilmu ke atas ahli ibadah seperti lebihhanku ke atas orang yang paling rendah di kalangan kamu”

3- Sirah Rasulullah s.a.w dan para Sahabat⁸¹. Rasulullah dan para Sahabat sentiasa membudayakan ilmu dalam pelbagai bidang kehidupan mereka. Ini terbukti dengan kemajuan dan teknologi yang digunakan dalam peperangan bagi menghadapi musuh-musuh Islam seperti pembinaan parit dalam peperangan Khandak dan strategi peperangan yang bijak dalam menawan musuh. Begitu juga kehebatan umat Islam dalam ilmu perniagaan, pertanian dan urusan keduniaan yang lain yang diseimbangkan dengan ilmu-ilmu akhirat.

⁷⁹ Muḥammad b. Ismā‘īl al-Bukhārī (1981), *Ṣaḥīḥ al-Bukhārī*, Kitāb al-‘Ilm, Bāb Kaifa Yaqbiḍu al-‘Ilm, j. 1, h. 33-34

⁸⁰ Muḥammad b. ‘Īsā al-Tirmīdhī (1981), *Sunan al-Tirmīdhī*, Kitāb al-‘Ilm, Bāb Mā Jā’a Fi Fadl al-Fiqh ‘Alā al-‘Ibādah, no. hadith 2685

⁸¹ Sayf Rajāb Quzāmil et al.(Dr)(2001), *Qaḍāyā Fiqhiyyah Mu‘āṣarah: Muḥāḍarāt bi Kulīyah al-Syarī‘ah Wa al-Qānūn*. Tanta: TP, h. 67-68

Semasa pemerintahan Saydinā Abū Bakar, masyarakat Islam sentiasa terlibat dengan pelbagai cabang ilmu pengetahuan dan selepas pembukaan Mesir di bawah pimpinan ‘Amrū Ibn al-‘Āṣ, umat Islam semakin berminat dengan ilmu pengetahuan dengan terbinanya Maktabah al-Iskandariah yang menempatkan pelbagai buku-buku ilmu warisan tamadun Yunani.

Semasa pemerintahan Khalifah al-Ma’mūn pada tahun 813 H pula, Baghdad menjadi pusat perkembangan ilmu pengetahuan yang terulung di dunia yang mana menjadi tempat tumpuan para ulama’ dari serata dunia serta berkembangnya pelbagai teori ilmu sama ada ilmu warisan atau ilmu-ilmu baru. Andalus pula selepas pembukaannya menjadi pusat perkembangan ilmu-ilmu Islam di Eropah sekaligus menambah khazanah pengetahuan umat Islam.

- 4- Sejarah ilmuwan Islam⁸². Kegemilangan umat Islam dalam ilmu pengetahuan merupakan sesuatu yang tidak boleh disangkal lagi dalam sejarah Islam. Hasil-hasil penemuan dan teori ilmu para cendekiawan Islam masih menjadi rujukan para sarjana Islam dan bukan Islam hingga kini. Antara cendekiawan Islam yang memberikan sumbangan besar dalam perkembangan ilmu pengetahuan ialah al-Rāzī dengan teori algebranya, Ibn Khaldūn dengan teori sosialnya, Jābir Ibn Ḥayyān dengan ilmu kimianya dan Ibn Sīnā dengan ilmu perubatan.

5- 'Uruf. Ilmu merupakan suatu keperluan yang penting di zaman ini.

Kedudukan seseorang manusia dinilai melalui taraf keilmuannya. Masyarakat yang tidak berilmu akan ketinggalan dari kemajuan dunia yang berkembang dari semasa ke semasa. Ciptaan akal dan penemuan teknologi merupakan salah satu cara untuk meningkatkan taraf kehidupan masyarakat Islam bagi menyaingi kemajuan masyarakat bukan Islam. Realitinya kini, hanya dengan ilmu pengetahuan yang seimbang di antara keperluan dunia dan akhirat dapat memastikan kegemilangan tamadun Islam boleh dibina semula.⁸³

Kesemua dalil di atas membuktikan ketinggian nilai ilmu di sisi Islam. Setiap kegiatan keilmuan sama ada pembelajaran ataupun penyebarannya amat dipuji dan digalakkan dalam Islam. Bahkan terdapat dalil yang melarang sebarang bentuk penyembunyian ilmu sebagaimana hadith yang diriwayatkan oleh Muḥammad Ibn Yazīd daripada Abū Hurayrah, Rasulullah bersabda⁸⁴:

مَنْ كَتَمَ عِلْمًا يَعْلَمُهُ جَاءَ يَوْمَ الْقِيَامَةِ مُلْجَمًا بِلِجَامٍ مِنْ نَارٍ

Maksudnya:

"Barangsiapa yang menyembunyikan ilmu, mendatangnya dari hari Kiamat rejaman dari api neraka."

Akan tetapi, persoalannya, adakah pemilikan ke atas harta intelek dikira sebagai satu bentuk penyembunyian ilmu? Seolah-olah telah berlaku

⁸² *ibid*, h. 66

⁸³ Fath al-Duraynī (1984), *op.cit*, h. 9

percanggahan di antara konsep harta intelek dan larangan ini. Sebagaimana takrif yang dinyatakan sebelum ini, harta intelek memberikan kuasa eksklusif dan hak kepada pemiliknya bagi mengawal dan menguasai harta-harta intelektualnya yang berupa idea dan ciptaan akal termasuk juga ilmu dari dicabuli oleh individu atau pihak lain. Penguasaan dan pemilikan ke atas ilmu akan menjadikan ia tersembunyi dari dimanfaatkan oleh masyarakat umum kerana telah dimiliki secara khusus.

Sebenarnya, larangan sembunyi ilmu ini tidak menghalang pemilikan dan penguasaan ke atas harta intelek oleh individu pemiliknya. Yang dimaksudkan dengan larangan tersebut ialah larangan menyorok barangan atau manfaatnya atau maklumat-maklumat dari pengetahuan masyarakat umum sedangkan ia amat diperlukan ketika itu dengan tujuan untuk meninggikan harga. Perbuatan sebegini disebut di dalam bahasa Arab sebagai *ihlikār*. Sorok barang merupakan satu perbuatan yang haram tetapi tidak bermakna Syari'at menuntut agar barang kawalan tersebut perlu diberi secara percuma akan tetapi wajib dibayar dengan harga yang berpatutan.⁸⁵ Maka, lebih-lebih lagi ialah harta intelek yang merupakan hasil usaha para pencipta perlu dibayar dengan harga patut dan setimpal dengan tenaga dan perbelanjaan yang telah dicurahkan.⁸⁶

⁸⁴ Imām Ahmad b. Muḥammad b. Ḥanbal (1994), *Musnad Ahmad*, Kitāb Bāqī Musnad al-Mukasthirīn, Bāb Musnad Abī Hurayrah, no. hadith 10602

⁸⁵ Fath al-Duraynī (1984), *op.cit.*, h. 100-101

⁸⁶ al-Faruqī (1997), *Pengislaman Ilmu*. Mustafa Kasim (terj.). Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka, h. 70

Oleh itu, konteks sorok ilmu tidak menyentuh tentang persoalan harta intelek kerana 'illah bagi larangan tersebut ialah penyorokan dan penyembunyian sesuatu maklumat yang benar bukan larangan melakukan transaksi (*mu'āwadah*) ke atasnya. Pemeliharaan terhadap harta intelek melalui pengiktirafan hak pemiliknya tidak menyebabkan ilmu menjadi tersembunyi, sebaliknya menggalakkan lagi perkembangan dan penyebaran budaya ilmu. Ini kerana pemberian hak kepada pemilik harta intelek untuk menikmati manfaat kewangan dari ciptaan mereka memberi dorongan kepada mereka untuk memperbanyakkan lagi kajian dan penemuan ilmu bagi meninggikan taraf hidup umat Islam. Pengiktirafan hak ini dapat membantu para pencipta menyara kehidupan mereka dengan hasil perolehan dari urusniaga harta intelek mereka sepanjang khidmat mereka dalam memperkembangkan ilmu pengetahuan.

Sehubungan dengan ini, seolah-olah wujud satu bentuk percanggahan lagi di antara konsep ilmu dalam Islam dan konsep harta intelek. Penglibatan dalam bidang ilmu merupakan satu bentuk ketaatan yang bersifat ibadah. Oleh itu, ada pendapat yang mengatakan bahawa tidak diharuskan mengambil upah daripada sebarang usaha keilmuan. Ini bercanggah dengan konsep harta intelek yang membolehkan pemilik idea, ciptaan dan ilmu menikmati faedah kewangan darinya.

Di dalam hal ini, terdapat pandangan yang berbeza di kalangan fuqaha' tentang hukum pengambilan upah dalam usaha keilmuan. Antaranya⁸⁷ :-

- i- Jumhur Fuqaha', di antaranya fuqaha' Ḥanafīyyah, Mālikīyyah, Syāfi'īyyah, Ḥanābilah, Zāhiriyyah dan 'Ibādiyyah berpendapat bahawa diharuskan mengambil upah.
- ii- Sebahagian fuqaha' Ḥanābilah pula berpendapat tidak diharuskan mengambil upah.

Hujah yang digunakan golongan pertama ialah:-

a) Firman Allah s.w.t :

وَتَعَاوَنُوا عَلَى الْبِرِّ وَالتَّقْوَىٰ وَلَا تَعَاوَنُوا عَلَى الْإِثْمِ وَالْعُدْوَانِ وَاتَّقُوا اللَّهَ إِنَّ اللَّهَ شَدِيدُ الْعِقَابِ

Yang bermaksud :

"Dan hendaklah kamu bertolong-tolongan untuk membuat kebajikan dan bertaqwa, dan janganlah kamu bertolong-tolongan pada melakukan dosa (maksiat) dan pencerobohan. Dan bertaqwalah kepada Allah, kerana sesungguhnya Allah Maha Berat azab seksaNya (bagi sesiapa yang melanggar perintahNya)."

Surah al-Maidah (5) : 2

⁸⁷ Sayf Rajāb Quzāmil *et al.* (Dr)2001), *op.cit.* h. 29-64

Daripada ayat ini, jelas bahawa kerjasama dalam usaha penulisan al-Quran, percetakan dan pengajaran ilmu merupakan usaha kebaikan. Oleh itu tiada larangan daripada memperoleh upah darinya.

b) Hadith Rasulullah. Di antaranya sebagaimana yang diriwayatkan daripada ‘Ibn Abbās⁸⁸ :

أَنْ تَفْرَأَ مِنْ أَصْحَابِ النَّبِيِّ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ مَرُؤًا بِمَاءٍ فِيهِمْ
لَدِيْعٌ أَوْ سَلِيْمٌ فَعَرَضَ لَهُمْ رَجُلٌ مِنْ أَهْلِ الْمَاءِ فَقَالَ هَلْ فِيكُمْ مِنْ
رَاقٍ إِنْ فِي الْمَاءِ رَجُلًا لَدِيْعًا أَوْ سَلِيْمًا فَانْطَلَقَ رَجُلٌ مِنْهُمْ فَقَرَأَ
بِفَاتِحَةِ الْكِتَابِ عَلَى شَاءٍ قَبْرًا فَجَاءَ بِالشَّاءِ إِلَى أَصْحَابِهِ فَكَرَهُوا
ذَلِكَ وَقَالُوا أَخَذْتَ عَلَى كِتَابِ اللَّهِ أَجْرًا حَتَّى قَدِمُوا الْمَدِيْنَةَ
فَقَالُوا يَا رَسُولَ اللَّهِ أَخَذَ عَلَى كِتَابِ اللَّهِ أَجْرًا فَقَالَ رَسُولُ اللَّهِ
صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ إِنْ أَحَقَّ مَا أَخَذْتُمْ عَلَيْهِ أَجْرًا كِتَابُ اللَّهِ

Maksudnya :

"Sekumpulan Sahabat Nabi Muhammad s.a.w membawa bersama air. Di kalangan mereka terdapat orang yang disengat binatang. Seseorang daripada mereka berkata: adakah kalian ada jampi? Seorang daripada mereka pula datang dan membaca surah al-Fatihah pada air dengan syarat diberi upah. Setelah sembuh, orang yang disengat itu ingin membayar upah kepada sahabatnya yang membacakan jampi. Sahabat-sahabat yang lain menegah pengambilan upah tersebut dan berkata: adakah kamu ingin mengambil upah dari kitab Allah? Seinggalah apabila mereka menemui Rasulullah s.a.w di Madinah dan bertanya tentang hukum pengambilan upah tersebut. Sabda Rasulullah s.a.w: Sesungguhnya yang lebih berhak dan lebih baik untuk kamu mengambil upah atasnya ialah kitab Allah."

⁸⁸ Muhammad b. Ismā'īl al-Bukhārī (1981), *Ṣaḥīḥ al-Bukhārī*, Kitāb al-Ṭibb, Bāb al-Syarāṭ Fī al-Ruqyah Bi Qaṭī' Min al-Ghanam, j. 7, h. 23

Hadith ini menunjukkan keharusan mengambil upah mengajar al-Quran dan dalam segala aktiviti keilmuan.

c) Athar. Sebagaimana yang diriwayatkan daripada ‘Aṭā’ bahawa terdapat 3 orang tenaga pengajar yang mengajar kanak-kanak Madinah. Saydinā ‘Umar membayar mereka sebanyak 15 dirham.

Begitu juga sebagaimana riwayat al-Ḥakam Ibn Uyaynah katanya⁸⁹ :

لَمْ أَسْمَعْ أَحَدًا كَرِهَ آخِرَ الْمُعَلِّمِ

Maksudnya :

“ Aku tidak pernah mendengar orang tidak sukakan upah dalam tugas mengajar ”

d) Istihsan.

Fuqaha’ Ḥanafiiyyah mengharuskan pengambilan upah mengajar al-Quran dengan jalan istihsan kerana pada asalnya tidak diharuskan mengambil upah dalam urusan ibadah dan ketaatan. Akan tetapi, pengambilan upah menjadi keperluan pada masa kini memandangkan semakin berkurangnya tenaga yang berkeupayaan mengajar secara sukarela. Oleh itu pengambilan upah diharuskan untuk memastikan pembudayaan ilmu di kalangan umat Islam akan berterusan. Keharusan ini juga digunapakai dalam aktiviti-aktiviti keilmuan yang lain.

e) Secara logiknya, usaha menerbitkan buku-buku ilmiah dan urusan ketaatan yang lain merupakan fardu kifayah. Oleh itu, usaha tersebut perlu dibiayai oleh BaitulMal sebagaimana yang dilakukan oleh Saydinā ‘Umar di zamannya. Ini membuktikan bahawa pengambilan upah dalam aktiviti keilmuan suatu yang amat perlu untuk masalah pihak yang terlibat dengan aktiviti tersebut, dengan itu ia diharuskan.

Hujah yang digunakan golongan kedua pula ialah:

a- Firman Allah :

وَمَا تَسْأَلُهُمْ عَلَيْهِ مِنْ أَجْرٍ إِنْ هُوَ إِلَّا ذِكْرٌ لِلْعَالَمِينَ

Yang bermaksud:

"Padahal engkau tidak meminta kepada mereka sebarang upah tentang ajaran Al-Quran, sedang Al-Quran itu tidak lain hanyalah peringatan dan pengajaran dari Allah bagi umat manusia seluruhnya."

Surah Yusuf (12) : 104

Ayat ini menunjukkan bahawa Rasulullah telah ditugaskan oleh Allah untuk menyampaikan dan menyebarkan risalah Islam tanpa menerima sebarang upah. Dengan itu dilarang juga pengambilan upah dalam kerja-kerja keilmuan kerana ia juga satu urusan ibadah dan ketaatan.

⁸⁹ Muhammad b. Ismā‘īl al-Bukhārī (1981), *Ṣaḥīḥ al-Bukhārī*, Kitāb al-Ijārah, Bāb Mā Yu‘ī Fī al-

b- Hadith. Antaranya sebagaimana yang diriwayatkan oleh ‘Abd al-Rahmān Ibn Syibl, sabda Rasulullah s.a.w⁹⁰:

اقْرَءُوا الْقُرْآنَ وَلَا تَعْلُوا فِيهِ وَلَا تَجْمُوا عَنْهُ وَلَا تَأْكُلُوا بِهِ وَلَا
تَسْتَكْثِرُوا بِهِ

Maksudnya :

“ Bacalah al-Quran dan jangan kamu melampaui batas atau menyeleweng padanya, jangan meninggalkan bacaannya, jangan cari makan dengannya dan jangan mencari kekayaan dunia dengannya ”

Hadith ini menunjukkan larangan mengambil upah dari usaha keilmuan sebagai jalan mencari rezki.

c- Athar. Sebagaimana riwayat ‘Ammār Ibn Yāsir katanya:

أُعْطِيَ قَوْمًا قَرَعُوا الْقُرْآنَ فِي رَمَضَانَ فَلَبَغَ ذَلِكَ عُمَرَ فَكَرِهَهُ

Maksudnya:

“Aku mengupah sekumpulan orang membaca Quran di bulan Ramadhan. Apabila berita ini sampai ke pengetahuan Saidina Umar beliau menegahnya”.

Begitu juga sebagaimana yang diriwayatkan daripada ‘Abd Allah Ibn

Syaqiq katanya :

كَانَ أَصْحَابُ رَسُولِ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ يَكْرَهُونَ بَيْعَ
الْمَصَاحِفِ وَتَعْلِيمِ الْغُلَمَانِ بِالْأَرْضِ

Ruqyah ‘Alā Ahyā’ al-‘Arab bi-Fātīhah, j. 3, h. 53

⁹⁰ Imām Ahmad b. Muḥammad b. Ḥanbal (1994), *Musnad Ahmad*, Kitāb Musnad al-Makkiyyin, Bāb Ziyādah Fī Ḥadīth Abd Raḥmān b. Syibl Raḍiallah, no. hadith 15529

Maksudnya:

“ Para Sahabat Rasulullah s.a.w menegah jual beli mashaf al-Quran, mengajar kanak-kanak dengan upah... ”.

d- Hujah akal. Antaranya :-

- i) Mengajar al-Quran dan aktiviti keilmuan yang lain merupakan urusan ibadah. Oleh itu tidak boleh mengambil upah sebagaimana ibadah yang lain seperti solat dan puasa.
- ii) Larangan mengambil upah dalam urusan keilmuan termasuk dalam larangan mengambil upah bagi mengajar solat.
- iii) Pengambilan upah dalam kerja-kerja ibadah akan menyebabkan manusia lari dari mengerjakannya disebabkan beban upah yang dikenakan.

Pandangan yang lebih diterima ialah pandangan Jumhur yang mengharuskan pengambilan upah dalam segala bentuk aktiviti keilmuan kerana kekuatan hujah mereka. Tambahan pula, jika diteliti kerja-kerja ilmu seperti kajian ilmiah, penulisan dan penerbitan buku merupakan fardhu kifayah. Oleh itu tidak ada larangan untuk mengambil manfaat harta dari usaha-usaha berkenaan. Hujah golongan kedua tentang larangan mengambil upah dalam urusan keilmuan kerana ia merupakan satu ibadah masih boleh dipertikai. Jika diteliti, berjihad di jalan Allah juga merupakan satu ibadah, akan tetapi Allah telah memperuntukkan bagi para mujahid 4/5 bahagian daripada harta rampasan perang sebagaimana firman Allah :

وَأَعْلَمُوا أَنَّمَا غَنِمْتُمْ مِنْ شَيْءٍ فَإِنَّ لِلَّهِ خُمُسُهُ وَلِلرَّسُولِ وَلِذِي الْقُرْبَىٰ
وَالْيَتَامَىٰ وَالْمَسَاكِينِ وَأَيْنِ السَّبِيلِ إِن كُنْتُمْ آمَنْتُمْ بِاللَّهِ وَمَا أُنْزِلْنَا عَلَىٰ
عَبْدِنَا يَوْمَ الْفُرْقَانِ يَوْمَ التَّقَىٰ الْجَمْعَانِ وَاللَّهُ عَلَىٰ كُلِّ شَيْءٍ قَدِيرٌ

Maksudnya :

“Dan ketahuilah, bahawa apa sahaja yang kamu dapati sebagai harta rampasan perang, maka sesungguhnya satu perlimanya (dibahagikan) untuk (jalan) Allah, dan untuk RasulNya, dan untuk kerabat (Rasulullah), dan anak-anak yatim, dan orang-orang miskin, serta ibnus-sabil (orang musafir yang keputusan), jika kamu beriman kepada Allah dan kepada apa yang telah diturunkan oleh Kami (Allah) kepada hamba Kami (Muhammad) pada "Hari Al-Furqaan", iaitu hari bertemunya dua angkatan tentera (Islam dan kafir, di medan perang Badar). Dan (ingatlah) Allah Maha Kuasa atas tiap-tiap sesuatu.”

Surah al-Anfaal (8) : 41

Peruntukan ini bertujuan memastikan para mujahid dapat dibantu menyara kehidupan dan memberi motivasi kepada mereka dalam peperangan. Bahkan aktiviti dalam bidang keilmuan juga merupakan satu jihad.⁹¹

‘Uruf sekarang juga membenarkan ilmu dan usaha berkaitan dengannya diurusniagakan kerana ia menjadi satu keperluan semasa kesan pembudayaan ilmu yang meluas dalam masyarakat zaman ini. ‘Uruf pula merupakan salah satu sumber hukum Syara’ yang perlu dijadikan rujukan.

Oleh itu, didapati pemberian hakmilik keatas harta intelek bukan sesuatu yang bertentangan dengan budaya ilmu dalam Islam bahkan ia merupakan satu usaha untuk menyuburkan lagi perkembangan ilmu pengetahuan di kalangan masyarakat. Penghormatan Islam terhadap ketinggian nilai ilmu membuktikan

⁹¹ ‘Abd al-Samī’ ‘Abd al-Wahhāb (Dr)(1988), *op.cit*, h. 4

bahawa Islam mengiktiraf harta intelek sebagai sesuatu yang bernilai. Bahkan, keharusan pengambilan upah dalam sebarang usaha dan aktiviti keilmuan menyamai pengiktirafan terhadap hak ekonomi pemilik harta intelek bagi membolehkannya mengeksploitasi harta-hartanya secara komersial dan mendapat pulangan wang yang menjadi intipati kepada peruntukan-peruntukan yang terdapat dalam undang-undang harta intelek.

e) Pengiktirafan hak penulis dan pencipta telah diamalkan dalam sejarah peradaban Islam. Ini terbukti apabila didapati kebanyakan buku-buku hanya akan dicetak (pada masa itu dengan cetakan tangan) dengan kebenaran yang jelas daripada penulisnya.⁹² Ini menyamai hak *paternity* yang diberi kepada seseorang pemilik karya bagi membolehkannya menuntut hasil ciptaannya dan dikenali sebagai pencipta karya tersebut.

f) Kritikan para ulama' seperti Ibn Khaldūn terhadap amalan plagiat.⁹³ Mereka mengecam peniruan idea dan karya orang lain serta menyanjung tinggi daya usaha kreatif dan keaslian karya. Begitu juga dengan para imam mazhab sebagaimana yang diriwayatkan daripada Imām Aḥmad, beliau melarang pemindahan atau penulisan karangan seseorang kecuali dengan izin tuannya. Dan diriwayatkan oleh al-Ghazzālī bahawa Imām Aḥmad telah ditanya tentang seandainya hilang beberapa helaian buku

⁹² George Makdisi (1981), *The Rise of Colleges: Institutions of Learning and The West*. Edinburgh: Edinburgh University Press, h. 140-152

yang tercatat padanya hadits-hadith dan seumpamanya, adakah dibolehkan menyalin catatan tersebut bagi sesiapa yang menjumpainya. Imām Aḥmad menjawab : “ Tidak boleh, bahkan perlu meminta izin terlebih dahulu sebelum menyalinnya”.⁹⁴ Untuk itu, metod yang digunakan bagi memelihara karya penulis ialah menjaga nama dan hak intelektual penulis dengan rapi dan menisbahkan setiap karya kepada penulisnya⁹⁵ sebagaimana pengiktirafan hak moral pengkarya yang menjadi intipati kepada peruntukan yang terdapat dalam undang-undang harta intelek masa kini.

- g) Penguatkuasaan tanda niaga ke atas barang-barang perniagaan telahpun diamalkan oleh masyarakat Islam dalam sejarah peradabannya. Ia digunakan secara meluas sehingga pemerintahan ‘Abassiyah. Tanda niaga akan diletakkan pada barang-barang dagangan bagi menunjukkan asal-usul dan pembuat barangan tersebut. Ia menjadi tanda pengiktirafan bahawa sesuatu barangan telah memenuhi syarat-syarat kualiti barangan yang ditetapkan oleh pihak berkuasa.⁹⁶ Ini menyamai hak cap dagangan dan hak paten yang mana peruntukan tentangnya terdapat dalam undang-undang harta intelek yang dikuatkuasakan pada masa kini.

⁹³ Ibn Khaldūn (t.t), *Muqaddimah Ibn Khaldūn*. Kaherah: Dār al-Sya‘b, h. 482-486, Ibn Khaldun (1967), *al-Muqaddimah*. Franz Rosenthal (terj.), *The Muqaddimah: An Introduction to History*. London: Routledge and Kegan Paul, h. 398-405

⁹⁴ al-Ghazzālī (1994), *Iḥyā’ ‘Ulūm al-Dīn*, j. 1, c.3. Beirut: Dār al-Khayr, h. 96

⁹⁵ Ida Madieha Abdul Ghani Azmi (Dr)(2000), *op.cit*, h. 114-115

h) Perbincangan secara tidak langsung di kalangan fuqaha' terdahulu tentang hukum urusan niaga sesuatu yang bersifat ma'nawi dan tidak nyata seperti ilmu dan ijtihad. Ibn Ḥazm misalnya telah mendahului sarjana moden dalam membincangkan idea asas tentang kewujudan konsep harta intelek apabila menafikan kewujudan maklumat ('ilm) sebagai suatu yang berasingan daripada kertas dan dakwat sesuatu buku.⁹⁷ Oleh itu, beliau berpendapat ilmu atau maklumat pada sesuatu buku tidak boleh diurusniagakan berasingan dari buku berkenaan. Ini berbeza dengan pandangan Jumhur Fuqaha' yang menilai sesebuah buku itu pada manfaat iaitu ilmu yang terkandung padanya bukan helaian kertas dan dakwat semata-mata.⁹⁸

Ibn 'Urfah juga menganggap ilmu yang dizahirkan dalam sesebuah media seperti kertas memiliki nilai kehartaan yang besar. Menurut beliau, kertas itu sendiri sekalipun bernilai, tetapi nilainya amat kecil jika dibandingkan dengan ketinggian nilainya apabila diisi dengan hasil pemikiran dan ciptaan.⁹⁹

Manakala al-Qarrafī dalam memperkatakan tentang soal pewarisan ijtihad, berpendapat bahawa ijtihad tidak boleh diwariskan dan

⁹⁶ Ibn al-Ukhuwwah (1976), *Ma'ālim al-Qurbah Fī Ahkām al-Ḥisbah*. Kaherah: al-Hay'ah al-Miṣriyyah al-Āmmah Li al-Kitāb, h. 228-240, Ida Madieha Abdul Ghani Azmi (Dr)(2000), *ibid*, h. 115

⁹⁷ Ibn Ḥazm (1064H), *al-Muḥallā bi al-Āthar*, j. 9. Beirut: Idārah al-Ṭibā'ah al-Munīrah, h. 44-47

⁹⁸ 'Abd al-Raḥmān Muḥammad 'Awdī (1972), *al-Fiqh 'Alā Mazāhib al-Arba'ah*, j. 5. Beirut: Maktabah Dār Ihya' al-Turāth al-'Arabī, h. 176

⁹⁹ Ibn 'Urfah al-Mālikī (t.t), *Syarḥ Ḥudūd*. Mesir: Maktabah al-Muniriyyah, h. 2890

diurusniagakan kerana ijthihad yang merupakan satu bentuk idea tidak boleh wujud berasingan dari pemilik idea berkenaan. Oleh itu, ia tidak boleh dijadikan bahan urusaniaga (mu'amalah).¹⁰⁰ Akan tetapi beliau tetap mengakui bahawa seseorang itu mempunyai hak peribadi (personal) ke atas ijthihad dan ideanya.¹⁰¹ Perbincangan-perbincangan para fuqaha' tentang keharusan urusaniaga sesuatu yang bersifat ma'nawi menunjukkan pengiktirafan mereka terhadap urusaniaga harta intelek yang bersifat ma'nawi sebagai sesuatu yang bernilai tinggi.

Kesimpulannya, meskipun konsep harta intelek tidak wujud sebagai satu konsep yang khusus dalam fasa pertama sejarah Islam iaitu dari zaman wahyu hingga akhir abad ke-17 Masihi, ia telah pun menjadi amalan yang cukup berkesan dan praktikal di kalangan masyarakat Islam terdahulu dalam usaha memastikan pengaliran maklumat terpelihara dan bebas dari penyelewengan serta memelihara hak-hak pencipta ke atas ciptaan, karya dan idea mereka. Kenyataan ini turut diakui oleh sarjana Barat yang telah memuji keberkesanan metod penjagaan harta intelek dalam Islam yang dipraktikkan sejak zaman-berzaman.¹⁰² Oleh kerana itulah, didapati kebanyakan buku yang dikarang oleh ulama' terdahulu, terpelihara sehingga kini sebagai khazanah ilmu yang amat berharga.¹⁰³

¹⁰⁰ Alḥmad Ibn Idrīs al-Qarrāfi (1998), *al-Furūq Wa Anwār al-Burūq Fī Anwā' al-Furūq*, j. 3. Beirut: Dār al-Kutub al-'Ilmiyyah, h. 455-456

¹⁰¹ Ida Madieha Abdul Ghani Azmi, "Intellectual Property and the Syari'ah", [1996] 27 IIC 649-674, h. 656

¹⁰² Harold C. Streibich (1975), "The Moral Right of Ownership to Intellectual Property Part 1: From The Beginning to the Age of Printing", *Memphis State University Law Review*, University of Memphis, h. 1-35, Ida Madieha Abdul Ghani Azmi (Dr)(2000), *op.cit*

Dalam fasa ini, konsep harta intelek telah wujud sebagai satu konsep yang tersendiri dan menjadi topik perbincangan yang hangat di kalangan sarjana-sarjana kontemporari termasuk para fuqaha'. Konsep ini sentiasa berkembang sehingga ke hari ini, bahkan telah diperundangkan oleh badan-badan perundangan moden dengan tujuan memelihara hak pemilik-pemilik harta intelek.

Bermula abad ke-17 Masihi, ilmu pengetahuan semakin berkembang dan menjadi kegiatan utama manusia di blok Timur mahupun Barat. Pembudayaan ilmu dikalangan masyarakat ini telah melahirkan pelbagai disiplin dan konsep ilmu yang dicetuskan oleh ramai sarjana. Teori-teori ilmu yang lahir ini bukan sahaja disebarkan melalui metod pengajaran, penulisan buku dan penyampaian secara tidak langsung bahkan telah wujud ketika itu teknologi penyebaran ilmu yang terkini dengan terciptanya mesin cetak yang mampu mencetak beribu-ribu salinan bagi sebuah buku. Teknologi percetakan ini membolehkan para pengarang buku dapat menikmati faedah kewangan yang besar dari hasil karangan dan ciptaan idea mereka.¹⁰⁵ Malahan, aktiviti keilmuan telah menjadi satu bentuk kerjaya yang mampu menyara kehidupan seseorang. Namun begitu, gejala percetakan sesuatu buku tanpa izin pengarangnya mengakibatkan kerugian yang besar dialami oleh ramai pemilik karya-karya ilmiah. Sehubungan dengan itu, tercetuslah konsep harta intelek sebagai suatu konsep yang khusus bertujuan

¹⁰³ Ida Madiha Abdul Ghani Azmi (Dr)(2000), *ibid*

¹⁰⁴ Zaman moden bermula di akhir abad ke-17 Masihi sehingga kini

¹⁰⁵ 'Abd al-Razzāq al-Sanhūrī (1967), *al-Wasīf*. Kaherah: Dār al-Nahḍah al-'Arabiyyah, h. 283

untuk memelihara hak para pengarang ke atas harta intelek mereka dalam bentuk karya-karya dan buku-buku penerbitan. Konsep ini diperkembangkan oleh para sarjana moden dengan lebih terperinci dan teratur. Keprihatinan terhadap kepentingan memelihara hak harta intelek ini mula disebarkan dan dipraktikkan dalam masyarakat. Bahkan perhatian khusus turut diberikan oleh badan-badan perundangan moden sehingga wujudnya akta-akta dan enakmen harta intelek dalam peruntukan undang-undang.

Dalam sejarah dunia, bermula selepas revolusi Perancis, undang-undang pertama yang memberi perhatian terhadap hak harta intelek ialah undang-undang Perancis bertarikh 13 Januari 1791 Masihi yang menjamin hak para pengarang ke atas karya mereka dan membenarkan pewarisan hak ini selama 5 tahun selepas kematian pengarang asal. Kemudian undang-undang Perancis bertarikh 19 Julai 1792 pula, meluaskan lagi pemeliharaannya terhadap harta intelek merangkumi semua jenis karya-karya sastera dan seni. Peruntukan terhadap hak harta intelek ini sentiasa dipinda dari semasa ke semasa hinggalah 11 Mac 1957.¹⁰⁶

Pada pertengahan abad ke-19, Pertubuhan Bangsa-bangsa Bersatu mula prihatin terhadap pemeliharaan harta intelek sehingga tertubuhnya Majlis Kesusasteraan dan Kesenian dalam persidangannya di Paris pada bulan Disember 1878 Masihi. Hasilnya dalam Konvensyen Berne pada 19 September 1886, hak pengarang ke atas karya mereka mula diberi pengiktirafan. Peruntukan terhadap pemeliharaan ke atas harta intelek di dalam Konvensyen Berne juga mengalami pindaan dan perluasan skop dari semasa ke semasa sehinggalah peranjaniannya

yang terakhir, ditandatangani pada 26 Jun 1948 di Brookshield.¹⁰⁷ Antaranya, artikel 6(1) perjanjian ini menyebut :

“Independently of the author’s economy rights and even after the transfer of such rights, the author shall have the right to claim authorship of the work and to object to any distortion, mutilation or other modification of or other derogatory action in relation to, the said work, which would be prejudicial to his honour or reputation.”

Kemudian, hasil daripada persidangan-persidangan yang diadakan oleh Pertubuhan Bangsa-bangsa Bersatu dalam membincangkan konteks pemeliharaan terhadap harta intelek, terasasnya UNESCO di Geneva pada 6 September 1952 yang dianggotai oleh pelbagai negara. World Intellectual Property Organization (WIPO) pula ditubuhkan pada tahun 1979 di Geneva yang mencatat keanggotaannya sehingga tahun 20 Febuari 1997 sebanyak 161 buah negara termasuk Malaysia.¹⁰⁸ Di dalam persidangan-persidangan UNESCO dan WIPO, lahirnya banyak persepakatan dalam menentukan kaedah pemeliharaan hak harta intelek terutamanya dari sudut perundangan. Hasil daripada persepakatan yang diperolehi di peringkat antarabangsa, akta harta intelek mula dikuatkuasakan di seluruh negara di dunia termasuklah Malaysia melalui Akta Hakcipta 1987¹⁰⁹.

Antaranya dalam seksyen 25 (2) akta tersebut memperuntukkan :

“...tertakluk kepada seksyen ini, apabila hak cipta wujud dalam sesuatu karya, tiada seorang pun boleh, tanpa persetujuan penciptanya, atau selepas kematian pencipta, wakil dirinya,

¹⁰⁶ *ibid.*

¹⁰⁷ *ibid.*, h. 284

¹⁰⁸ Dipetik oleh Arief Salleh Rosman (2000), “Pengaruh al-‘Uruf dalam pensyari’atan harta intelektual menurut perundangan Islam” (Kertas Kerja Seminar Hukum Islam Semasa 3, Peringkat Kebangsaan di Akademi Pengajian Islam Universiti Malaya, Kuala Lumpur, 7-8 November 2000), h. 7

¹⁰⁹ *Akta Hakcipta 1987 (Akta 332)*

melakukan atau membenarkan perlakuan mana-mana perbuatan yang berikut:

- (a) penyampaian karya itu dengan apa cara sekalipun, di bawah suatu nama selain daripada nama pencipta karya itu; dan
- (b) penyampaian karya itu dengan apa cara sekalipun dalam bentuk yang diubahsuai...¹¹⁰

Selepas abad ke-17, perbincangan tentang konsep harta intelek bukan sahaja mendapat perhatian sarjana-sarjana moden dan pertubuhan-pertubuhan antarabangsa, malahan para fuqaha' kontemporari turut memberikan tumpuan terhadap isu ini dalam kajian mereka. Walaupun ramai orang tersalah anggapan bahawa konsep harta intelek ini berasal dari tamadun dan pemikiran Barat, sedangkan idea asas tentang konsep ini telah lama wujud dalam Islam namun salah anggapan¹¹¹ ini berpunca daripada pendekatan para fuqaha' kontemporari yang hanya mengupas isu tentang kedudukan harta intelek menurut perspektif penulis Barat dan perundangan moden sahaja.¹¹² Tidak banyak kajian yang menilai kedudukan harta intelek menurut Islam.¹¹³

Sehubungan itu, kedudukan harta intelektual menurut Syariat Islam akan dijelaskan dalam huraian seterusnya.

¹¹⁰ *Akta Hakcipta 1987 (Akta 332)*, Bahagian III, Seksyen 25(2)

¹¹¹ Ida Madieha Abdul Ghani Azmi (Dr)(2000), *op.cit.*, h. 111

¹¹² Sila lihat Muhammad Hisām Maḥmūd Luṭfī (Dr)(2000), *Huqūq al-Muallif Fī Ḍaw'ī Arā' al-Fiqh Wa Ahkām al-Qadā'*. Kaherah: Li al-Ṭibā'ah Yusrī Ḥasan Ismā'il

¹¹³ Sila lihat Fath al-Duraynī (Dr)(1984), *op.cit.* 'Abd al-Samī' 'Abd al-Wahhāb (Dr)(1988), *op.cit.*

3.0 KEDUDUKAN HARTA INTELEK DARI PERSPEKTIF HUKUM

Tajuk ini akan mengupas hukum urusniaga harta intelek dari perspektif mu'amalah kehartaan.

Sebagaimana yang dinyatakan sebelum ini, konsep harta intelek muncul sebagai satu konsep yang khusus bertujuan untuk memberikan pengiktirafan terhadap hak yang dimiliki oleh pemilik harta intelek bagi memperolehi faedah kewangan darinya dengan melakukan urusniaga ke atasnya di samping hak mengawal harta inteleknya dari dicerobohi. Namun begitu, tidak ada nas yang jelas sama ada dari al-Quran ataupun al-Sunnah yang menyatakan sama ada harta intelek boleh diurusniagakan atau tidak bagi memperoleh faedah kewangan darinya. Bahkan tidak ada pandangan yang diberikan secara jelas oleh fuqaha' terdahulu. Terdapat pelbagai pandangan di kalangan fuqaha' semasa tentang hukum urusniaga harta intelek untuk perolehan kewangan menurut hukum Syara'. Perbezaan pendapat yang timbul berpunca daripada pandangan mereka yang berbeza tentang status kehartaan harta intelek dan hukum mengambil upah dalam kegiatan-kegiatan keilmuan. Antara pendapat yang diberikan ialah¹¹⁴ :

- 1) Jumhur fuqaha' berpandangan bahawa harta intelek boleh diurusniagakan untuk memperoleh faedah kewangan.

¹¹⁴ 'Abd al-Samī' 'Abd al-Wahhāb (Dr)(1988), *ibid*, h. 1-23

- 2) Sebahagian fuqaha' yang lain¹¹⁵ pula berpandangan bahawa harta intelek tidak boleh diurusniagakan untuk memperoleh faedah kewangan.

Hujah golongan pertama ialah :-

- 1) Rasulullah s.a.w pernah membenarkan khidmat pengajaran al-Quran dijadikan mahar perkahwinan. Sesungguhnya dalam sesebuah perkahwinan, disyaratkan mahar yang dibayar itu mestilah harta yang bernilai. Tindakan Rasulullah membenarkan mahar dibayar dengan khidmat mengajar al-Quran ini membuktikan bahawa usaha yang dicurahkan dalam kegiatan ilmu mempunyai nilai harta. Kegiatan ilmu seperti mengajar merupakan suatu usaha yang melibatkan khidmat dan peranan akal. Begitu juga dengan harta intelek sama ada idea, ciptaan atau ilmu, teretus daripada usaha memerah akal fikiran. Jika kegiatan keilmuan dianggap sebagai satu usaha yang dinilai sama dengan harta bernilai. Dengan itu, harta intelek juga merupakan satu bentuk harta yang bernilai yang boleh diurusniagakan.
- 2) Harta intelek merupakan hasil perahan tenaga dan akal fikiran. Sebagaimana yang diriwayatkan oleh al-Miqdām b. Ma'dī Karib, Rasulullah telah bersabda¹¹⁶ :

¹¹⁵ Ahmad al-Ḥujjī al-Kurdī (1981), "Ḥukm al-Islām Fī Ḥuqūq al-Ta'ālīf Wa al-Nasyr Wa al-Tawzī' Wa al-Turjumah", *Majallah Hudā al-Islām*, Jil. 25 Bil. 7, 1981, h. 59, Sheikh Muḥammad Shāfi'ī, Fatwa beliau yang dipetik oleh Abū Zayd (1996), *Fiqh al-Nawāzil: Qaḍāya Fiqhiyyah Mu'āṣarah*, j. 2. Beirut: Muassasah al-Risālah, h. 123-125, Sheikh Abdullah Ibn Bih, *Majallah Majma' al-Fiqh al-Islāmī* 3(5), h. 2534

مَا أَكَلَ أَحَدٌ مِنْكُمْ طَعَامًا أَحَبَّ إِلَيَّ اللَّهُ عَزَّ وَجَلَّ مِنْ عَمَلٍ يَدُّهُ

Maksudnya :

“ Sesungguhnya sebaik-baik makanan yang kamu makan yang lebih Allah sukai ialah yang ia usahakannya sendiri.”

Jelas daripada hadith ini, diharuskan para pengkarya dan pencipta menikmati hasil keuntungan dari urusniaga harta intelek mereka kerana ia merupakan hasil usaha mereka sendiri.

3) Islam menggalakkan pembudayaan ilmu. Bahkan terdapat banyak nas al-Quran dan al-Sunnah yang membenarkan pengambilan upah dan memperoleh faedah kewangan dari kerja-kerja yang berkaitan ilmu pengetahuan seperti mengajar dan lain-lain. Ini telah dinyatakan dalam perbincangan sebelum ini. Sehubungan dengan itu, pemilik-pemilik harta intelek seperti pengarang sesuatu karya dan lain-lain juga berhak mendapat faedah kewangan dari usahanya mencipta dan menghasilkan sesuatu idea atau ilmu dengan mengurusniagakan karya mereka.

4) Harta intelek mempunyai nilai kehartaan dan diiktiraf oleh Syara' sebagai harta yang boleh diurusniagakan. Harta intelek adalah berbentuk manfaat (*manfa'ah*)¹¹⁷. Ini kerana sifatnya yang tidak nyata¹¹⁸. Jumhur Fuqaha'

¹¹⁶ Imām Ahmad b. Muhammad b. Ḥanbal (1994), *Musnad Ahmad*, Kitāb Musnad al-Syāmiyyin, Bāb Ḥadīth al-Miqdām b. Ma'dī Kariba al-Kindī Abī Karīmah, no. hadith 17181

¹¹⁷ Harta (*Māl*) terdapat dalam 3 bentuk sama ada harta fizikal ('*ayn*), hutang (*dayn*) dan harta ma'nawi atau tidak nyata seperti hak dan manfaat dari sesuatu harta fizikal (*manfa'ah*). Sila lihat Badran Abū al-'Aynayn (Dr)(1972), *al-Syarī'ah al-Islāmiyyah: Tārīkhuhā Wa Naẓariyah al-Milkiyyah Wa al-'Uqūd*. Iskandariah: al-Maktab al-Miṣrī al-Ḥadīth, h. 304-305

yang terdiri daripada mazhab Mālikī, Syāfi'ī, Ḥanbalī, Syī'ah Imāmīyah dan 'Ibādīyah telah bersependapat bahawa manfaat dikira sebagai harta (*māl*). Malahan, mazhab Ḥanafī yang menolak kehartaan manfaat sendiripun telah mengiktiraf manfaat-manfaat yang menjadi objek sandaran bagi kontrak tertentu seperti sewaan dan lain-lain sebagai harta. Oleh itu harta intelek sebagai satu bentuk harta, boleh dimiliki dan diurusniagakan untuk memperoleh faedah berbentuk kewangan.¹¹⁹

- 5) Pemilik harta intelek mempunyai kuasa monopoli ke atas ciptaan dan karya mereka. Asas sesuatu pemilikan (*al-Milk*) yang membolehkan para pemilik sesuatu harta mengurus dan mentadbir hartanya serta mengawal hartanya dari pencerobohan ialah adanya kuasa eksklusif (*al-Ikhtiṣāṣ*) dan kuasa monopoli ke atas harta tersebut. Tidak boleh dinafikan lagi pencipta sesuatu idea atau karya mempunyai kuasa secara personal dan eksklusif untuk memonopoli, menguruskan dan memanfaatkan idea ciptaannya. Oleh itu, sesuatu idea, karya atau harta-harta intelek lain tidak syak lagi merupakan milik penciptanya. Apabila harta-harta intelek tersebut telah pasti menjadi milik seseorang pengkarya atau pencipta maka dia berhak untuk mengurusniagakan harta-harta tersebut untuk mendapat perolehan kewangan.

¹¹⁸ Maksudnya ialah tidak boleh ditanggapi dengan pancaindera tetapi hanya boleh ditanggapi melalui akal dan pemikiran.

¹¹⁹ Muḥammad Muṣṭafā Syalabī (1966), *al-Madkhal Fī al-Ta'rif bi al-Fiqh al-Islāmī Wa Qawā'id al-Milkiyyah Wa al-'Uqūd Fih*. Kaherah: Maṭba'āt Dār al-Ta'līf, h. 321, Muḥammad Sallam Madkūr (1955), *al-Fiqh al-Islāmī: al-Madkhal Wa al-Amwāl Wa al-Ḥuqūq Wa al-Milkiyyah Wa al-'Uqūd*. Kaherah: Maktabah 'Abd Allah Wahbah, h. 167-168, 'Alī al-Khafīf (1990), *op.cit*, h.

6) Kebiasaannya sesuatu harta hanya boleh diurusniagakan apabila harta tersebut berada dalam bentuk fizikal yang boleh dirasa dan dilihat dengan pancaindera. Meskipun harta intelek merupakan sesuatu yang tidak ada fizikalnya namun, ia tetap boleh menepati kriteria harta yang boleh diurusniagakan kerana secara tidak langsung ia diwakili oleh bahantara yang berbentuk fizikal seperti buku, kaset dan sebagainya.

7) Berasaskan Qiyas :-

a- Didapati manfaat bagi sesuatu harta fizikal sama ada harta kekal atau harta alih boleh dimiliki sedangkan manfaat tersebut tidak boleh wujud terpisah dari harta asalnya. Manakala harta intelek berasal dan bersumber dari manusia yang berakal serta boleh wujud terpisah dari asalnya (manusia tersebut), maka lebih utama menjadi objek pemilikan yang boleh diurusniagakan.

b- Didapati para fuqaha' secara Ijma'nya telah membenarkan pengambilan upah dalam khidmat industri. Oleh itu, hak untuk memperoleh manfaat kewangan dari urusniaga harta intelek lebih utama kerana kegiatan menghasilkan sesuatu ciptaan idea sama cirinya seperti manfaat dalam kerja-kerja industri kerana kedua-duanya bersumberkan akal fikiran. Bahkan terdapat hadith yang menyifatkan kerja-kerja ilmu termasuk menghasilkan sebarang idea atau ciptaan sebagai amalan yang manfaatnya kekal dinikmati walau selepas

11-12, Md Nurdin Ngadimon (1995), "Konsep Harta (Mal) Menurut Teori Fiqh Islam: Satu Ulasan", *Monograf Syari'ah*, Jil. 3, Mei 1995, h. 62-63

kematian pengamalanya sebagaimana hadith yang diriwayatkan oleh Abū Hurayrah, sabda Rasulullah s.a.w¹²⁰ :

إِذَا مَاتَ الْإِنْسَانُ انْقَطَعَ عَنْهُ عَمَلُهُ إِلَّا مِنْ ثَلَاثَةٍ إِلَّا مِنْ صَدَقَةٍ جَارِيَةٍ
أَوْ عِلْمٍ يُنْتَفَعُ بِهِ أَوْ وَلَدٍ صَالِحٍ يَدْعُو لَهُ

Maksudnya :

“ Sekiranya mati seseorang anak Adam terputuslah segala amalnya kecuali 3 perkara : sedekah jariah, ilmu yang dimanfaatkan dan anak Soleh yang mendoakannya.”

Oleh itu, urusan harta intelek bagi memperoleh faedah berbentuk kewangan, lebih-lebih lagi diharuskan kerana kegiatan menghasilkan sesuatu idea dan ciptaan (harta intelek) merupakan satu bentuk kegiatan keilmuan. Manfaat dari kegiatan-kegiatan ilmu akan kekal dinikmati walaupun selepas kematian pengamalanya apatah lagi semasa hayatnya.

- 8) ‘Uruf dan Masalahah. ‘Uruf semasa mengiktiraf harta intelek sebagai harta yang bernilai. Ini kerana sebahagian besar kerjaya yang dilakukan oleh masyarakat dunia melibatkan urusan harta intelek. Perniagaan dan perdagangan produk-produk harta intelek dalam bentuk buku, kaset, cakera padat, peralatan, ciptaan teknologi dan lain-lain menjadi satu kegiatan yang universal. Kegiatan mengurusniagakan harta intelek telah menyumbang saham yang besar kepada ekonomi negara sekaligus

¹²⁰ Muslim b. al-Ḥajāj (1994), *Ṣaḥīḥ Muslim*, Kitāb al-Waṣīyyah, Bāb Mā Yulhaqu al-Insān Min

membantu meninggikan taraf hidup umat Islam. 'Uruf pula mempunyai autoriti sebagai sumber hukum Syara' dalam masalah-masalah yang tidak terdapat penyelesaiannya secara jelas di dalam nas al-Quran, al-Sunnah, Ijma' dan Qiyas. Tambahan pula, urusan harta intelek merupakan masalah semasa umat Islam di zaman ini. Ketiadaan nas yang mengharamkan urusan ini secara pasti menunjukkan bahawa ia suatu muamalah yang diharuskan.¹²¹ Berasaskan kepentingan urusan harta intelek terhadap pembangunan umat, larangan terhadap urusan ini bertentangan dengan objektif Syari'at Islam yang bertujuan untuk memelihara kemaslahatan umat. Oleh itu sebagai langkah mencegah pelanggaran objektif Syara' ini maka diharuskan urusan harta intelek bagi mendapat perolehan kewangan.

- 9) Dalam mazhab Hanafi¹²², ada pandangan yang mengatakan bahawa bakteria yang mempunyai manfaat dalam bidang perubatan diiktiraf sebagai milik yang mempunyai nilai kehartaan. Begitu juga dengan mazhab Hanbali¹²³, mereka mengiktiraf ulat buah, suara burung Kakaktua dan siulan burung sebagai harta kerana ia mempunyai nilai yang berharga walaupun hanya berbentuk manfaat. Oleh itu, harta intelek sepatutnya lebih utama mempunyai nilai kehartaan yang boleh diurusniagakan kerana manfaatnya lebih berharga dan bernilai untuk seluruh umat.

al-Thawwāb Ba'da Wafātih, no. hadith 4199

¹²¹ Fath al-Duraynī (Dr)(1984), *op.cit*, h. 82-85

¹²² Syaykhī Zādah 'Abd al-Rahmān b. Muḥammad b. Sulaymān al-Kalībulī (1998), *Majma' al-Anhār Fī Syarḥ Multaqā al-Abḥār*, j. 2. Beirut: Dār al-Kutub al-'Ilmiyyah, h. 108, Fath al-Duraynī (Dr)(1984), *ibid*, h. 28

- 10) Berasas logik iaitu barang-barang ciptaan dan rekaan teknologi dianggap berharga dan mempunyai nilai harta. Sedangkan terhasilnya peralatan-peralatan canggih ini merupakan cetusan dari idea-idea dan ilmu yang tercambah dari akal fikiran atau disebut harta intelek. Oleh itu, idea dan ilmu ini lebih utama untuk mempunyai nilai harta berbanding peralatan teknologi yang terhasil daripadanya. Maka urusan harta intelek untuk perolehan kewangan, suatu yang diharuskan.
- 11) Tindakan mengharuskan urusan harta intelek merupakan satu galakan dan motivasi terhadap kegiatan ilmiah seperti kajian dan ujikaji ilmu yang dapat memajukan umat Islam. Ini bertepatan dengan galakan Islam terhadap penghormatan ketinggian nilai ilmu dan pembudayaan ilmu yang telah dipraktikkan oleh masyarakat Islam sejak zaman Rasulullah s.a.w lagi yang mana usaha-usaha keilmuan ini bukan sahaja dihargai bahkan diberikan ganjaran.¹²⁴ Ini menunjukkan bahawa memperolehi faedah kewangan melalui urusan harta intelek diharuskan.
- 12) Secara logiknya juga, kerja-kerja menghasilkan sesuatu idea atau ciptaan atau ilmu memerlukan perbelanjaan yang besar bagi tujuan membuat kajian dan ujikaji. Dalam masa yang sama, para pengkaji dan pencipta ini perlu menyara kehidupan diri dan keluarganya. Sekiranya perolehan

¹²³ al-Bahūtī (1402H), *Kasyāf al-Qinā'*, j. 3. Beirut: Dār al-Fikr, h. 152

¹²⁴ Ibn Kathīr (1985), *al-Bidāyah wa al-Nihāyah*, j. 3, c. 6. Beirut: Maktabah al-Ma'ārif, h. 55, Salāh al-Dīn al-Nāhī (1981), "Haq al-Ta'līf Fi al-Qawānīn al-Wad'iyyah al-Mu'āṣarah Wa Fi Nazri al-Syar'ī al-Islāmī", *Majallah Hudā al-Islām*, Jil.8 Bil.8, 1981, h. 42

kewangan melalui kegiatan mengurusniagakan idea dan ciptaannya tidak dibenarkan, ini akan membantutkan usaha mereka dalam meneruskan kajian mereka kerana kebiasaannya mereka hanya menumpukan sepenuh masa terhadap kerja-kerja ini dan bergantung kepada hasil urusan harta intelek mereka untuk menyara kehidupan. Oleh itu diharuskan urusan ke atas harta intelek untuk memperolehi sumber kewangan.

- 13) Penafian hak para pencipta harta intelek untuk menikmati faedah kewangan daripada urusan idea, karya dan ciptaannya akan menyebabkan pelanggaran hak yang mereka miliki. Ini kerana larangan ke atas mereka daripada menikmati keuntungan hasil percetakan dan jualan karya-karya dan idea mereka hanya akan menyebabkan hak mereka ke atas harta intelek dieksploitasi oleh para penerbit yang dapat mengaut keuntungan sepenuhnya dari hasil usaha orang lain. Ini merupakan satu ketidakadilan ke atas para pencipta dan pengkarya serta bertentangan dengan objektif Syara' yang bertujuan menegakkan keadilan.

Hujah golongan kedua pula ialah :

- 1- Pemilikan terhadap harta intelek merupakan satu bentuk penyembunian ilmu (*Kitmān al- 'Ilm*). Persoalan ini telah dinyatakan sebelum ini. Sebenarnya, yang dimaksudkan dengan larangan ini ialah larangan menyorokkan sesuatu dengan tujuan untuk menaikkan harga ketika ia amat diperlukan di pasaran. Meskipun perbuatan sorok dilarang, larangan ini tidak menuntut rampasan hak ke atas pelaku

perbuatan sorok tersebut bahkan haknya untuk mengenakan harga patut ke atas barang-barang jualannya tidak ternafi. Sehubungan itu, larangan ini tiada kaitan dengan amalan harta intelek dan tidak menegah urusanniaga ke atas harta intelek.¹²⁵

2- Harta intelek merupakan satu bentuk ilmu. Kegiatan keilmuan merupakan satu bentuk ibadah dan ketaatan. Banyak dalil al-Quran dan al-Sunnah yang melarang pengambilan upah dalam kerja-kerja ibadah termasuk kegiatan keilmuan. Persoalan ini juga telah dibincangkan dan dijawab dalam huraian sebelum ini. Sesungguhnya majoriti Fuqaha' telah mengharuskan pengambilan upah dalam kerja-kerja keilmuan termasuk dalam urusanniaga harta intelek.

3- Hak pencipta dan pengkarya ke atas harta inteleknya merupakan hak mutlak (*ḥaq mujarrad*) sama seperti hak *syuf'ah*. Hak *mujarrad* tidak boleh menerima transaksi kewangan.

Daripada kedua-dua pandangan tersebut, didapati pandangan Jumhur lebih diterima berasaskan hujah-hujahnya yang kuat dan tidak boleh dipertikaikan lagi. Manakala hujah golongan kedua agak lemah dan masih boleh dipertikai. Sebagai contoh, dakwaan mereka bahawa hak ke atas harta intelek merupakan hak mutlak (*mujarrad*) adalah kurang tepat. Yang lebih tepat ialah hak harta intelek merupakan hak yang diperakukan (*ḥaq mutaqqarrar*). Pandangan ini didapati kurang tepat kerana :-

¹²⁵ Fath al-Duraynī (Dr)(1984), *op.cit*, h. 145

i) Hak mutlak (*mujarrad*) seperti hak *syuf'ah*¹²⁶ disabitkan hanya untuk tujuan mengelakkan kemudharatan daripada rakan kongsi tanah atau jiran lama. Hak ini merupakan satu keringanan (*rukhsah*) yang disabitkan kepada rakan kongsi tanah atau jiran lama pemilik tanah untuk mengelakkan kemudharatan daripada kelakuan buruk rakan kongsi baru dan menghalang harta yang dikongsi milik berpecah atau dibahagi-bahagikan kepada beberapa bahagian yang kecil dan mungkin akan merugikan semua pihak yang terbabit.¹²⁷ Sedangkan hak harta intelek merupakan hak yang diperakukan (*mutaqarrar*) kerana ia merupakan hak yang disabitkan ke atas pemilik hak secara semulajadi bukan untuk tujuan *rukhsah* tertentu.

ii) Hak *mujarrad* merupakan hak yang tidak nyata dan tidak boleh ditanggapi dengan pancaindera seperti hak *syuf'ah*, hak wakalah dan pewalian. Oleh itu ia tidak boleh dirusniagakan dan tidak menjamin sebarang nilai ekonomi. Sedangkan hak harta intelek boleh ditanggapi oleh pancaindera setelah ia terkandung di dalam

¹²⁶ *Syuf'ah* ialah hak autonomi rakan kongsi atau jiran lama untuk memiliki mana-mana bahagian harta tidak alih seperti tanah atau rumah yang dimiliki oleh rakan kongsi atau jiran baru melalui pembelian daripada pemilik asalnya. Sila lihat Ibn Qudāmah (1384H), *al-Mughnī*, j. 5. Kaherah : al-Manār, h. 284

¹²⁷ Wahbah al-Zuhaylī (Dr)(1989), *al-Fiqh al-Islāmī Wa Adillatuh*, j. 5. Damsyik: Dār al-Fikr, h.

bahantara fizikal seperti buku dan lain-lain. Oleh itu hak ini boleh diurusniagakan.

iii) Hak *mujarrad* merupakan hak yang tidak boleh dilucutkan. Hak ini tidak akan gugur dalam sebarang sebab dan keadaan pun. Sebaliknya hak ke atas harta intelek boleh terlucut dan gugur. Sebagai contoh, setelah pengkarya menjual haknya ke atas harta intelek secara penuh kepada penerbit, telah gugur hak tersebut darinya. Begitu juga sekiranya telah tamat tempoh pewarisan hak harta intelek, maka gugur hak tersebut dari pewaris.

Oleh itu jelaslah bahawa menurut hukum Syara', harta intelek merupakan satu bentuk harta yang bernilai yang boleh diurusniagakan untuk mendapat keuntungan dan perolehan kewangan sebagaimana harta-harta fizikal yang lain. Oleh itu, segala hukum transaksi kehartaan yang tertakluk ke atas harta-harta fizikal turut terpakai ke atas harta intelek. Namun begitu, bentuk, jenis dan sifat harta intelek adalah berbeza dengan harta-harta fizikal sebagaimana yang telah dibincangkan sebelum ini.

4.0 KEDUDUKAN HARTA INTELEK DALAM REALITI SEMASA

Di bawah tajuk ini, perbincangan hanya akan difokuskan terhadap beberapa aspek. Antaranya ialah dari aspek kedudukan harta intelek sebagai satu

bentuk harta, pemilikan harta intelek dan bentuk kawalan harta intelek dalam realiti semasa.

HARTA INTELEK SEBAGAI SATU BENTUK HARTA.

Kemunculan era industri dan globalisasi telah menyebabkan perubahan berlaku terhadap konsep harta. Budaya materialisme yang menular di kalangan masyarakat dunia menghasilkan kecenderungan untuk meluaskan lagi konteks yang dipakai terhadap istilah harta. Di zaman ini, setiap benda telah menjadi amat berharga dan mempunyai nilai wang meskipun suatu masa dulu ia tidak dianggap sebegitu. Apa-apa sahaja yang boleh dieksploitasi dan dicungkil sifat kehartaannya, boleh dikuasai, dimiliki dan diurusniagakan. Kesannya, skop harta telahpun berubah dan diperluaskan. Pada asalnya berasaskan realiti semasa, istilah harta hanya terpakai ke atas harta fizikal yang nyata seperti tanah, bangunan, bahan galian, sumber semulajadi seperti air dan kayu serta barangan peribadi seperti kereta dan perabot rumah.¹²⁸

Kemudiannya, harta-harta yang tidak nyata mula diiktiraf dalam mu'amalah harian seperti penerimaan wang kertas yang mewakili nilai tertentu sebagai alat tukaran barangan. Bermula abad ke 20, kemunculan teknologi canggih seperti alat percetakan yang mula diperkenalkan di Eropah oleh Johann Gutenberg pada tahun 1438¹²⁹ dan teknologi digital yang terkenal kini, menyebabkan lahirnya bentuk-bentuk harta yang baru. Ledakan teknologi

¹²⁸ Jacqueline Lipton (2000), *Security Over Intangible Property*. Australia: LBC Information Service, h. 8

maklumat menjadikan idea dan maklumat sebagai suatu yang sangat berharga bagi masyarakat kerana ia boleh diurusniagakan di pasaran untuk memperolehi keuntungan. Dengan itu, istilah harta tidak lagi hanya tertakluk ke atas harta fizikal bahkan telah merangkumi harta-harta tidak nyata seperti idea, paten, tanda niaga dan rekacipta industri yang diistilahkan sebagai harta intelek.¹³⁰ Sebenarnya harta intelek bukanlah satu bentuk harta yang baru wujud zaman ini, akan tetapi ia telah pun muncul pada zaman dahulu, sejak ilmu dibudayakan. Akan tetapi, harta ini menjadi tumpuan pada zaman ini kerana ia telah mempunyai nilai ekonomi yang amat menguntungkan di pasaran dengan kata lain, tujuan utama pengiktirafan hak harta intelek dalam realiti semasa adalah untuk memelihara hak ekonomi para pemilik harta di samping hak moral ke atas harta intelek mereka. Sedangkan pada zaman terdahulu, penjagaan hak ekonomi tidak dititikberatkan. Para ilmuwan silam menghasilkan ilmu bukan untuk mendapat perolehan kewangan tetapi untuk manfaat manusia keseluruhannya bagi membangunkan ummah. Ini jelas dilihat melalui kenyataan A.H John yang mengkaji peranan ulama' dalam penulisan kitab jawi di Patani:

*" The authors of kitab jawi were writing not for themselves but for the enlightenment and training of students. The aims were to simplify and to explain not to dazzle with intellectual precocity. We can learn much about the Islamic principles emphasized in these writings and study which commentaries and glosses were used as supports but it is difficult to make assessments about the intellectual achievements of the kitab Jawi authors from their works. "*¹³¹

¹²⁹ Abdullah Mohd Zin *et.al* (2000), *op.cit*, h. 8

¹³⁰ *op.cit*, h. 18

¹³¹ A.H John (1984), "Islam in the Malay World", dalam Yohanan Friedmann (ed.), *Islam in Asia*, j. 2. Jerusalem: The Magnes Press, Hebrew University, h. 138

Walaubagaimanapun, urusniaga ke atas harta intelek telah menjadi ‘uruf¹³² semasa dan kebiasaan pada zaman ini. Harta intelek telah diterima oleh adat perniagaan semasa sebagai harta dan diiktiraf sebagai milik yang boleh dilaksanakan hukum-hukum kehartaan dan pemilikan ke atasnya. Harta intelek boleh dijual beli, disewa, dihadiahkan, dan diwarisi sama seperti harta fizikal yang lain.¹³³ Urusniaga ke atas produk harta intelek menjadi urusniaga yang sangat menguntungkan bukan sahaja sebagai sumber ekonomi individu bahkan menyumbang kepada pembangunan ekonomi negara. Sebagai contoh, industri perkhidmatan telah menyediakan 70 % peluang dalam sektor kerjaya di Amerika. Asas kepada industri perkhidmatan ialah maklumat termasuklah harta intelek.¹³⁴ Begitu juga dalam konteks Malaysia, industri ini dijangkakan akan menyumbang pendapatan sebanyak RM 132,454 juta kepada negara bagi tahun 2003.¹³⁵ Ini jelas membuktikan bahawa pengamalan mengurusniagakan harta intelek telah menjadi ‘uruf ‘am pada masa kini. Sesuatu ‘uruf ‘am pula akan diterima sebagai satu sumber daripada sumber hukum Syara’ dengan syarat¹³⁶:-

- i- Ia hendaklah tidak bertentangan dengan nas dan mestilah ‘uruf yang sah.
- ii- Ia mestilah diamalkan oleh keseluruhan manusia atau sebahagian besar daripada mereka.

¹³² ‘Uruf bermaksud sesuatu yang telah menjadi kebiasaan kepada masyarakat dalam kehidupan harian sama ada dalam bentuk perkataan atau perbuatan. Sila lihat ‘Abd al-Karīm Zaydān (1993), *al-Wajīz fī Uṣūl al-Fiqh*. Kaherah: Dār al-Tawzī’ Wa al-Nasyar al-Islāmiyyah, h. 250

¹³³ ‘Abd al-Qādir Ibn Muḥammad al-‘Ammārī (1983), “Huqūq al-Ta’līf Wa al-Ibtikār min Wajhah Naẓr al-Fiqh al-Islāmī”, *al-Dūḥah al-Qaṭariyyah*, 12-15 Oktober 1983, h. 15

¹³⁴ Abdullah Mohd Zin *et.al* (2000), *op.cit*, h. 4

¹³⁵ Sumber: Laporan Ekonomi 2002/2003, Kementerian Kewangan

¹³⁶ ‘Abd al-Karīm Zaydān (1993), *op.cit*, h. 250-254

- iii- Ia mestilah telah wujud dan masih diamalkan ketika hukum berkaitan ‘uruf tersebut dibuat.
- iv- Mestilah tidak ada perkataan atau perbuatan yang menunjukkan kandungan disebaliknya.

Oleh itu didapati, ‘uruf pengamalan mengurusniagakan harta intelek dan pengiktirafannya sebagai satu bentuk harta diterima dalam Islam kerana¹³⁷:-

- a- Ia tidak bertentangan dengan nas.
- b- Ia diamalkan oleh keseluruhan negara umat Islam khususnya dan dunia umumnya.
- c- Ia telah wujud dan sedang diamalkan ketika penetapan hukum tentangnya dibuat.
- d- Tiada perkataan atau perbuatan yang menunjukkan ia tidak diiktiraf oleh Syara’.

Penerimaan harta intelek sebagai satu bentuk harta juga telah disepakati oleh para ulama’ kontemporari dalam persidangan *Mu‘tamar Majma‘ al-Fiqh al-Islāmī* kali kelima di Kuwait pada 10 Disember 1988.¹³⁸

¹³⁷ Arief Salleh Rosman (2000), *op.cit.* h. 19

¹³⁸ *Majallah Majma‘ al-Fiqh al-Islāmī* 3(5), h. 2581

Dalam konteks Malaysia dan kebanyakan negara, pemilikan sesuatu harta intelek kecuali karya-karya dan hasil seni hanya diiktiraf jika didaftarkan¹⁴⁰ kepada Kementerian Perdagangan dan Hal Ehwal Pengguna. Walaubagaimanapun, pendaftaran ini bukanlah prosedur yang diwajibkan. Pendaftaran ini bertujuan untuk :

- a) Menjamin hak eksklusif pemilik harta intelek berdaftar bagi memonopoli sepenuhnya harta intelek berkenaan dalam urusan perdagangan.
- b) Memastikan harta-harta intelek yang telah didaftarkan dapat dilindungi oleh bahagian penguatkuasaan harta intelek melalui peruntukan undang-undang secara sah.

Setelah pendaftaran dibuat, sijil pendaftaran akan dikeluarkan oleh Pejabat Pendaftar sebagai bukti harta intelek tersebut telah dimiliki secara sah oleh pemiliknya. Bukti ini diterima di mahkamah dan juga pihak penguatkuasaan. Ianya juga merupakan dokumen yang penting untuk membuktikan kesahan hak milik sesuatu harta intelek dalam urusan perdagangan sama ada di dalam atau luar negeri.

¹³⁹ Sumber : Kementerian Perdagangan Dalam Negeri dan Hal Ehwal Pengguna.

¹⁴⁰ Jacqueline Lipton (2000), *op.cit*, h. 122, Deborah E. Bouchoux (2001), *op.cit*, h. 4-7

Manakala, pemilikan harta intelek berbentuk karya dan hasil seni meskipun tidak perlu berdaftar namun ia telahpun berdaftar secara automatik bermula terbitnya bahan-bahan tersebut. Pemilik karya-karya hakcipta secara automatik mempunyai hak eksklusif bagi mengawal :-

- pengeluaran semula dalam apa-apa bentuk bahan (termasuk fotokopi, rakaman dan lain-lain) ;
- pertunjukan, tayangan atau permainan kepada awam
- penyampaian kepada orang awam ;
- pengedaran salinan-salinan kepada awam melalui penjualan atau pemindahan pemunyaan secara lain ; dan
- penyewaan secara komersial kepada orang awam.

Namun perkembangan terbaru kini, pemilik-pemilik hasil karya hak cipta disyaratkan mendaftar hasil karya mereka bagi memudahkan pemantauan dan perlindungan karya tersebut.¹⁴¹ Bagi harta-harta intelek yang tidak didaftarkan, pemilikan ke atasnya tidak dapat dibuktikan secara sah. Oleh itu, harta intelek sebegini tidak dapat dilindungi.

PERLINDUNGAN DAN KAWALAN HARTA INTELEK¹⁴²

Kawalan yang dilakukan untuk melindungi dan memelihara produk-produk harta intelek dari pencerobohan adalah melalui 2 cara¹⁴³ :

¹⁴¹ "Pemegang hakcipta disyarat daftar hasil karya", *Utusan Malaysia*, 27 Jun 2002

i- Perlindungan undang-undang

ii- Kawalan teknikal

1) Perlindungan undang-undang

Dalam realiti masa kini, perlindungan ke atas harta intelek dibuat melalui peruntukan undang-undang negara. Di Malaysia, oleh kerana sistem perundangannya adalah berasaskan kepada sistem *Common Law*, yang diwarisi dari United Kingdom, maka perundangan harta intelek juga berasaskan sistem ini. Banyak akta telah digubal untuk memberikan perlindungan kepada harta intelek di Malaysia. Antaranya, Akta Hakcipta 1987¹⁴⁴, Akta Cap Dagangan 1976¹⁴⁵ dengan pindaan pada tahun 1994 dan 2000, Akta Paten 1983¹⁴⁶ dengan pindaan pada tahun 1993, 1995 dan 2000, Akta Rekabentuk Perindustrian 1996¹⁴⁷ serta Akta Cakera Optik 2000¹⁴⁸. Kesemua akta ini telah diluluskan sebagai perundangan yang melindungi harta intelek di Malaysia. Perbadanan Harta Intelek yang baru ditubuhkan pada 2 Januari 2003 menjadi badan yang bertanggungjawab menguatkuasakan perundangan ini dengan bidang kuasa yang telah diperuntukkan melalui Akta Perbadanan Harta Intelek Malaysia 2001 (Akta 617).¹⁴⁹

¹⁴² Rohazar Wati Zuall Cobley (1999), *op.cit.*, h. 1-7

¹⁴³ Colin Turner (2000), *The Information E-conomy*. London: Kagan Page Limited, h. 141

¹⁴⁴ *Akta Hakcipta 1987 (Akta 332)*

¹⁴⁵ *Trademarks Act 1976 (Act 175)* dengan pindaan 31 Mac 2001

¹⁴⁶ *Patents Act 1983 (Act 291)* dengan pindaan 21 Ogos 2001

¹⁴⁷ *Industrial Design Act 1996 (Act 552)* dengan pindaan 31 Mac 2002

¹⁴⁸ *Akta Cakera Optik 2000 (Akta 606)*

¹⁴⁹ *Berita Harian*, 13 Ogos 2002

Harta-harta intelek yang telah didaftarkan atau secara automatik terdaftar seperti karya dan hasil seni yang tertakluk di bawah Akta Hakcipta, akan dilindungi oleh akta-akta ini mengikut jenisnya dalam jangka masa tempoh tertentu sebagaimana yang dinyatakan dalam akta-akta berkenaan.

Bagi harta intelek yang tidak berdaftar, perlindungan undang-undang boleh diperolehi di bawah *Rule of Common Law and Equity* berdasarkan penggunaan dan reputasi. Tindakan boleh diambil ke atas apa-apa peniruan oleh mana-mana pihak.

Dalam konteks antarabangsa, Malaysia telah menandatangani beberapa perjanjian antarabangsa seperti Konvensyen Berne, Perjanjian Paris dan Perjanjian *Trade Related Intellectual Rights (TRIPS)* di bawah kelolaan Pertubuhan Perdagangan Dunia (WTO) bagi melindungi hasil karya intelek tempatan di peringkat antarabangsa.

Penguatkuasaan yang dijalankan bagi melindungi harta-harta intelek di Malaysia adalah di bawah bidang kuasa Bahagian Penguatkuasa, Kementerian Perdagangan Dalam Negeri dan Hal Ehwal Pengguna serta pihak polis untuk menguatkuasakan undang-undang dan akta yang telah digubal. Akta-akta tersebut memberi kuasa yang perlu kepada agensi penguatkuasa untuk melaksanakan langkah-langkah bagi membanteras pencerobohan ke atas harta intelek dengan berkesan. Pemilik harta intelek perlu mengemukakan aduan rasmi yang disokong oleh dokumen perlu kepada Bahagian Penguatkuasa, Kementerian Perdagangan

Dalam Negeri dan Hal Ehwal Pengguna, jika mereka mengesyaki berlaku pelanggaran hak. Seterusnya, tindakan yang sewajarnya akan diambil oleh pihak berkuasa terbabit ke atas pihak yang disyaki.¹⁵⁰

2) Kawalan teknikal

Pelbagai teknologi telah dicipta untuk mengukuhkan sistem keselamatan dalam harta intelek bagi melindunginya. Namun begitu, tidak semua harta intelek mempunyai struktur dalam yang sama. Setiap jenis harta intelek mempunyai bentuk kawalan dalam yang tersendiri.

Kebiasaannya, harta-harta intelek terkandung dalam bahantara berbentuk fizikal seperti buku, cakera padat (CD), kaset dan model rekaan teknologi. Dalam era siber dan multimedia kini, teknologi komputer dan Internet pula berpotensi menjadi bahantara bagi produk-produk harta intelek yang semakin banyak dipasarkan melalui teknologi tersebut.

Sehubungan itu, harta-harta intelek ini dapat dikawal dan dilindungi dengan cara mengawal bahantara-bahantara yang mewakilinya. Disimpulkan, terdapat 2 bentuk kawalan harta intelek iaitu¹⁵¹ :

a- Kawalan secara fizikal bagi bahan-bahan ketara.

¹⁵⁰ Sumber: Kementerian Perdagangan Dalam Negeri dan Hal Ehwal Pengguna

¹⁵¹ Gary P. Schneider (2002), *Electronic Commerce*, c. 3. Kanada: Thomson Course Technology, h.

Sebagai contoh, mengawal idea-idea dan karya-karya yang terkandung dalam bentuk buku, dokumen dan lain-lain dengan menggunakan pengawal, loceng amaran (penggera keselamatan) dan lain-lain.

b- Kawalan secara logikal bagi aset yang tidak fizikal.

Sebagai contoh, mengawal perisian komputer melalui kawalan ke atas sistem keselamatan dalaman cakera perisian dan mengawal artikel dan karya ilmiah yang dipasarkan di Internet melalui kawalan struktur dalaman Internet.

Kawalan ke atas bahantara yang berteknologi tinggi boleh dilakukan melalui kaedah teknologi juga. Ini berlaku dalam kebanyakan transaksi yang melibatkan teknologi komputer dan digital seperti berikut:-

1) Transaksi *e-commerce*.

Perdagangan secara online (*e-commerce*) yang banyak memperniagakan produk-produk harta intelek seperti buku, muzik, gambar, perisian dan lain-lain sentiasa terdedah pada capaian tanpa hak, kecurian, pencerobohan dan lain-lain. Oleh itu, perlindungan ke atas transaksi-transaksi harta ini sangat diperlukan.¹⁵² Terdapat beberapa kaedah yang boleh digunakan, antaranya:

i) Kaedah SSL

¹⁵² *ibid*, h. 11, Richard Spinello, *Cyberethics: Morality and Law in Cyberspace*. London: Jones and Bartlett Publishers International, h. 131

Penggunaan teknologi yang dinamakan kaedah SSL (*Secure Socket Layer*) diaplikasikan bagi melindungi perdagangan harta intelek seperti jurnal, artikel atau buku melalui internet.¹⁵³

SSL (*Secure Socket Layer*) adalah protokol utama yang digunakan untuk menyulitkan (*encrypting*)¹⁵⁴ komunikasi di antara pelayar (*browser*) yang membolehkan pelanggan membaca dan melihat laman-laman web pada skrin komputer seperti Internet Explorer dan Netscape Navigator dengan pelayan¹⁵⁵ (*server*) yang berfungsi menyimpan maklumat dan membenarkan capaian (*access*) oleh pelanggan yang berautoriti membuat capaian ke rangkaian internet menggunakan modem melalui talian telefon biasa atau talian ISDN (*Integrated Service Digital Network*/ Rangkaian Digital Khidmat Sepadu).¹⁵⁶ Protokol SSL beroperasi pada lapisan pengangkutan TCP/IP¹⁵⁷

¹⁵³ Maklumat ini diperolehi daripada En. Omar Zakaria, Pensyarah Fakulti Sains Komputer dan Teknologi Maklumat, Universiti Malaya pada 7 Februari 2003 melalui e-mail O.Bzakaria@rhul.ac.uk

¹⁵⁴ *Encrypt* ialah proses mengkodkan mesej supaya menjadi tidak jelas atau menjadi tulisan rahsia. Charles P.Pfleeger (1997), *Security in Computing*, c. 2. New Jersey: Prentice Hall PTR, h. 22

¹⁵⁵ Pelayan yang biasa digunakan ialah pelayan FTP iaitu protokol piawai yang membolehkan para pengguna memuat-turun dan memuat-naik berjuta-juta fail yang boleh dicapai di dalam rangkaian internet. Zainuddin Zakaria (2001), *Memahami Internet*. Kuala Lumpur: Win Publication Sdn Bhd, h. 6

¹⁵⁶ Gary P.Schneider (2002), *op.cit*, h.423-424

¹⁵⁷ TCP (*Transmission Control Protocol*) dan IP (*Internet Protocol*) berfungsi apabila TCP memecahkan setiap data yang hendak dipindahkan kepada pecahan-pecahan kecil yang disebut bingkisan (*packets*). Kemudiannya penghala akan menentukan destinasi bingkisan ini mengikut alamat internet (*Internet Protocol Address*). Bingkisan tersebut akan dihantar ke pelayan (*server*).

(Protokol kawalan Transmisi dan Protokol Internet) yang merupakan satu sistem pengkodan yang membenarkan komputer mentafsir data. Apabila SSL disambungkan, semua komunikasi di antara pelayar-pelayan dan pelayan-pelayar akan disulitkan, termasuk kandungan pengepala (*header*) HTTP (*Hyper Text Transfer Protocol*)¹⁵⁸, *cookies* daripada pelayar ke pelayan atau pelayan ke pelayar, kandungan sebarang borang yang diisikan, kandungan dokumen yang dipinta dan alamat URL (Penunjuk Sumber Seragam/ *Uniform Resource Location*). Maklumat-maklumat ini hanya boleh dinyahsulitkan dengan katakunci rahsia yang hanya dimiliki oleh orang yang mempunyai hak capaian.

ii) Kaedah SET

Teknologi yang dinamakan kaedah SET (*Secure Electronic Transaction*) juga diaplikasikan bagi melindungi perdagangan harta intelek seperti jurnal, artikel atau buku melalui internet.¹⁵⁹

SET (*Secure Electronic Transaction*) adalah protokol khusus bagi mengawal keselamatan urusan niaga

Apabila bingkisan-bingkisan sampai, TCP akan menghimpunnya semula menjadi data asal. Zainuddin Zakaria (2001), *op.cit*, h. 9

¹⁵⁸ HTTP merupakan satu piawai untuk memformat dan menghantar maklumat melalui World Wide Web (WWW). *Ibid*, h. 44

berasaskan kad kredit yang biasa digunakan dalam *e-commerce*. Protokol ini merupakan sejenis protokol kriptografik¹⁶⁰. Ia berfungsi memastikan keselamatan urusan kad kredit atau debit pelanggan dengan bank dalam transaksi *e-commerce*¹⁶¹. Protokol ini berfungsi dengan cara menentusahkan semua pihak yang terlibat dalam urusan kad kredit melalui penggunaan tandatangan digital¹⁶² atau membuat penyulitan (*encrypt*)

¹⁵⁹ Maklumat ini diperolehi daripada En. Omar Zakaria, Pensyarah Fakulti Sains Komputer dan Teknologi Maklumat, Universiti Malaya pada 7 Februari 2003 melalui e-mail O.Bzakaria@rhul.ac.uk

¹⁶⁰ Kriptografi ialah sains yang merekabentuk sistem-sistem sifer. Ia memastikan kerahsiaan dan tiada kebocoran rahsia di mana suatu mesej atau data yang difahami, ditukarkan ke dalam bentuk yang tidak difahami kecuali orang yang dibenarkan sahaja. Terdapat pelbagai bentuk kaedah penyulitan (kriptografi). Antaranya kaedah Caesar, Penggantian, Pertukaran Sifer dan kaedah Vigenere. Melalui semua kaedah ini, beberapa katakunci diguna untuk menyulitkan (*encrypt*) atau menyahsulitkan (*decrypt*) data-data. Selain itu, terdapat kaedah penyulitan (*encryption*) yang terkini iaitu DES (*Data Encryption Standard*) sebagai satu kaedah piawai yang digunakan secara meluas untuk menyulitkan data-data sensitif dan komersil kepada suatu sistem kod yang gunakan sistem penyulitan *private key* (kunci rahsia iaitu kod rahsia yang perlu digunakan oleh penerima kiriman data tersulit dalam sistem kunci awam untuk menukarkan data kepada data asal. Begitu juga dengan teknik 3-DES yang memberi kawalan yang lebih kuat. Bahkan perkembangan terbaru, penggunaan tandatangan digital telah diaplikasikan dalam teknologi kriptografi ini. Ia merupakan kombinasi dari penggunaan katakunci yang boleh memberikan tahap keselamatan yang lebih menyeluruh. Omar Zakaria *et al.* (2002), *op.cit.* h. 31-43, Gary P. Schneider (2002), *op.cit.* h. 418, 420, Richard Spinello, *op.cit.* h. 38, 46, 138-140, Donal@Mahony *et al.* (2001), *Electronic Payment Systems for E-Commerce*, c. 2. Boston, Mass: Artech House, h. 20-26, Hjh Noriesah Baharom (2002), *Kamus Komputer*. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka, h. 213

¹⁶¹ *Electronic Commerce* atau disebut *Internet Commerce* didefinisikan sebagai penggunaan rangkaian elektronik dalam melaksanakan urusan komersial bagi memperniagakan barangan ketara seperti perkakasan rumah secara pesanan *on-line* atau jualan produk harta intelek secara langsung dimuat-turun terus dari internet kepada pelanggan. Colin Turner (2000), *op.cit.* h. 42, Richard Spinello, *ibid.* h. 29

¹⁶² Tandatangan digital ialah satu protokol yang memberikan kesan pengawalan dan menjalankan fungsi yang sama seperti tandatangan fizikal. Ia merupakan satu tanda yang dihantar oleh penghantar dan dikenalpasti sebagai kepunyaan penghantar sahaja. Kelebihan teknik ini, ia tidak boleh ditiru, sangat dipercayai, tidak boleh ditukar atau diubahsuai atau dipalsukan oleh mana-mana penceroboh dan tidak boleh diguna semula. Omar Zakaria *et al.* (2002), *op.cit.* h. 49, Gary P. Schneider (2002), *op.cit.* h. 429

supaya pengintip¹⁶³ tidak boleh mendengar dan mengetahui maklumat-maklumat urusan yang dijalankan serta menghalang capaian dan pengubahsuaian yang tidak berdaftar dengan menggunakan katalaluan (*password*) atau katakunci¹⁶⁴, ID (*identity number*) yang telah disulitkan (*encrypt*) atau biometrik iaitu satu cara pengesahan identiti menggunakan ciri-ciri unik pada seseorang individu seperti cap jari, tandatangan, corak retina mata, tapak tangan dsb yang sukar ditiru¹⁶⁵ atau pengaplikasian sijil digital (*digital certificate*) yang dikenali sebagai digital ID iaitu mesej tanda pengenalan atau kod yang berfungsi sama seperti gambar yang terdapat pada lesen memandu atau passport yang berfungsi membuktikan sama ada seseorang individu

¹⁶³ Pengintipan biasanya dilakukan dengan mendapatkan katalaluan, nombor kad kredit atau maklumat berharga menggunakan alat pengesan (*traffic analyzer*) yang dipanggil *sniffer* yang diletakkan di antara komunikasi komputer pelanggan dan pelayan web. Alat ini dapat mendengar trafik rangkaian dan melihat corak pada data (contohnya data mengenai katalaluan) dan kemudian merekod maklumat tersebut untuk dianalisis. Omar Zakaria *et al.* (2002), *ibid*, h. 65, Gary P. Schneider (2002), *ibid*, h. 381

¹⁶⁴ Katalaluan (*password*) atau ID merupakan kombinasi perkataan atau nombor yang berbentuk kod laluan yang hanya diketahui oleh pengguna dan sistem. Kod ini diberikan oleh suatu institusi perdagangan *e-commerce* kepada pelanggan yang berautoriti membuat sesuatu capaian kepada data-data atau produk yang diperdagangkan oleh institusi berkenaan di laman-laman web tertentu. Kod ini bertujuan mengelakkan capaian [kemasukan] terhadap data atau produk harta intelek yang diperdagangkan tanpa kebenaran (*unauthorized access*). Oleh itu, sesiapa yang tidak mempunyai kod laluan yang sah, tidak mempunyai autoriti untuk mendapatkan produk-produk atau data tersebut. Sebagai contoh, seseorang pelanggan berdaftar jurnal Emerald akan diberikan katalaluan rahsia bagi mengakses jurnal-jurnalnya yang diterbitkan melalui internet. Oleh itu, sesiapa yang tidak berdaftar, tidak mempunyai katalaluan tersebut dan tidak boleh mengakses jurnal-jurnal tersebut atau memuat turunnya (*download*) kecuali dengan cara memecahkan dengan menggunakan katalaluan yang dicuri dengan menggunakan alat pengesan (*sniffer*). Namun begitu, sekiranya pihak Emerald memasang tembok api pada pelayan web, kemasukan secara tidak sah ini dapat dikesan dan diketahui individunya atau lokasi komputer yang digunakan dalam akses tersebut. Charles P. Pfleeger (1997), *op.cit*, h. 255, Gary P. Schneider (2002), *ibid*, h. 433

¹⁶⁵ Omar Zakaria *et al.* (2002), *op.cit*, h. 20-21, Colin Turner (2000), *op.cit*, h. 171

itu berhak menggunakan sesuatu produk yang dimuat-turun atau tidak dan memastikan produk tersebut adalah tulen.¹⁶⁶

iii) PKI (*Public Key Infrastructure*/Infrastruktur Kunci Awam)

PKI merupakan transaksi yang menggunakan infrastruktur kunci awam dalam setiap urusan yang dijalankan dalam web yang memperniagakan harta intelek tersebut. Teknologi penyulitan yang tercanggih dapat melindungi produk-produk harta intelek ini daripada dimuat turun (*download*) tanpa izin. Hanya pelanggan-pelanggan yang mempunyai kunci khas (*private key*) sahaja dibenarkan membuat capaian dengan menyahsulitkan (*decrypt*) transaksi yang dibuat.¹⁶⁷

iv) Teknik *Digital Watermark*

Produk audio seperti muzik juga merupakan produk yang biasa dipasarkan secara *e-commerce*. Kaedah *digital watermark* yang menggunakan teknik steganografi¹⁶⁸

¹⁶⁶ Gary P. Schneider (2002), *op.cit.*, h. 407

¹⁶⁷ Maklumat ini diperolehi daripada Puan Fazidah Othman, pensyarah Fakulti Sains Komputer dan Teknologi Maklumat, Universiti Malaya pada 3 Mac 2003.

¹⁶⁸ Steganografi ialah satu kaedah yang lebih kurang sama dengan kriptografi yang memberikan perkhidmatan kerahsiaan dan menggunakan kaedah penyembunyian mesej dan teks. Bezanya ia tidak menggunakan proses pengkodan dan penyahkodan. Ia digunakan dengan menyembunyikan dan mengesan maksud sebenar maklumat yang ingin disampaikan di sebalik pernyataan biasa, imej atau audio tertentu. Maklumat yang tersembunyi tersebut hanya boleh difahami oleh pihak yang terlibat. Akan tetapi, ia boleh dicerobohi oleh pihak ketiga jika tujuan sebenar pertukaran maklumat tersebut diketahui. Omar Zakaria *et al.* (2002), *op.cit.*, h. 41-42

merupakan satu cara untuk melindungi produk ini daripada capaian tanpa hak. *Watermark* adalah kod digital yang wujud tanpa dapat dikesan dalam sesuatu imej digital atau fail audio. Kod ini boleh disulitkan (*encrypt*) untuk melindungi data-data dan kandungan fail berbentuk audio seperti muzik yang dipasarkan di Internet. Teknologi ini juga yang digunakan oleh banyak syarikat-syarikat rakaman muzik yang memasarkan produk mereka secara *e-commerce* seperti gabungan SDMI (*Secure Digital Music Initiative*) yang disertai oleh syarikat teknologi maklumat, syarikat keselamatan teknologi, pembekal perkhidmatan internet dan syarikat rakaman yang memastikan pengeluaran muzik digital sebagai salah satu produk harta intelek terkawal dan bebas dari capaian tanpa hak dan cetak rompak.¹⁶⁹ Selain itu, syarikat IBM dengan gabungan beberapa syarikat rakaman yang lain telah membangunkan sistem keselamatan yang tinggi yang dinamakan *Madison Project* bagi melindungi karya-karya yang dipasarkan di Internet dari muat turun dan salinan tanpa hak yang kemudiannya dicetak rompak.¹⁷⁰

v) Pemasangan tembok api (*firewall*)

¹⁶⁹ Gary P. Schneider (2002), *op.cit.*, h. 402-403

¹⁷⁰ Colin Turner (2000), *op.cit.*, h. 71

Harta intelek yang diperdagangkan melalui internet (*e-commerce*) juga boleh dilindungi dengan melindungi pelayan web (*server*) sesuatu web komersial dari dicerobohi. Selalunya pelayan web merupakan gerbang kemasukan ke dalam sistem oleh penceroboh. Penceroboh akan menembusi atau menceroboh sesuatu pelayan web untuk mencuri kandungan atau datanya atau membuat pemindahan dana. Pemasangan tembok api (*firewall*) boleh melindungi pelayan web dari dicerobohi.¹⁷¹

Tembok api (*firewall*) merupakan sejenis mesin yang mempunyai ciri-ciri keselamatan dan pencegahan istimewa padanya. Ia digunakan untuk mengawal sebarang jaringan hubungan dari luar (*outside network connections*) dan panggilan masuk melalui talian (*line*). Fungsinya ialah untuk mengelakkan pelayan web dari ditembusi *hackers*¹⁷² dan *crackers*¹⁷³. Tembok api terdapat dalam pelbagai bentuk sama ada perkakasan (*hardware*) ataupun perisian (*software*).¹⁷⁴ Bentuk tembok api (*firewall*) yang paling ringkas hanya terdiri daripada beberapa modem dan penyambung rangkaian awam (*public networks ports*)

¹⁷¹ Omar Zakaria *et al.* (2002), *op.cit.* h. 67, Gary P.Schneider (2002), *op.cit.* h. 435

¹⁷² *Hackers* ialah orang yang menerokai sesuatu sistem atau program komputer dengan mendalam untuk menguji kemampuannya atau paling kurang untuk mempelajari sesuatu darinya Eric S. Raymond (ed.)(1991), *The New Hackers Dictionary*. Cambridge, Mas: MIT Press, h. 191

¹⁷³ *Crackers* ialah seseorang yang menceroboh ciri-ciri keselamatan pada sistem komputer. *Ibid.* h.

padanya. Tetapi tembok api yang mempunyai ciri-ciri pencegahan istimewa mempunyai pengawasan terhadap ancaman (*threat monitoring*) serta kotak berkunci yang dapat mengesan nombor pengenalan diri (ID) yang cuba masuk dan bentuk aktiviti yang dilakukan.

Tembok api memerlukan kod khas untuk menembusnya.¹⁷⁵ Ia ibarat pintu tambahan yang mencegah sebarang capaian kepada sistem sesuatu web komersial tanpa kebenaran dan hanya membenarkan capaian dari tempat tertentu atau orang tertentu dan untuk aktiviti tertentu sahaja.¹⁷⁶ Oleh itu, seseorang pelanggan yang mempunyai kod khas (*secret key*) boleh memuat turun produk atau membuat urusan di pelayan sesuatu web [terhad kepada batasan urusan yang dibenarkan] dengan memasukkan kod yang dimiliki. Tembok api akan mengecam kod yang diberikan dan membenarkan kemasukan sekiranya kod tersebut adalah betul.

vi) Penggunaan perisian pengesan capaian.

Selain pemasangan tembok api, pelayan (*server*) sesuatu laman web boleh dilindungi dari dicero bohi dengan menggunakan perisian (*software*) tertentu seperti perisian

¹⁷⁴ Richard Spinello, *op.cit*, hal. 148

¹⁷⁵ *op.cit*, h. 156

¹⁷⁶ Charles P.Pfleeger (1997), *op.cit*, h. 428

Web Side Story yang boleh menganalisis lalulintas data-data internet dan membekalkan laporan tentang siapa yang memasuki sesuatu laman web komersial dan lokasi individu tersebut berada.¹⁷⁷

vii) Penggunaan *digital locks*.

Ini bagi melindungi rangkaian. *Digital locks* ialah peranti atau mekanisme secara digital yang digunakan untuk mengawal penggunaan perkakasan atau perisian komputer daripada dicerobohi atau diguna secara eksklusif.¹⁷⁸

2) Cakera perisian (CD)

Realiti masa kini, perlindungan ke atas cakera perisian (*CD Software*)¹⁷⁹ sukar dilakukan dan sukar ditemui.¹⁸⁰ Kebanyakan cakera perisian masa kini mudah untuk disalin tambahan dan dicetakrompak oleh orang yang tidak berautoriti tanpa izin terutamanya bagi perisian muzik. Lebih-lebih lagi dengan terciptanya teknologi MP3 (*Motion Picture Expert Group-I/Level 3*) yang memudahkan muat turun muzik melalui internet

¹⁷⁷ Gary P. Schneider (2002), *op.cit*, h. 405

¹⁷⁸ Hjh Noresah Baharom (2002), *op.cit*, h. 108, Richard Spinello, *op.cit*, h. 148

¹⁷⁹ *Software* adalah satu bentuk harta intelek istimewa yang boleh dilindungi oleh Akta Paten atau Akta Hakcipta. Ia mudah terdedah pada salinan tanpa hak kerana ia merupakan karya dan model rekapipta. Richard Spinello, *ibid*, h. 84

¹⁸⁰ Maklumat ini diperolehi daripada Dr Hannyyzura Affal, Pensyarah Fakulti Sains Komputer dan Teknologi Maklumat, Universiti Malaya pada 11 Februari 2003

dan juga CD.¹⁸¹ Tambahan pula, terdapat pelbagai peralatan yang memudahkan salinan secara haram di pasaran *seperti CD Writers*. Menurut kajian BSA (*Business Software Alliance*) sebanyak 40% daripada perisian yang digunakan oleh masyarakat dunia merupakan perisian cetak rompak. Dan dianggarkan lebih kurang 7 salinan tidak sah yang dibuat ke atas setiap perisian tulen yang dijual¹⁸². Ini menyebabkan kerugian sebanyak 1 billion dolar US setahun.¹⁸³ Kajian BSA juga mendapati Malaysia merupakan negara ke-22 yang mempunyai kadar peratusan cetak rompak tertinggi di dunia iaitu sebanyak 70% dengan kerugian sebanyak \$94,544 dolar US pada tahun 2001.¹⁸⁴

Tiada teknik khusus yang melindungi CD. Tambahan pula kos mesin dan perisian untuk melindungi CD sangat mahal tetapi tidak praktikal.¹⁸⁵ Namun begitu, terdapat beberapa bentuk teknik perlindungan yang boleh dilakukan bagi melindungi keselamatan cakera perisian daripada capaian tidak sah meskipun teknik-teknik ini terdedah juga kepada pencerobohan. Antaranya:-

a- Pengekodan

Antara teknik terawal yang digunakan untuk melindungi cakera padat dari akses dan salinan tidak sah ialah penggunaan

¹⁸¹ Colin Turner (2000), *op.cit*, h. 160

¹⁸² James A. Sonn (1997), *Information Technology in Business*, c. 2. New Jersey: Prentice Hall, h. 671

¹⁸³ *ibid*, h. 159

¹⁸⁴ Business Software Alliance (2002), *Piracy Study: Seventh Annual BSA Global Software*. Washington DC: Business Software Alliance, h. 4 dan 7

¹⁸⁵ Maklumat ini diperolehi daripada Puan Fazidah Othman, pensyarah Fakulti Sains Komputer dan Teknologi Maklumat, Universiti Malaya pada 3 Mac 2003

teknik kod bar 2D atau 3D (*barcode*). Akan tetapi, kod bar ini mudah dipecahkan dengan alat yang dipanggil *barcode reader* (pembaca kodbar) yang mudah didapati di pasaran dengan harga yang murah. Sistem kodbar ini tidak kebal dan mudah diceroboh.¹⁸⁶

b- Teknik *digital watermark*

Teknik ini dibangunkan oleh SDMI (gabungan syarikat-syarikat rakaman yang memelihara harta intelek) yang mana boleh menyembunyikan (*hide*) maklumat dalam tanda-tanda audio untuk mengenal pasti asal-usul dan pemilik bahan audio tersebut. Ini dapat mengenal pasti dan membezakan CD atau perisian tulen dan cetak rompak.¹⁸⁷

c- Tandatangan digital (*digital signature*)

Teknologi ini digunakan dalam proses mengesahkan sama ada sesuatu cakera perisian itu tulen atau sebaliknya. Melalui tandatangan digital, pengeluar cakera tersebut dapat dikenal pasti. Namun, teknik ini bukanlah untuk melindungi cakera padat dari perbuatan jenayah seperti cetak rompak tetapi hanya memastikan ketulenannya.¹⁸⁸

¹⁸⁶ Fazidah Othman, *ibid*

¹⁸⁷ Colin Turner (2000), *op.cit*, h. 160-161

¹⁸⁸ Fazidah Othman, *op.cit*

d- Teknik penyulitan (*encryption*)

Teknik ini digunakan supaya sesuatu cakera perisian hanya boleh diakses oleh orang yang mempunyai autoriti untuk memuat turun sesuatu fail atau kandungan cakera. Teknik yang dilakukan ialah menyulitkan (*encrypt*) keseluruhan kandungan cakera dan hanya boleh dibuka dengan kunci rahsia (*secret key*)¹⁸⁹ setiap kali cakera tersebut ingin digunakan oleh pengguna. Meskipun kaedah ini boleh menghalang salinan cakera tersebut tetapi kandungan cakera tersebut masih boleh dicetak rompak dengan menggunakan kaedah media yang lain.

e- Projek Madison

Teknik ini dibangunkan oleh syarikat IBM dengan gabungan syarikat rakaman yang lain yang dapat mengawal sistem di mana muzik yang terdapat pada sesuatu CD itu kekal (*burnt*) hanya pada CD yang dijual itu kerana telah disulitkan dan tidak boleh dicetak rompak.¹⁹⁰

f- Penggunaan sistem kod pada cakera padat yang dikeluarkan oleh pengeluar cakera

Setiap syarikat pengeluar cakera yang diberikan kebenaran oleh pemilik karya hakcipta diwajibkan untuk meletakkan Kod

¹⁸⁹ *Secret key* ialah kunci khas sama ada berbentuk peranti perkakasan atau kod perisian yang digunakan untuk membuka sistem komputer yang dilindungi oleh ciri keselamatan. Hjh Noresah Baharom (2002), *op.cit*, h. 108

¹⁹⁰ Colin Turner (2000), *op.cit*, h. 160-161

Identiti Standard (SID) syarikat pada setiap cakera padat yang dikeluarkan untuk mencegah aktiviti cetak rompak.¹⁹¹

Meskipun dalam kegiatan cetak rompak, kod SID tersebut akan dipadamkan oleh pengeluar cakera padat cetak rompak, namun Jabatan Kimia, Kementerian Sains, Teknologi dan Alam Sekitar memiliki mesin yang mampu mengesan kod tersebut walaupun ia telah dipadamkan dengan menjalankan ujian forensik ke atasnya.¹⁹²

3) Internet.

Fenomena muat-turun (*download*) yang sering berlaku ke atas karya-karya siber boleh dibendung dengan cara mengukuhkan kekuatan struktur dan senibina Internet.¹⁹³ Ini dapat dilakukan melalui kawalan secara logikal. Untuk mengawal keseluruhan kandungan internet dan menguatkan sekuriti ke atasnya secara keseluruhan bagi mengelakkan jenayah ke atas semua produk harta intelek adalah mustahil kerana biasanya, struktur internet bersifat terbuka dan berkonsepkan perkongsian maklumat.¹⁹⁴ Namun begitu, perdagangan produk intelek melalui internet dapat dilindungi dari capaian tanpa hak dengan mengukuhkan ciri-ciri keselamatan pada struktur internet dan rangkaian yang digunakan oleh

¹⁹¹ *Harian Metro*, 7 April 2001, *Akta Cakera Optik 2000 (Akta 606)*, Bahagian IV, Seksyen 19

¹⁹² "Mesin kesan SID VCD cetak rompak", *Utusan Malaysia*, 2 Mac 2002

¹⁹³ Lawrence Lessig (1999), *Code and Other Laws of Cyberspace*. USA : Basic Books, Ida Madieha Abdul Ghani Azmi (Dr)(2001), "Harta Intelek Siber dan Permasalahannya dari Aspek Undang-undang Islam" (Kertas Kerja Seminar Undang-undang Siber: Satu Perspektif Islam di Institut Kefahaman Islam Malaysia, Kuala Lumpur, 19-20 April 2001), h. 5

pemilik produk tersebut kerana struktur internet boleh dikawal bergantung pada kehendak pemiliknya. Bahkan capaian-capaian tanpa izin dapat dikesan dengan pelbagai teknik sama ada perisian atau peralatan seperti tembok api (*firewall*).

5.0 KESIMPULAN

Konsep harta intelek merupakan satu konsep yang telahpun wujud sejak bermulanya peradaban ilmu dalam Islam. Dari perspektif Syara', harta intelek didefinisikan sebagai sebarang gambaran idea dan ciptaan yang terhasil daripada pemikiran yang dizahirkan dalam suatu bahantara fizikal dan juga sekumpulan hak dan kuasa ke atas ciptaan-ciptaan tersebut yang disabitkan oleh Syara' kepada pemiliknya untuk mengawal, memanfaatkan, mengguna dan mentadbir harta-harta tersebut mengikut batasan ketentuan Syara' yang telah ditetapkan. Kewujudan konsep tentangnya seiring dengan pembudayaan ilmu yang telahpun dipraktikkan oleh Rasulullah s.a.w, para Sahabat dan umat Islam zaman-berzaman. Peranan harta intelek dalam pembinaan tamadun dan pembangunan umat Islam merupakan suatu yang tidak boleh disangkal lagi. Buktinya, pelbagai teori ilmu dan penemuan yang dihasilkan oleh para ilmuwan Islam terdahulu telah dijadikan rujukan oleh para sarjana sehingga kini.

Walaubagaimanapun, konsep ini tidak wujud sebagai satu konsep yang tersendiri ketika itu. Praktikal konsep ini hanya dapat dilihat secara tidak langsung melalui metod penurunan dan penulisan al-Quran yang berautoriti dan dipercayai,

¹⁹⁴ Richard Spinello, *op.cit*, h. 130

peranan *sanad* dan *ijāzah* dalam memastikan kesahihan hadith dan ilmu, galakan pembudayaan ilmu dan penghormatan terhadap ketinggian nilai ilmu dalam Islam, larangan ulama' terhadap plagiat, penguatkuasaan tanda niaga atas barang dagangan dan perbincangan fuqaha' tentang nilai kehartaan benda tidak nyata seperti ilmu dan manfaat. Namun, berasaskan pemerhatian menyeluruh, didapati pengamalan terhadap konsep harta intelek dalam masyarakat awal Islam hanya bertumpu kepada aspek moral semata-mata. Para ilmuwan silam menghasilkan ilmu bukan untuk perolehan kewangan tetapi untuk manfaat manusia dan perkembangan ilmu pengetahuan.

Sedangkan pada zaman ini, konsep harta intelek menjadi tumpuan ramai sarjana dan badan perundangan dunia sehingga wujud sebagai satu konsep yang khusus dan teratur kerana kepentingan yang wujud dari aspek ekonomi. Pengiktirafan hak harta intelek dalam realiti zaman moden adalah untuk memelihara hak ekonomi para pemilik harta intelek di samping hak moral mereka sekaligus menjaga kepentingan ekonomi negara. Ini kerana industri harta intelek sama ada berbentuk idea dan ciptaan pemikiran seperti karya-karya, hasil seni, paten, cap dagangan dan rekabentuk perindustrian ataupun berupa hak ke atas harta intelek menyumbang saham yang besar terhadap pembangunan ekonomi di kebanyakan negara.

Pelbagai pandangan sama ada pro atau kontra telah diberikan tentang pengiktirafan konsep harta intelek di kalangan fuqaha' kontemporari mahupun sarjana moden. Sebagai contoh, sebahagian besar sarjana menyokong konsep

harta intelek dan ada juga yang menentanginya kerana ia dikatakan hanya menguntungkan golongan elit dan kapitalis.¹⁹⁵

Namun, telah disepakati di kalangan fuqaha' kontemporari bahawa harta intelek merupakan satu bentuk harta yang bernilai yang boleh diurusniagakan untuk mendapat keuntungan sebagaimana harta-harta fizikal yang lain. Oleh itu, segala hukum transaksi kehartaan yang tertakluk ke atas harta-harta fizikal turut terpakai ke atas harta intelek.

Atas kedudukan ini, harta intelek sebagaimana juga harta-harta fizikal yang lain turut terdedah kepada pelbagai bentuk jenayah termasuk jenayah mencuri. Namun persoalannya, adakah harta intelek sama dengan harta fizikal lain yang boleh dikenakan hukuman Hudud ke atas pencurinya? Persoalan ini akan dibahaskan dalam bab yang seterusnya.

¹⁹⁵ Peter Darahos (1995), "Global Property Rights in Information: The Story of TRIPS at the GATT", *Prometheus*, Jil. 13 Bil. 1, Jun 1995, h. 16-19