

## Abstrak

Kajian "**Syarat dan Kesannya terhadap Akad Nikah: Suatu Analisis**" ini merupakan satu kajian berdasarkan nas syarak dan pendapat ulama usul dan fiqah berhubung dengan syarat – menurut dua cabangnya, iaitu syarat mengikut syarak dan syarat ciptaan manusia serta kesannya dari segi hukum fiqah terhadap sesuatu akad nikah. Ini bertujuan merungkai pendekatan ulama dalam menangani kesan positif dan negatif sesuatu syarat dalam akad nikah di samping mencari kaedah bagi menangani permasalahan tersebut. Kajian ini juga akan menjelaskan hukum terhadap pelbagai jenis pernikahan berdasarkan metode serta ruang lingkup kaedah tersebut. Kaedah yang diguna pakai dalam kajian ini adalah kaedah deskriptif dan eksploratif, dan tumpuan diberi kepada permasalahan "Penelitian terhadap hukum syarak dalam menangani syarat dalam akad nikah". Beberapa penemuan telah diperolehi hasil daripada kajian ini, antaranya ialah takrif terbaik bagi syarat ialah takrif al-Qirafi al-Malikiy, dan syarat yang berdasarkan syarak mempunyai pelbagai dalil terperinci yang khusus, manakala syarat ciptaan manusia adalah dalil bersifat umum. Sementara perselisihan pendapat berkenaan dengan hukum syarat ciptaan manusia merujuk perselisihan dalam memahami hadis Nabi Muhammad s.a.w. yang bermaksud: "Apa sahaja syarat yang diadakan dan ia tidak terdapat dalam kitab Allah maka ia terbatal." Kajian ini juga mendapati takrif ulama kontemporari bagi perkataan nikah lebih diterima berbanding takrif yang diberikan oleh ulama terdahulu. Berkenaan dengan aspek 'kafaah' pula, disimpulkan bahawa ia merupakan syarat nikah dan bukan sah nikah tersebut. Hasil daripada kajian ini juga mendapati bahawa syarat ciptaan manusia dalam nikah wajib dipatuhi selagi ia tidak bertentangan dengan tujuan akad. Manakala kesan syarat terhadap hukum ke atas pelbagai jenis nikah yang diguna pakai hari ini seperti nikah dengan niat cerai, nikah *urfiy* (nikah tanpa dokumen dan wali sah), nikah *misyar*, kahwin *siyahi* (pelancongan) dan kahwin *istiyaf* (biasanya antara ketua dengan pekerja untuk tempoh percutian sahaja) dapat disimpulkan bahawa hukum sah atau tidak nikah tersebut bergantung pada situasi sama ada bertepatan atau tidak dengan semua syarat nikah, dan syarat itu pula tidak boleh bertentangan dengan tujuan akad nikah. Kesimpulannya kajian ini menemukan bahawa kerana kurangnya ilmu pengetahuan berkaitan dengan hukum syarak dan kebergantungan pada mereka yang bukan ahli fiqah telah menyebabkan wujudnya isteri hasil daripada perkahwinan yang tidak menepati syarak dan hanya sekadar atas nama syarak sahaja.

## Abstract

This study entitled “**Condition and its juristic effects on marriage contract: An analytical study**” relied on texts from the Shari’ah, and sayings of the principles of jurisprudence scholars and jurists, in relation to the two main types of conditions (Shari’ah conditions and additional conditions), and their juristic effects on marriage contract, with the aim of analyzing the methodology of scholars in dealing with the effects of conditions on marriage contracts, in order to discover the principle governing such issues. The study will also state the Shari’ah ruling concerning several types of marriages in light of the same methodology, and within the limits of the discovered principle. Furthermore, the study will discuss the definition of condition and its types among the principles of jurisprudence scholars and jurists. The study used a descriptive, inductive, and analytical methodology in order to solve the problem of the research, which is “Identifying the Shari’ah rule in dealing with conditions stipulated in the marriage contract”. The study reached several conclusions among which is that the most appropriate definition of the concept of condition is the one given by the Maliki scholar Al-Qarafi, and that Shari’ah conditions have their own detailed evidences, contrary to additional conditions which have general evidences. The study also concluded that the main point of disagreement over the issue of additional conditions can be traced to the disagreement in explaining a Hadith in which prophet Muhammad peace be upon him said: “any condition which is not mentioned in the Quran is void”. Moreover, the study concluded that the definition of marriage by contemporary scholars is more acceptable than the definition of marriage by those who preceded them. The study also noted that compatibility is a condition for enforcing the marriage and not for its validity. Moreover, additional conditions in marriage must be fulfilled as long as they do not contradict the nature of the marriage contract. Furthermore, the effect of conditions in judging the validity of contemporary marriages such as marriage with the intention of divorce, customary marriage, travellers’ marriage, tourist marriage, and summer marriage, would become very clear, when we link such judgement with the availability of Shari’ah conditions in such marriages, and the absence of additional conditions that run contrary to the purpose of the contract. Finally, the study noted that the lack of Shari’ah knowledge, and the over confidence of those who are not qualified to issue religious edicts, resulted in the emergence of new types of marriages, whose only relation with the legitimate marriage contract is the name only.

## ملخص البحث

قامت هذه الدراسة "الشرط وآثاره الفقهية في عقد النكاح: دراسة تحليلية" بالرجوع إلى النصوص الشرعية وأقوال علماء الأصول والفقه المتعلقة بالشرط - بشقيه الشرعي والجعلي - وآثاره الفقهية في عقد النكاح؛ بهدف تحليل منهج العلماء في التعامل مع آثار الشرط في عقد النكاح سلبا وإيجابا والكشف عن القاعدة في ذلك، وبيان الحكم الشرعي لصور من الأنكحة في ضوء ذلك المنهج وفي حدود تلك القاعدة، فضلا عن الوقوف على ماهية الشرط وأنواعه بين الأصوليين والفقهاء. وقد تقيدت هذه الدراسة بمنهجية وصفية استقرائية تحليلية في سبيل حل إشكالية البحث المتمثلة في "الوقوف على الحكم الشرعي في التعامل مع الشروط في عقد النكاح". وهكذا توصلت هذه الدراسة لجملة من النتائج منها: أن أقرب تعريف للشرط هو تعريف القرابي المالكي، وأن الشروط الشرعية لها أدلتها التفصيلية الخاصة، أما الشروط الجعلية فأدلتها أدلة عامة، وأن مدار الخلاف في لحكم على الشروط الجعلية راجع إلى الخلاف الواقع في تفسير الحديث النبوي: "كل شرط ليس في كتاب الله فهو باطل". كما توصلت إلى أن تعريف العلماء المعاصرين للنكاح أكثر قبولا من تعريفات سابقهم، كما لاحظت أن الراجح في الولي والإشهاد والتعيين إنما شرط لصحة النكاح والراجح في الكفاءة إنما شرط للزوم النكاح لا لصحته وأن الصداق يجب بالعقد لا شرطا في صحته، وتبين من الدراسة كذلك أن الشروط الجعلية في النكاح يجب الوفاء بما ما دامت لا تنافي مقتضى العقد، كما أن أثر الشرط في الحكم على الأنكحة المعاصرة -مثل: الزواج بنية الطلاق، والزواج العرفي، وزواج المسيار، والزواج السياحي وزواج الاصطياف- يتضح جليا حينما نربط الحكم عليها صحة أو فسادا بالنظر إلى توافر الشروط الشرعية فيها وسلامتها من الشروط الجعلية المناقضة لمقصود العقد. وأخيرا لاحظت الدراسة أن قلة العلم الشرعي والثقة الزائدة بمن هم ليسوا أهلا للفتوى أنتج زيجات لا تمت إلى الزواج الشرعي بصلة سوى الاسم فقط.

## إهداء

إلى التي لازمتني شفقتها ورحمتها بي منذ مهد الطفولة في الصغر، وسانديني اهتمامها المتواصل بي مع تقدم مراحل العمر، ورافقتني دعاؤها لي في حال البعد والسفر، وتعدت رحمتها الفائضة أولادها لتعم جميع المستضعفين من المسلمين لتشمل المضطهدين في العراق والمحاصرين في غزة، والمشردين في جبال أفغانستان، وأسرى المسلمين في كل مكان، فهي تدعو الله أن ينفس كربتهم، وينصر مجاهديهم، ويغني فقيرهم، وأن يسلب رجزه وعذابه على أعدائهم، متضرعة بلهجة عامية ينبع منها الصدق والإخلاص.

وإلى من جعلها الله لي سكناً، أشعر بحنو قلبها علي كلما واجهتني الصعوبات وأحاطت بي

المشاق

إلى والدي الحنون، وإلى زوجتي الودود..... أهدي هذا الجهد المتواضع

## شكر وتقدير

أحمد الله أولاً فهو ذو الآلاء والإحسان والنعم التي لا تحصى، وهو المستحق للحمد على عونه وتيسيره،  
وأسأله التوفيق والسداد دائماً وأبداً.

ثم أتقدم بالشكر والعرفان للدكتور لقمان الحاج عبد الله الذي تولى الإشراف على الرسالة حتى  
إتمامها، اعترافاً وتقديراً لفضله، فهو قد قطع وقتاً طويلاً في التوجيه والإرشاد، وبذل كل ما في وسعه من  
الجهد في تصحيح وتصويب كان له أثره في إتمام هذا البحث.

والشكر موصول للممتحتين أ.د. ریحانة أزھري و أ. د ریحانة عبد اللہ؛ لتفضّلھما بقراءة الرسالة  
وتقييمها، فقد أثرتا البحث بملاحظتهما القيّمة، وملاحظتهما الثيرة، فالله أسأل أن يعظم لهما الأجر  
والمتوبة.

كذلك أسدي جزيل الشكر إلى جميع القائمين على قسم الفقه وأصول الفقه في الأكاديمية  
الإسلامية بجامعة مالايا؛ لإتاحتهم الفرصة لي لإكمال دراستي العليا، وعلى إرشادهم وتوجيهاتهم،  
خصوصاً ما يتعلق بخطة البحث وطريقة تنسيقه.

كما لا يفوتني أن أوجه شكري إلى كل من أسدى إلي نصيحة، أو أبدى ملحوظة، أو قدّم  
معروفاً، أو أمدني بتوجيه أو إعارة مصدر.

وجزا الله الجميع عني خيراً

## المحتويات

الصفحة	الموضوع
أ	ملخص البحث باللغة الماليزية
ب	ملخص البحث باللغة الإنجليزية
ج	ملخص البحث باللغة العربية
د	الإهداء
هـ	الشكر والتقدير
و	فهرس المحتويات
1	الفصل الأول: المقدمة
5	مشكلة البحث
6	أسباب اختيار الموضوع
8	أهداف البحث
9	أسئلة البحث
9	منهجية البحث
10	حدود البحث
11	الدراسات السابقة

19	الفصل الثاني: الشرط عند الأصوليين والفقهاء
21	المبحث الأول: ماهية الشرط
28	الفرق بين الشرط والركن
30	المبحث الثاني: صلة الشرط بالصحة والفساد والبطلان
35	العلاقة بين الشرط والصحة والفساد والبطلان
36	المبحث الثالث: صلة الشرط بالرخصة
38	العلاقة بين الشرط والرخصة
39	المبحث الرابع: تقسيمات الشرط عند الأصوليين
40	خصائص الشرط الشرعي
41	خصائص الشرط الجعلي
42	أنواع الشروط الجعلية عند الأصوليين
43	حكم الشرط عند الأصوليين
44	المبحث الخامس: تقسيمات الشرط عند الفقهاء وحكمه
44	تعريف الشرط وأقسامه
46	حكم الشرط عند الفقهاء
47	المبحث السادس: أدلة اعتبار الشرط الجعلي في الشريعة والحكمة من اعتباره
51	المبحث السابع: ضوابط اعتبار الشرط الجعلي عند الفقهاء

54	ملخص الفصل الثاني
56	الفصل الثالث: شروط النكاح الشرعية والجعلية
57	المبحث الأول: تعريف النكاح
61	المبحث الثاني: شروط النكاح الشرعية
61	آراء الفقهاء في تعداد شروط النكاح الشرعية
64	أولاً: شرط الولي
70	الآثار الفقهية لاشتراط الولي في عقد النكاح
70	ثانياً: شرط الرضا
74	الآثار الفقهية لاشتراط الرضا في عقد النكاح من عدمه
75	ثالثاً: شرط تعيين الزوجين
75	الآثار الفقهية لاشتراط التعيين في عقد النكاح
76	رابعاً: شرط التأيد والتنجز
77	الآثار الفقهية لاشتراط التأيد والتنجز في عقد النكاح
78	خامساً: شرط الإشهاد على النكاح
81	الآثار الفقهية لاشتراط الإشهاد في عقد النكاح من عدمه
81	سادساً: شرط الكفاءة
82	بمجال اعتبارها



82	الجانب الذي تشترط فيه الكفاءة
83	حكم الكفاءة في النكاح
89	وقائع من المشاكل المترتبة على شرط الكفاءة في المجتمع السعودي
91	الكفاءة في المجتمع السعودي في ميزان الكُتاب والباحثين
94	سابعاً: شرط الصداق
97	الآثار الفقهية لاشتراط الصداق في عقد النكاح من عدمه
97	ثامناً: شرط موافقته لمقاصد الشريعة من النكاح
99	الآثار الفقهية لاشتراط موافقة النكاح للمقاصد الشرعية في عقد النكاح من عدمه
99	تاسعاً: شرط الخلو من الموانع
101	الآثار المترتبة على تخلف الشرط الشرعي
103	المبحث الثالث: شروط النكاح الجعلية
104	أولاً: زمن الشرط
106	ثانياً: مذاهب العلماء في الشروط الجعلية
112	ثالثاً: الآثار المترتبة على الشروط الجعلية المخالفة لمقتضى العقد
114	ملخص الفصل الثالث
116	الفصل الرابع: أثر الشرط في عقود الأنكحة التقليدية
117	المبحث الأول: نكاح المتعة والنكاح المؤقت

119	صلة نكاح المتعة بالشرط
120	حكم نكاح المتعة
122	النكاح المؤقت بغير لفظ التمتع
124	المبحث الثاني: نكاح الشغار
125	صلة نكاح الشغار بالشرط
126	حكم نكاح الشغار
129	المبحث الثالث: نكاح التحليل
131	صلة نكاح التحليل بالشرط
132	حكم نكاح التحليل
135	ملخص الفصل الرابع
137	الفصل الخامس: عقود الأنكحة المعاصرة
139	المبحث الأول: الزواج بنية الطلاق
140	صلة الزواج بنية الطلاق بالشرط
140	حكم الزواج بنية الطلاق
146	المبحث الثاني: صور مستحدة للزواج بنية الطلاق
147	أولاً: الزواج السياحي
148	البلدان التي عرفت به

151	حكم الزواج السياحي
153	ثانياً: زواج الاصطياف أو المصيف
154	ثالثاً: زواج المسفار
156	المبحث الثالث: الزواج العرفي
160	صلة الزواج العرفي بالشرط
161	حكم الزواج العرفي
163	المبحث الرابع: الزواج الميسار
165	صلة زواج الميسار بالشرط
165	حكم زواج الميسار
173	ملخص الفصل الخامس
175	الخاتمة
181	فهرس المراجع
211	فهرس الآيات
213	فهرس الأحاديث والآثار