

أحكام المحضنة في الفقه الإسلامي مقارنة بقانون الأحوال الشخصية الليبي

(دراسة فقهية مقارنة)



رسالة مقدمة إلى برنامج ماجستير الشريعة الإسلامية للحصول على درجة ماجستير في الفقه وأصوله

ملخص الرسالة

إعداد الطالب: نهاني محمود سعد محمود

الرقم القيد: O200120001

تحت إشراف

الدكتور: محمد معين الدين (المعلم البصري) الدكتور: محمد عبد الخالق حسن (القدرسي)

جامعة محمدية سوركارنا

سنة ٢٠١٤

۲۰۴

TESIS BERJUDUL
AHKAAM AL-HADHONAH FI AL-FIGH AL-ISLAMY
MUQORANAH BI QONUN AL-WA AS-SYAKHSHIYAH
AL-LIBIY

yang dipersiapkan dan disusun oleh

TAHANI MAHMOUD SAAD

telah dipertahankan di depan Dewan Penguji

pada tanggal 26 Juni 2014

dan dinyatakan telah memenuhi syarat untuk diterima

SUSUNAN DEWAN PENGUJI

Pembimbing Utama


Dr. M. Muinudinillah Basri, M.A

Pembimbing Pendamping I


Dr. M. Abdul Khaliq Hasan, M.Ed

Pembimbing Pendamping II

Anggota Dewan Penguji Lain


Dr. Imron Rosyadi, M.Ag

Surakarta, 7 Juli 2014

Universitas Muhammadiyah Surakarta
Program Pascasarjana
Direktur,



Prof. Dr. Khudzaifah Dimiyati

إقرار بأصالة الرسالة

أنا الموقعة أدناه

الاسم : تهاني محمود سعد محمود

رقم القيد : O200120001

عنوان الرسالة: أحكام الحضانة في الفقه الإسلامي مقارنة بقانون الأحوال الشخصية الليبي.

أقر بأصالة هذه الرسالة، وأنها ليست سرقة من إحدى الرسائل العلمية، إلا فيما نقلته، وقد بينت موضعه ومرجعه، وإن تبين خلاف ذلك فإنني أتحمل العقوبة على ما يقتضيه القانون الدولي.



الباحثة:

تهاني محمود سعد محمود



إقرار بأصالة الرسالة

أنا الموقعة أدناه

الاسم: تهاني محمود سعد

رقم القيد: O200120001

عنوان الرسالة: أحكام الحضانة في الفقه الإسلامي مقارنة بقانون الأحوال الشخصية الليبي.

أقر بأصالة هذه الرسالة، وأنها ليست سرقة من إحدى الرسائل العلمية، إلا فيما نقلته، وقد بينت موضعه ومرجعه، وإن تبين خلاف ذلك فإنني أتحمّل العقوبة على ما يقتضيه القانون الدولي.

الباحثة:

تهاني محمود سعد

مذكرة المشرفين

الدكتور: محمد معين دين الله البصري

الدكتور: محمد عبد الخالق حسن القدسي

المحاضرين ببرنامج ماجستير الشريعة بجامعة محمدية سواركتا

إلى فضيلة رئيس قسم برنامج ماجستير الشريعة الإسلامية جامعة محمدية سواركتا

السلام عليكم ورحمة الله وبركاته.

بعد القراءة والمطالعة والمراجعة والتعديلات اللازمة تجاه رسالة الباحثة:

الاسم : تهاني محمود سعد محمود

رقم القيد : O200120001

قسم : الفقه وأصوله

العنوان : أحكام الحضانة في الفقه الإسلامي مقارنة بقانون الأحوال الشخصية الليبي.

نرى أن هذه الرسالة المذكورة صالحة للمناقشة في برنامج ماجستير الشريعة بجامعة محمدية سواركتا

٢. الدكتور: محمد عبد الخالق حسن القدسي

١. الدكتور محمد معين دين الله البصري

استهلال

قَالَ تَعَالَى: ﴿وَالْوَالِدَاتُ يُرْضِعْنَ أَوْلَدَهُنَّ حَوْلَيْنِ كَامِلَيْنِ لِمَنْ أَرَادَ أَنْ يُتِمَّ الرَّضَاعَةَ وَعَلَى الْمَوْلُودِ لَهُ رِزْقُهُنَّ وَكِسْوَتُهُنَّ بِالْمَعْرُوفِ ۚ لَا تُكَلِّفُ نَفْسٌ إِلَّا وُسْعَهَا ۚ لَا تُضَارَّ وَالِدَةٌ بِوَلَدِهَا وَلَا مَوْلُودٌ لَهُ بِوَلَدِهِ ۚ وَعَلَى الْوَارِثِ مِثْلُ ذَلِكَ ۚ فَإِنْ أَرَادَا فِصَالًا عَنْ تَرَاضٍ مِنْهُمَا وَتَشَاوُرٍ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِمَا وَإِنْ أَرَدْتُمْ أَنْ تَسْرِعُوا أَوْلَادَكُمْ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْكُمْ إِذَا سَلَّمْتُمْ مَا آتَيْتُمْ بِالْمَعْرُوفِ ۚ وَالْتَقُوا اللَّهَ وَاعْلَمُوا أَنَّ اللَّهَ بِمَا تَعْمَلُونَ بَصِيرٌ ۝﴾

سورة البقرة الآية: (٢٣٣)

إهداء

إلى نفع الخفاء التي علمتني معنى الحياة

إلى التي تحت قدمها الخفاء

أمي الحبيبة

إلى الذي كابد صعاب الحياة من أجل راحتي

إلى الذي لم يغفل عني بماله ووقته

أبي العزيز

إلى رفيق العمر والدرب الذي ساندني بماله ووقته

إلى الذي هو منبع سعادي و سر انصامتي

زوجي الغالي: علي جبريل

شكر وتقدير

الحمد لله رب العالمين، والصلاة والسلام على خير المرسلين وخاتم النبيين سيدنا محمد الذي أرسله الله رحمة للعالمين، وعلى آله وصحبه ومن دعا بدعوته واهتدى بهداه بإحسان إلى يوم الدين وبعد.

أتقدم بجزيل الشكر والتقدير إلى كل من مد يد العون لي وساعدني في كتابة هذه الرسالة، ولو بالكلمة الطيبة وكل من قدم لي توجيهات، وأخص بالذكر الدكتور محمد معين دين الله بصري الذي قدم لي الكثير من النصح والإرشاد لكتابة هذه الرسالة، والدكتور محمد عبد الخالق حسن اللذان تكرما بالإشراف على رسالتي هذه، وإلى كل الأساتذة الأفاضل في برنامج ماجستير الشريعة الإسلامية جامعة محمدية سوراكتا. -مدير جامعة محمدية: أ.د. بامبانج ستياجي -رئيس قسم الدراسات الإسلامية: أ.د. حذيفة دمياطي. -رئيس قسم الدراسات العليا: د. سودارنو صبران.

كما أسدي خالص شكري وتقديري إلى رفيق حياتي؛ زوجي الغالي حفظه الله، الذي شجعني على التقدم والاستمرار في طلب العلم، والذي منحني الكثير من النصائح والتوجيهات القيمة وإلى بناتي قرة عيني حفظهم الله.

وأخيراً أقول لهم جميعاً جزاكم الله خيراً، أسأل الله أن يوفقنا جميعاً إلى ما يحب ويرضاه، وأن يتقبل أعمالنا خالصة لوجهه وأن يغفر لنا ويرحمنا إنه سميع قريب مجيب الدعاء...

ملخص البحث

عنوان الرسالة: أحكام الحضانة في الفقه الإسلامي والقانون الليبي.

رسالة مقدمة إلى برنامج ماجستير الشريعة بجامعة سوراكتا المحمدية.

إعداد الطالبة: تهاني محمود سعد. رقم القيد: O200120001

تحت إشراف: الدكتور محمد معين دين الله البصري، والدكتور محمد عبد الخالق حسن القدسي

العام: ٢٠١٤ م ١٤٣٥ هـ.

تعتبر هذه الرسالة بحث كفي مكني، ومما دفعني إلى كتابة هذا البحث كثرة القضايا على الحضانة في ساحة القضاء في المجتمع الليبي ومشكلات البحث تمون في الآتي: ما مدى توافق القانون الليبي مع الفقه الإسلامي في باب أحكام الحضانة؟ حيث هدي في يكون في تحرير مسألة الحضانة دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي مع ذكر أقوال علماء المذاهب الأربعة، مع القانون الليبي.

والمنهج الذي سلكته في البحث هو المنهج الاستقرائي التحليلي المقارن. وكانت أهم النتائج البحث: إن قانون الأحوال الشخصية الليبي خاصة باب الحضانة منه يتفق مع المذهب المالكي عدا بعض الحالات، حيث تقتضي المصلحة خلاف ذلك، لأن مدار الحضانة هي مصلحة المحضون ولأن مصلحته مقدمة على جميع المصالح الأخرى. كما اتضح أن القانون الليبي وكل الأمر إلى القاضي في بعض الحالات، وذلك لمصلحة المحضون، وللقاضي أن يحكم في الأمر بمقتضى سلطته، ومع ما هو متفق مع الفقه الإسلامي، كما انتقدت القانون الليبي في كونه لم يتناول بعض النصوص في الحضانة، ولكن هناك نص مادة رقم (٧٢ الفقرة ب) يذكر فيها أنه إذا لم يوجد نص تشريعي يمكن تطبيقه فالحكم بمقتضى مبادئ الشريعة الإسلامية الأكثر ملاءمة لنصوص هذا القانون، وهذا يدل على أن قانون الأحوال الشخصية الليبي في باب الحضانة موافق مع الفقه الإسلامي، لأنه في الأصل يستمد شرعيته من الفقه الإسلامي.

الكلمات الرئيسية: الحضانة - قانون الأحوال الشخصية الليبي - الفقه الإسلامي.

Abstract

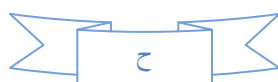
This message looking for a nursery in the provisions of Islamic jurisprudence and Libyan law. This thesis is applied for Islamic Law master Program, Muhammadiyah University of Surakarta. Arranged by: Tahani Mahmoud Saad. NIM: O20012000. Supervised by Dr. Muhammad Muinudinillah Basry, MA and Dr. Mohamed Abdel Khalik Hassan. Year 2014 AD - 1435 H.

This message qualitative research office, which made me posting this research, is the large number of issues on the nursery in the courtyard of the judiciary in the Libyan society and the problems of supply in the following research: how to reconcile the law with the Libyan Islamic jurisprudence in the door of the provisions of the nursery? Where my goal is to liberate accountable nursery comparative study of Islamic jurisprudence with Are said the four schools with Libyan law. The approach taken by the research methodology Allosteric analytical comparison.

Find the most important findings: that the law of personal status Libyan nursery door is consistent with the Maliki school except for some cases, where interest requires otherwise, because throughout the nursery are the interests of the child and because the interest on the introduction of all other interests.

As it became clear that the Libyan law leave it to the judge in some cases, in the interest of the child and for the judge to rule it under the authority and with what is agreed with the doctrine the militant also criticized the Libyan law did not address some of the texts in the nursery but there is a text item number (72, paragraph b) mentions where if there is no legislative text can be applied he is condemned under Islamic Sharia principles most relevant to the provisions of this law and this indicates that the Personal Status law in the Libyan nursery door with a conciliator Islamic jurisprudence because originally derives its legitimacy from Islamic jurisprudence.

Keywords: nursery - Personal Status Law Libyan - Islamic jurisprudence



ب	إقرار بأصالة الرسالة
ج	مذكرة المشرفين
د	استهلال
هـ	إهداء
و	شكر وتقدير
ز	ملخص البحث باللغة العربية
ح	ملخص البحث باللغة الإنجليزية
ط	فهرس المحتويات
١	الباب الأول
٢	مقدمة
٣	خلفية البحث
٤	مشكلة البحث
٤	أهداف البحث
٤	أسباب اختيار البحث
٥	أهمية البحث
٥	الدراسات السابقة

٧	الإطار الفكري للبحث
٩	منهج البحث
١٠	أسلوب كتابة البحث
١١	مصادر البيانات
١١	خطة البحث

١٣ الباب الثاني

١٣	الفصل الأول: حقيقة الحضانة في الفقه الإسلامي والقانون الليبي
١٤	المبحث الأول: حقيقة الحضانة
١٤	المطلب الأول: تعريف الحضانة لغةً واصطلاحاً
١٤	المطلب الثاني: تعريف الحضانة في الفقه الإسلامي
١٥	المطلب الثالث: تعريف الحضانة في قانون الأحوال الشخصية الليبي
١٦	المطلب الرابع: أوجه الاتفاق والاختلاف بينهما
١٧	المبحث الثاني: حكم الحضانة ودليل مشروعيتها وحكمتها
١٧	المطلب الأول: حكم الحضانة
٢١	المطلب الثاني: مشروعية الحضانة وفقاً لأحوال الشخصية الليبي
٢١	المطلب الثالث: أوجه الاتفاق والاختلاف بين الفقه الإسلامي والقانون الليبي
٢٣	المبحث الثالث: صاحب حق الحضانة
٢٣	المطلب الأول: صاحب حق الحضانة في الفقه الإسلامي
٢٥	المطلب الثاني: حق الحضانة وفقاً لقانون الأحوال الشخصية الليبي
٢٥	المطلب الثالث: أوجه الاختلاف والاتفاق بينهما
٢٦	المبحث الثاني: مراتب الحضانة
٢٦	المطلب الأول: مراتب الحضانة في الفقه الإسلامي
٢٨	المطلب الثاني: مراتب الحضانة وفقاً لقانون الأحوال الشخصية الليبي
٢٩	المطلب الثالث: أوجه الاختلاف والاتفاق بين الفقه الإسلامي والقانون الليبي

٣١	الفصل الثاني: شروط استحقاق الحضانة
٣٢	المبحث الأول: شروط استحقاق الحضانة
٣٢	المطلب الأول: الشروط العامة في النساء والرجال
٣٤	المطلب الثاني: موقف قانون الأحوال الشخصية الليبي
٤٤	المطلب الثالث: الشروط الخاصة بالرجال
٤٦	المطلب الرابع: موقف قانون الأحوال الشخصية الليبي
٤٨	المطلب الخامس: الشروط الخاصة بالنساء
٥٣	المطلب السادس: موقف قانون الأحوال الشخصية الليبي
٥٩	المطلب السابع: أوجه الاختلاف والاتفاق بين الفقه الإسلامي والقانون الليبي

٦٠	الباب الثالث
٦٣	الفصل الأول: سقوط الحضانة وعودتها
٦٤	المبحث الأول: سقوط الحضانة
٦٤	المطلب الأول: سقوط الحضانة في قانون الأحوال الشخصية الليبي
٧٠	المطلب الثالث: أوجه لاختلاف والاتفاق بين الفقه الإسلامي والقانون الليبي
٧٢	المبحث الثاني: عودة الحضانة
٧٢	المطلب الأول: عودة الحضانة بعد سقوطها في قانون الأحوال الشخصية الليبي
٧٢	المطلب الثاني: عودة الحضانة بعد سقوطها في الفقه الإسلامي
٧٦	المبحث الثالث: انتهاء مدة الحضانة
٧٦	المطلب الأول: انتهاء مدة الحضانة عند الفقهاء
٨١	الفصل الثاني: أجره الحضانة ومكان الحاضن ورؤيته
٨٢	المبحث الأول: أجره الحضانة
٨٢	المطلب الأول: أجره الحضانة في الفقه الإسلامي
٨٤	المطلب الثاني: موقف القانون الأحوال الشخصية الليبي
٨٦	المبحث الثاني: وقت استحقاق الأجرة

٨٦	المطلب الأول: وقت استحقاق الأجرة في الفقه الإسلامي
٨٩	المطلب الثاني: قانون الأحوال الشخصية الليبي
٩١	المبحث الثاني: أجرة ومسكن الحاضنة
٩١	المطلب الأول: أجرة ومسكن الحاضنة في الفقه الإسلامي
٩٣	المطلب الثاني: أجرة مسكن الحاضن في قانون الأحوال الشخصية الليبي
٩٤	المطلب الثالث: أوجه الاختلاف والاتفاق بين الفقه الإسلامي والقانون الليبي
٩٥	المبحث الثالث: رؤية المحضون
٩٥	المطلب الأول: رؤية المحضون في الفقه الإسلامي
٩٩	المطلب الثاني: رؤية المحضون في قانون الأحوال الشخصية الليبي
١٠٠	المطلب الثالث: أوجه الاختلاف والاتفاق بين الفقه الإسلامي والقانون الليبي
١٠١	المبحث الرابع: إجبار الأم على الحضانة
١٠١	المطلب الأول: إجبار الأم على الحضانة في الفقه الإسلامي
١٠٢	المطلب الثاني: إجبار الأم على الحضانة في قانون الأحوال الشخصية الليبي
١٠٣	الباب الرابع
١٠٤	الخاتمة
١٠٤	النتائج
١٠٥	التوصيات
١٠٦	المراجع