

## **PENETAPAN SYARAT DALAM AKAD PERNIAGAAN: KEDUDUKAN DAN GARIS PANDUANNYA MENURUT FIQH ISLAM**

**Atikullah Hj Abdullah\***

### **ABSTRACT**

*The validity of the stipulation of shurut, conditions in business contracts is a point of lengthy discussion among fuqaha', Islamic law scholars in the past and at present. Despite of the numbers of disagreements, they all agree that justice or in this particular issue, contractual justice must prevail. Therefore, the disagreement among the scholars can be summed up to the disagreement about the way how justice to all contracting parties can be best protected and the interest of the society can be best served. Identifying the above mentioned question, is the main objective of this paper. To achieve this, this paper will investigate the views of fuqaha' on some related issues like the theory of freedom of contract and ibahat al-asl. The finding shows that as long as the shurut do not contradict any of the contractual principles laid down in the nusus of the Qur'an and the prophetic hadith, do not endanger the interest of the contracting parties in particular and the interest of society in general and the shurut are also well accepted by the society as good for them, than it must be so considered and be regarded as legally valid.*

### **PENDAHULUAN**

Keadilan merupakan prinsip asas kepada muamalat Islam sama ada dalam sektor politik, ekonomi mahupun sosial. Atas prinsip inilah pelbagai hukum *furū'* tentang muamalat perniagaan Islam dibincangkan oleh para *fuqahā'*. Ini termasuklah dalam

---

\* Pensyarah, Bahagian Pengajian Islam, Pusat Pengajian Ilmu Kemanusiaan, Universiti Sains Malaysia.

aspek peletakan syarat dalam sesuatu akad perniagaan. Perbincangan para *fuqahā'* tentang aspek ini agak mendalam dalam usaha mereka merealisasikan prinsip keadilan dalam muamalat. Berdasarkan perbincangan mereka yang dipandu oleh nas yang sah, beberapa garis panduan tentang kedudukan penetapan syarat ini boleh dibentuk. Kertas ini akan cuba menyoroti secara ringkas perbincangan ini dalam usaha memahami dan menggariskan secara jelas garis panduan tersebut.

## Kebebasan Berkontrak Dalam Islam

Walaupun para *fuqahā'* silam ada membincangkan secara detail tentang hukum-hukum meletakkan syarat-syarat tertentu dalam pelbagai jenis kontrak, namun perbincangan secara khusus tentang topik kebebasan meletakkan syarat (*freedom of stipulation*) dalam sesuatu kontrak atau akad tidak dilakukan. Bagaimanapun, pandangan para *fuqahā'* tentang topik ini boleh dilihat melalui perbincangan mereka tentang kebebasan berkontrak itu sendiri. Dalam perbincangan tentang kebebasan berkontrak inilah, kita dapat mengesani dengan jelas tentang topik kebebasan meletakkan syarat dalam sesuatu akad. Dengan itu, sebagai permulaan, kertas ini akan membincangkan tentang kedudukan doktrin kebebasan berkontrak (*freedom of contract*) dalam Islam.

Untuk memahami prinsip kebebasan berkontrak dalam Islam, perlulah difahami bahawa para *fuqahā'* berpendapat bahawa kesan undang-undang sesuatu akad bukanlah ditentukan oleh pihak yang berkontrak itu sendiri, tetapi ia ditentukan oleh syarak. Walaupun pembentukan kontrak itu terjadi kerana perbuatan pihak yang berkontrak, namun kesannya, seperti pemindahan hak milik dalam kontrak jual beli merupakan kesan yang telah ditetapkan oleh syarak sendiri.<sup>1</sup> Prinsip umum dalam muamalat Islam ialah tiada kontrak yang boleh diadakan jika bertentangan dengan prinsip syariat. Pihak yang berkontrak tidak mempunyai kebebasan secara mutlak untuk menentukan bentuk dan kandungan kontrak yang mereka lakukan. Contohnya, kontrak yang mengandungi elemen riba, atau *gharar* atau sebagainya, sekalipun dipersetujui oleh pihak yang terlibat dalam kontrak tersebut, namun ia tetap tidak dibenarkan. Selain dari itu, muamalat Islam juga memberi ruang yang luas kepada mahkamah untuk campur tangan dalam sesuatu kontrak jika prinsip keadilan dilanggar. Contohnya, dalam kes ketidakadilan berkontrak (*unfair advantage*) yang berlaku antara pihak yang berkontrak, maka mahkamah boleh

<sup>1</sup> Untuk melihat perbincangan tentang hal ini, sila lihat umpamanya Abū Ḥamīd al-Ghazālī (t.t.), *al-Mustasfā*, vol. 1, t.t.t.: Dār al-Fikr, h.93; Abū Ishāq Ibrāhīm al-Shāṭibī (t.t.), *al-Muwāfaqāt Fī Uṣūl al-Aḥkām*, vol. 1, t.t.t.: Dār al-Fikr, h.194; Muḥammad Mustāfa Shalabī (1985), *al-Madkhal fī al-Ta'rif bī al-Fiqh al-Islāmī*, Beirut: Dār al-Nahdah al'Arabiyah, h. 475.

campur tangan untuk mengubah terma kontrak supaya lebih adil kepada kedua-dua pihak.

Batasan berkontrak seperti ini dan juga peruntukan tentang keharusan campur tangan mahkamah seperti yang terdapat dalam fiqh Islam ini membawa kepada anggapan di kalangan sesetengah pengkaji fiqh muamalat bahawa syariat Islam tidak mengiktiraf doktrin kebebasan berkontrak seperti yang terdapat dalam perundangan Barat.<sup>2</sup> Hakikatnya, dalam muamalat Islam, peraturan umum ialah bahawa setiap kontrak mestilah bebas dari sebarang elemen riba dan *gharar*, iaitu dua elemen utama yang dilarang dalam kontrak.<sup>3</sup> Kerana itu, bolehlah dianggap bahawa doktrin kebebasan berkontrak dalam Islam pada asasnya beroperasi antara dua batasan utama, iaitu melaksanakan kewajipan kontrak dan perjanjian sebagai satu perintah dari Allah dan juga kewajipan mengelakkan elemen terlarang seperti riba dan *gharar*.

Barangkali untuk mengelakkan dari kedua-dua elemen inilah, mazhab *Zāhiri* - iaitu mazhab yang kuat menolak doktrin kebebasan berkontrak – berpendapat bahawa senarai *al-'uqūd al-musammah* atau kontrak penama seperti yang telah dibincangkan oleh ulama' silam telah muktamad dan tiada lagi bentuk akad baru yang lain dibenarkan. Dengan berdasarkan kepada huraian beberapa ayat-ayat al-Qur'an dan hadith, mereka menghujahkan bahawa semua kontrak dan syarat yang tidak dibuktikan kesahihannya dalam al-Qur'an dan al-sunnah atau *ijma'* adalah tidak sah. Pada mereka, nas yang memerintahkan manusia memenuhi janji dan kontrak itu terbatas kepada kontrak dan syarat yang dibenarkan secara jelas oleh nas dan *ijma'* sahaja.<sup>4</sup>

Para *fuqahā'* mazhab *Hanbalī* khususnya Ibn Taymiyyah dan Ibn al-Qayyim bagaimanapun berpendapat bahawa semua kontrak dan syarat adalah sah dan diharuskan kecuali kontrak dan syarat yang jelas dilarang oleh syariat. Ibn al-Qayyim umpamanya menulis "tiada pengharaman kecuali perkara yang diharamkan oleh Allah dan RasulNya... dalam kontrak dan mu'amalat manusia, peraturan

---

<sup>2</sup> J. Schacht, umpamanya menyatakan "Islamic law does not recognize the liberty of contract, but does provide an appreciable means of freedom within certain fixed limits", seperti yang dipetik oleh P.N.Kourides (1970), "The Influence of Islamic Law on Contemporary Middle Eastern Legal System: The Formation and Binding Force of Contracts", *Columbia Journal of Transnational Law*, vol. 9, no. 2, h. 397.

<sup>3</sup> A.W.A.Hassan (1985), "Freedom of Contract, The Doctrine of Frustration and Sanctity of Contract in Sudan Law and Islamic Law", *Arab Law Quarterly*, vol.1, part 1, London: t.p., h. 54.

<sup>4</sup> M.Y.Musa (1955) "The Liberty of The Individual in Contracts and Conditions According to Islamic Law", *Islamic Quarterly*, vol. 2, no. 2, London: The Islamic Culture Centre, h. 82.

umum ialah semuanya sah dan dibenarkan kecuali perkara yang terdapat bukti pengharamannya... dalam perkara yang didiamkan oleh syara' maka kontrak dan syarat itu dianggap sebagai harus...".<sup>5</sup>

Sebahagian ulama' mengiktiraf keharusan jenis-jenis kontrak dan syarat yang baru berdasarkan doktrin "keharusan pada asal" (*ibāḥat al-aṣl*) iaitu doktrin yang menyatakan bahawa hukum sesuatu perkara khususnya muamalat ialah harus sehinggalah terdapatnya dalil yang mengharamkannya.<sup>6</sup> Kerana itulah mereka dikenali sebagai *ahl al-ibāḥah*. Mereka menghujahkan bahawa perintah al-Qur'an dan al-sunnah supaya memenuhi kontrak dan syarat merupakan perintah yang mutlak. Ayat 4:29 umpamanya tidak meletakkan apa-apa syarat dalam memenuhi kewajipan berkontrak selain dari ia mestilah dilakukan oleh pihak yang berkontrak secara penuh kerelaan bersama. Ayat 5:1 pula memerintahkan orang-orang yang beriman agar memenuhi janji dan kontrak tanpa sebarang pengecualian. Para *fuqahā'* yang berpegang dengan doktrin *ibāḥat al-aṣl* ini, membezakan antara bidang muamalat dengan bidang ibadat. Dalam pada kesahihan bidang ibadat mestilah bergantung kepada peruntukan yang jelas dari nas, kesahihan bidang muamalat dianggap sebagai memadai jika tiada larangan terhadapnya dalam nas.

Berdasarkan hujah-hujah ini, golongan *ahl al-ibāḥah* menyimpulkan bahawa semua kontrak dan syarat yang tidak diharamkan oleh Allah maka ia sah sekalipun tiada nas yang mengharuskannya dalam al-Qur'an dan al-Sunnah. Mengharamkan sesuatu kontrak dan transaksi yang telah diamalkan dan diterima oleh manusia sekian lama bagi memenuhi keperluan kehidupan mereka tanpa bukti dari nas, bermakna mengharamkan sesuatu yang tidak diharamkan oleh Allah SWT. Kerana itulah bagi *ahl al-ibāḥah*, hukum asal bagi semua kontrak dan syarat adalah sah dan diharuskan selama ia tidak mengandungi elemen yang diharamkan.

Berdasarkan kepada hujah kedua-dua belah pihak jelas sekali bahawa pandangan *fuqahā'* yang berpegang dengan prinsip hukum asal bagi kontrak dan syarat adalah harus lebih kuat dan sesuai dengan keperluan semasa dalam dunia perniagaan hari ini. Adalah suatu hakikat bahawa setiap masyarakat pada setiap zaman mempunyai cara dan kebijaksanaan tersendiri dalam melakukan kontrak dan transaksi sesama mereka. Selama amalan mereka tidak bercanggah dengan perintah syariah, maka amalan tersebut dibenarkan. Ia menyebabkan kesukaran yang amat perit jika setiap

---

<sup>5</sup> Ibn Qayyim al-Jawziyyah (1996), *I'lām al-Muwaqqi'īn*, vol. 1, al-Riyādh: Maktabah Nizār Mustafā al-Baz, h. 330.

<sup>6</sup> M.E.Hamid, (1969), "The Islamic Law of Contract or Contracts?", *Journal of Islamic and Comparative Law*, vol. 3, part. 1, London: t.p, h.7; Lihat juga A.W.A. Hassan (1985), *op.cit.*, h. 54.

amalan transaksi dan syarat dalam berkontrak memerlukan kepada pengiktirafan secara langsung dalam al-Qur'an dan al-Sunnah.

Hakikat bahawa para fuqaha' silam hanya membincangkan beberapa jenis akad yang tertentu (*al-'uqūd al-musammah*) secara panjang lebar, tidak membuktikan bahawa mereka berpendapat skop keluasan, bentuk-bentuk dan jumlah kontrak dan transaksi telah muktamad dan tiada lagi apa-apa penambahan jenis kontrak baru dibenarkan selepas itu. Sebenarnya, kewujudan koleksi '*uqūd musammah* tersebut merupakan natijah yang tidak dirancang hasil dari proses islamisasi pelbagai jenis kontrak yang telah sedia ada sejak zaman sebelum Islam lagi. Selanjutnya, perdagangan, kontrak, syarat dan pelbagai transaksi yang telah berkembang ke tahap yang tidak pernah wujud sebelum ini akan menjadi lumpuh dan umat Islam akan berada dalam kesulitan yang serius jika semua praktis tersebut dibatalkan hanya kerana ia tidak sepenuhnya sepadan dan "*fit*" dengan acuan kontrak penama seperti yang telah dibincangkan oleh fuqaha' silam.

Kerana itulah, pandangan yang wajar dan lebih sesuai diterima dalam pertikaian ini ialah semua kontrak yang dilakukan secara kerelaan bersama pihak-pihak yang terlibat adalah sah kecuali jika ia secara jelas diharamkan oleh nas atau ia mengandungi syarat yang tidak dibenarkan atau ia bercanggah dengan larangan riba, atau *maysir* atau *gharar* atau bercanggah dengan kepentingan awam.

### **Perbincangan *Fuqaha'* Tentang Kedudukan Syarat Dalam Kontrak**

Dalam al-Qur'an, tidak terdapat ayat yang secara khusus merujuk kepada kedudukan hukum dan kebebasan meletakkan syarat dalam sesuatu kontrak. Namun al-Qur'an dalam beberapa tempat ada menyentuh tentang kewajipan memenuhi janji dan kontrak yang telah dibuat secara kerelaan bersama. Umpamanya firman Allah yang bermaksud "wahai orang-orang yang beriman, tunaikan segala akad kamu" (al-Ma'idah:1). Begitu juga ayat yang bermaksud "dan tunaikanlah janji, sesungguhnya janji itu akan dipertanggungjawabkan" (al-Isra':34). Kedua-dua ayat ini dengan jelas memerintahkan orang Islam agar memenuhi kontrak dan perjanjian yang telah dilakukan. Ini termasuklah kewajipan memenuhi segala syarat yang dimetrai dalam akad atau kontrak yang telah dipersetujui tersebut.

Secara umumnya, peraturan fiqh Islam tentang kedudukan akad yang disertai dengan syarat berlandaskan kepada satu prinsip utama mu'amalat Islam iaitu mengelakkan daripada elemen riba, *gharar* dan kezaliman ke atas mana-mana pihak yang berkontrak. Menurut Ibn Rushd, asas kepada pertelingkahan para *fuqahā'*

tentang perletakkan syarat dalam kontrak berkisar kepada tiga hadith yang utama iaitu,<sup>7</sup>

- i- Dari Jabir bahawa Rasulullah SAW menawarkan untuk membeli seekor unta dari Jabir di pertengahan jalan menuju ke Madinah dan Jabir bersetuju menjualnya dengan syarat beliau dibenarkan menunggang unta tersebut sampai ke rumahnya dan setelah sampai ke rumahnya di Madinah beliau menghantarkan unta tersebut kepada Rasulullah SAW dan baginda membayarkan harganya kepada Jabir. Selepas itu Rasulullah memulangkan semula unta itu kepada Jabir (tanpa menuntut wangnya semula).<sup>8</sup>
- ii- Hadith Barīrah yang diriwayatkan oleh ‘A’isyah yang berbunyi semua syarat yang tiada dalam kitab Allah maka ia batil sekalipun seratus syarat”.<sup>9</sup>
- iii- Dari Jabir bahawa Rasulullah SAW melarang jual *al-muhāqalah*, *al-muzābanah*, *al-mukhābarah*, *al-mu‘āwamah* dan *al-thunya*”.<sup>10</sup>

Selain itu, menyokong hadith Jabir ini ialah sebuah hadith lain yang diriwayatkan oleh *Abū Ḥanīfah* dalam al-Musnadnya dan ‘Abd al-Ḥaqq dalam *al-Aḥkamnya* yang bermaksud, “Rasulullah SAW menegah jual beli beserta dengan syarat”.<sup>11</sup>

Berdasarkan ayat-ayat dan juga hadith yang dinyatakan di atas, jelas bahawa ada syarat yang dibenarkan dalam kontrak dan ada syarat yang tidak dibenarkan. Bagaimanapun, garis pemisah dan batasan yang membezakan antara kedua-dua hukum ini tidak jelas. Kerana itulah terdapat pelbagai pandangan para *fuqahā’* yang agak berbeza antara satu sama lain hasil dari ijtihad mereka masing-masing.

Seperti dalam perbincangan tentang doktrin kebebasan berkontrak, perbincangan tentang keharusan meletakkan syarat dalam kontrak juga menampakkan perbezaan yang ketara antara pandangan *fuqahā’ Zāhirī* dengan *fuqahā’ Hanbali*. Para *fuqahā’ al-Zāhirī* agak ketat dalam menilai kedudukan syarat dalam kontrak berdalilkan

<sup>7</sup> Abū al-Walīd Muḥammad ibn Aḥmad Ibn Rusd (t.t.), *Bidāyat al-Mujtahid wa Nihāyat al-Muqtasid*, vol.2, t.t.t.: Dār al-Fikr, h.120.

<sup>8</sup> Aḥmad ibn Ḥajar al-‘Asqalanī (1986), *Fath al-Bārī bi Sharḥ al-Bukhārī*, vol.5, al-Qāhirah: Dār al-Rayyan li al-Turāth, h.370; Muyiddin al-Nawāwī (2003), *Ṣaḥīḥ Muslim*, vol. 6, al-Qāhirah: Dār Ibn al-Haytham, h.110.

<sup>9</sup> Aḥmad ibn Ḥajar al- ‘Asqalanī (1986), *op.cit.*, h.416.

<sup>10</sup> Muyiddīn al-Nawāwī (2003), *Ṣaḥīḥ Muslim*, vol. 6, al-Qāhirah: Dār Ibn al-Haytham, h.43-44.

<sup>11</sup> Hadith ini dipetik oleh Wahbah al-Zuhaylī (1989) *al-Fiqh al-Islāmī wa Adillatuh*, vol. 4, Dimasyq: Dār al-Fikr, h.483; al-Sharbinī al-Khatīb (1958), *Mughnī al-Muḥtāj*, vol. 2, al-Qāhirah: Mustafā al-Bābī al-Halabī, h.31; Ibn Rusd (t.t), *op.cit.*, h.120

kepada sebuah hadith yang diriwayatkan oleh 'A'isyah bahawa Rasulullah SAW bersabda yang bermaksud "apa kena dengan manusia yang menetapkan pelbagai syarat yang tiada dalam kitab Allah?, sesiapa yang menetapkan syarat yang tiada dalam kitab Allah maka ia batal sekalipun ia menetapkan seratus syarat ..."<sup>12</sup>. Berdasarkan dalil ini, mereka menolak keharusan menetapkan sebarang syarat dalam sesuatu kontrak yang boleh mengubah kesannya yang asal seperti yang telah ditetapkan oleh syarak.<sup>13</sup>

Berbeza jauh dari pandangan *al-Zāhirī* ialah pandangan para *fuqahā' Ḥanābilah*. Menurut mereka, jual beli yang disertakan dengan satu syarat tetap sah. Hanya jual beli yang disertakan dengan dua syarat sahaja yang tidak sah berdasarkan hadith sahih yang berbunyi "*tidak halal salaf dan jual beli, dan dua syarat dalam satu jual beli dan jual apa yang tidak ada dalam milik kamu*".<sup>14</sup> Dua syarat itu pula bukanlah syarat yang memberi manfaat kepada pihak yang berkontrak itu. Jika ia memberi manfaat, maka ia dibenarkan berdasarkan hadith Jabir di atas.<sup>15</sup> Malah dua orang *fuqahā' Ḥanbali*, iaitu Ibn Taymiyyah dan Ibn al-Qayyim pergi lebih jauh dengan pandangan bahawa perletakan sebarang syarat dalam sesuatu akad adalah dibenarkan selama syarat tersebut tidak dilarang oleh nas secara khusus atau bertentangan sama sekali dengan kesan asal sesuatu akad.<sup>16</sup> Ini adalah berdasarkan kepada sebuah hadith yang diriwayatkan oleh Ibn 'Umar bahawa Rasulullah SAW bersabda yang bermaksud, "Orang-orang Islam itu terikat atas syarat-syarat mereka kecuali syarat yang mengharamkan yang halal atau menghalalkan yang haram".<sup>17</sup>

Antara kedua-dua mazhab yang ketara perbezaan ini, terletaknya mazhab *Abū Ḥanīfah*, *al-Shāfi'ī* dan *Mālik*. Hakikatnya *Mālik* lebih hampir kepada *Ḥanbalī*. *Mālik* umpamanya menyatakan akad seperti dalam kisah hadith Jabir tersebut sah kerana tempoh tunggangan kuda yang pendek dan jaraknya juga dekat. Kerana itu mengikut *Mālik* jika seseorang menjual rumahnya dengan syarat ia dibenarkan tinggal di rumah itu dalam tempoh sebulan selepas dijual, maka syarat dan akad tersebut dikira sah. Bagaimanapun, jika syarat yang diletakkan itu bercanggah dengan kesan akad seperti melarang pembeli mentasarrufkan barang tersebut

<sup>12</sup> Aḥmad ibn Ḥajar al-'Asqalanī (1986), *op.cit.*, h. 416.

<sup>13</sup> Shalabī (1985), *op.cit.*, h. 475.

<sup>14</sup> Abū Dawūd Sulaymān Ibn al-Ash'āth al-Sijistānī (1952), *Sunan Abī Dāwūd*, vol. 2, Miṣr: Mustafā al-Bābī al-Halabī, h. 254.

<sup>15</sup> Wahbah al-Zuhaylī (1989), *op.cit.*, vol.4, h. 483

<sup>16</sup> Shalabī (1985), *op.cit.*, h. 480-481.

<sup>17</sup> Abū Dawūd Sulaymān Ibn al-Ash'āth al-Sijistānī (1952), *op.cit.*, h. 273.

(*bay'al-thunya*) atau mensyaratkan satu akad lagi selepas satu akad (*bay'fi bay'*) maka akad itu semuanya terbatal.<sup>18</sup>

*Abū Hanīfah* dan *al-Shāfi'ī* pula agak lebih condong kepada pandangan *al-Zāhiri* yang ketat dalam hal ini. Namun begitu, mereka banyak memberikan pengecualian-pengecualian bagi mengesahkan banyak syarat-syarat yang diletakkan dalam banyak akad-akad tertentu.<sup>19</sup> Dalam kes jual beli unta tunggangan antara Rasulullah SAW dengan Jabir, dengan penjual iaitu Jabir mensyaratkan untuk terus menunggang unta tersebut sehingga sampai kerumahnya, seperti yang diriwayatkan oleh Jabir tersebut, *Abū Hanīfah* dan *al-Shāfi'ī* tetap menganggapnya sebagai tidak sah kerana hadith ini bercanggah dengan hadith yang melarang jual beli *thunya* dan jual beli dengan bersyarat. *Al-Nawāwī* mencatatkan bahawa pada pandangan *al-Shāfi'ī* dan *Abū*

*Hanīfah*, hadith Jabir di atas tidak boleh dijadikan hujah kerana beberapa kemungkinan (*ihtimal*), iaitu<sup>20</sup>:-

- i- Dalam kes tersebut, Rasulullah SAW sebenarnya lebih berniat untuk bersedekah wang dan unta tersebut kepada Jabir, bukan sangat untuk berjual beli.
- ii- Syarat menunggang itu dipersetujui di luar dari akad dan ia diberi sebagai satu *tabarru'* atau pinjaman.

Mazhab *Hanafi* tidak membenarkan menggantungkan syarat dalam semua akad *mu'awadat* seperti jual beli, sewaan dan sebagainya.<sup>21</sup> Adapun dalam akad yang tidak melibatkan pertukaran barang seperti akad hibah dan pinjaman, syarat yang *fāsīd* tidak menyebabkan pembatalan akad tersebut walaupun syarat itu sendiri terbatal. Bagi syarat yang tidak memberi manfaat kepada mana-mana pihak dalam sesuatu akad *mu'awadat*, syarat itu sahaja yang terbatal sedangkan akad tersebut sah.<sup>22</sup> Pandangan Abu Hanifah dan *al-Shāfi'ī* dalam hal ini agak hampir dengan pandangan *fūqaha' al-Zāhiri*.

<sup>18</sup> Ibn Rushd (t.t) *op.cit.*, h.120.

<sup>19</sup> Shalabī (1985), *op.cit.*, h. 477-8.

<sup>20</sup> Al-Nawāwī (2003), *op.cit.*, vol.6, h. 110

<sup>21</sup> Subhi Mahmasanī (1983), *al-Nazariyyah al-Āmmah lī al-Mujībat wa al-'Uqūd fī al-Sharī'ah al-Islāmiyyah*, vol. 2, Beirut: Dār al-'Ilm li al-Malayīn, h. 456 dan 461.

<sup>22</sup> Subhi Mahmasanī (1983), *Ibid.*, h. 461.



## Garis Panduan Penetapan Syarat Dalam Kontrak

Perbahasan *fuqahā'* tentang kedudukan penetapan syarat dalam akad perniagaan sebenarnya bertujuan menegakkan prinsip keadilan berkontrak dan mengelakkan kezaliman dan penganiayaan kepada mana-mana pihak yang berkontrak. Bagi menjamin sesuatu akad atau kontrak yang dilakukan oleh manusia itu benar-benar menepati tujuannya dan mengelakkan dari berlakunya kezaliman dan penganiayaan ke atas mana-mana pihak yang terlibat, maka Islam telah meletakkan beberapa garis panduan dalam hal penetapan syarat-syarat dalam berkontrak. Syarat yang jelas dilarang ialah syarat yang mengharuskan perkara yang dilarang dan mengharamkan perkara yang diharuskan.

Menurut Ibn Rushd, penetapan syarat dalam kontrak pada pandangan Imam *Mālik* terbahagi kepada tiga hukum iaitu, syarat yang membatalkan akad dan syarat kesemuanya, syarat yang sah dan akad juga sah dan syarat yang batal tetapi akad tetap sah. Kedudukan hukum bagi sesuatu akad dan syarat yang diletakkan bergantung kepada kadar syarat tersebut dari segi riba dan *gharar*. Mana-mana syarat yang dikira menyebabkan berlakunya elemen *gharar* pada tahap yang banyak dan serius, maka syarat dan akad tersebut dikira terbatal, jika elemen tersebut sedikit, maka syarat dan akad tersebut sah dan sebaliknya, jika elemen tersebut sederhana sahaja, maka ia membatalkan syarat tersebut dan akad masih tetap sah.<sup>23</sup>

Para *fuqahā'* *Ḥanafī* meletakkan beberapa garis panduan bagi pengiktirafan sesuatu syarat yang terdapat dalam sesuatu akad perniagaan seperti berikut:-<sup>24</sup>

- i- Syarat yang dituntut oleh akad itu sendiri

Contohnya, penjual mensyaratkan supaya pembeli menyerahkan wang bayaran kepada penjual sebelum mengambil barang yang dibelinya dan pembeli pula mensyaratkan hak pemulangan barangan kepada penjual jika ada sebarang kecacatan atau keaiban. Syarat seperti ini hakikatnya bukanlah 'syarat' dalam erti yang sebenarnya kerana ia bukanlah sesuatu yang baru dan asing dari kontrak jual beli. Malah ia tetap akan berlaku sedemikian secara *natural* mengikut kehendak akad tersebut walaupun tidak dinyatakan sebagai syarat.

---

<sup>23</sup> Ibn Rushd (t.t), *op.cit.*, h. 120

<sup>24</sup> Shalabī (1985), *op.cit.*, h. 478-479; Wahbah al-Zuhaylī (1989), *op.cit.*, vol. 4, h. 477-481.

ii- Syarat yang memperkuat tuntutan akad

Contohnya, penjual menuntut supaya diberikan sesuatu jaminan atau sandaran bagi harga sesuatu akad jual beli yang akan dibayar secara tertangguh. Syarat ini dikira menyokong dan memperkuat tuntutan akad itu iaitu pembeli perlu membayar harga barangan kepada penjual.

iii- Syarat yang dinyatakan oleh syarak melalui nas atau *qiyas*

Contohnya mensyaratkan hak *khiyar* bagi kedua-dua penjual dan pembeli. Ini sememangnya dinyatakan oleh nas melalui sebuah hadith diriwayatkan oleh Ibn Umar dan Hakim Ibn Hizam yang bermaksud “kedua-dua pihak (penjual dan pembeli) mempunyai hak *khiyar* selama belum berpisah”<sup>25</sup> atau mensyaratkan tiada penipuan dalam jual beli seperti dalam hadith “apabila engkau berjual beli maka katakan, tiada penipuan”.<sup>26</sup>

iv- Syarat yang telah diterima pada ‘urf

Contohnya ialah seperti mensyaratkan supaya penjual bertanggungjawab memperbaiki kerosakan barangan jualan dalam tempoh tertentu selepas jual beli dan syarat supaya penjual menghantar barangan jualan ke tempat tertentu yang dikehendaki oleh pembeli.

Syarat-syarat yang tidak menepati garis panduan ini dan ia pula hanya memberi manfaat atau kelebihan kepada salah satu dari pihak yang berakad sahaja dianggap sebagai syarat yang *fāsīd*. Syarat yang *fāsīd* boleh menjadikan sekurang-kurangnya syarat itu sahaja terbatal dan akad itu sah atau akad itu juga turut terbatal jika ia dari jenis akad *mu‘āwadat* seperti jual beli, sewa dan sebagainya.<sup>27</sup>

Para *fuqahā’ Hanābilah* termasuk Ibn al-Qayyim menggariskan hanya dua kriteria sahaja dalam menentukan kesahihan syarat dalam kontrak<sup>28</sup> iaitu,

- i- Tiada percanggahan dengan tuntutan nas dan ijma’. Ini bermakna syarat yang bercanggah dengan nas syarak seperti penjual mensyaratkan kepada pembeli supaya ia menjualkan pula sesuatu kepadanya atau

<sup>25</sup> Muyiddīn al-Nawāwī (2003), *op.cit.*, Vol.6, h.23-25.

<sup>26</sup> *Ibid.*, vol.6, h.26.

<sup>27</sup> Shalabi (1985), *op.cit.*, h.479.

<sup>28</sup> Ibn al-Qayyim, (t.t), *op.cit.*, vol.3, h.337-340.

- kepada orang lain adalah terbatal kerana bercanggah dengan hadith Rasulullah SAW yang melarang dua jual beli dalam satu jual beli,
- ii- Tidak bercanggah dengan kesan asal sesuatu akad seperti yang ditetapkan oleh syarak. Ini bermakna syarat yang bercanggah dengan kesan asal sesuatu akad seperti penjual mensyaratkan supaya pembeli tidak menjualkan barangannya kepada orang lain pula adalah terbatal. Ini kerana kesan dari jual beli itu ialah pembeli memiliki hak pemilikan yang sempurna dan beliau mempunyai hak untuk menguruskan hak pemilikannya mengikut kehendaknya.<sup>29</sup>

Dari perbincangan di atas jelas bahawa pendekatan para *fuqahā'* *Hanābilah* agak lapang dan luas serta sesuai digunapakai bagi menghadapi cabaran dan tuntutan dunia perdagangan dan perniagaan semasa. Para peniaga dan pedagang hendaklah diberikan hak dan kebebasan yang sewajarnya bagi merangka bentuk perniagaan mereka sendiri yang sesuai dengan kehendak dan keperluan mereka. Bagaimanapun, pada masa yang sama mereka mestilah menghormati prinsip syarak yang bertujuan menegakkan keadilan, menjauhkan kezaliman dan penginayaan serta menjamin kemaslahatan setiap individu yang berkontrak. Walaupun pendekatan *fuqahā'* *Ahnāf* dan *al-Shāfi'iyyah* agak ketat dalam masalah ini, namun pengiktirafan mereka terhadap faktor '*urf*' sebagai satu dari kriteria menilai kesahihan sesuatu syarat, menjadikan skop dan ruang untuk perletakan syarat dalam akad sangat luas. Hal ini ditegaskan dengan lebih jelas oleh *al-Zarqa* seperti yang dipetik oleh *al-Zuhaylī* yang mengatakan bahawa jika sesuatu syarat yang asalnya dilarang (secara ijtihad) itu telah menjadi '*urf*' masyarakat, maka ia diterima dari segi fiqh. Ini juga turut memberikan ruang yang luas kepada pembentukan pelbagai jenis akad dan syarat yang baru yang bersesuaian bagi menghadapi cabaran dan tuntutan perniagaan dan komersial zaman sekarang. Malah *al-Zuhaylī* sendiri melangkah lebih jauh dengan menegakkan bahawa syarat-syarat yang *fāsid* pada zaman dahulu mungkin tidak lagi menjadi *fāsid* pada zaman sekarang setelah masyarakat menerimanya sebagai satu adat yang baik bagi mereka dalam bermuamalat.<sup>30</sup>

### Jenis-Jenis Kontrak Bersyarat dan Kedudukannya

Para *fuqahā'* telah menamakan sesuatu akad atau jual beli yang diikat dengan sesuatu syarat atau tempoh tertentu dengan beberapa nama seperti *al-'aqd al-mu'allaq*, *al-'aqd al-mudāf* dan *al-'aqd al-mawqūf*.

<sup>29</sup> Shalabī (1985), *op.cit.*, h. 481.

<sup>30</sup> Wahbah al-Zuhaylī (1989), *op.cit.*, vol.4, h. 381-382.

i- *al-'Aqd al-Mu'allaq*

Ialah satu kontrak yang *sighahnya* tidak menunjukkan ia diwujudkan pada masa akad tersebut tetapi digantung keujudannya dengan syarat kewujudan perkara tertentu pada masa depan atau jual beli yang diikat kewujudannya dengan kewujudan sesuatu perkara yang lain yang boleh diperolehi.

ii- *al-'Aqd al-Mudāf*

Ialah satu kontrak yang *sighah* akadnya menunjukkan bahawa kuatkuasanya hukumnya ditangguhkan kepada masa depan yang ditentukan. Menurut *fuqahā'* *Hanafī*, perbezaan antara *al-'aqd al-mu'allaq* dan *al-'aqd al-mudāf* ialah dalam kes *al-'aqd al-mu'allaq* kedua-dua kontrak dan kesan hukumnya dikira tidak ujud semasa *sighah* akad dilafazkan manakala dalam kes *al-'aqd al-mudāf*, kontrak dikira telah wujud semasa lafaz *sighah* dilakukan tetapi kesan hukumnya belum lagi wujud. Bagaimanapun menurut *fuqahā'* *al-Shāfi'īyyah*, kedua-dua jenis akad ini adalah sama iaitu kontrak dikira telah wujud semasa lafaz *sighah* dilakukan walaupun kesan hukumnya belum lagi wujud.<sup>31</sup>

iii- *al-'Aqd al-Mawqūf*

Ialah satu kontrak yang dilakukan oleh orang yang tiada kapasiti undang-undang untuk melakukan kontrak dan kesan hukumnya bergantung kepada keputusan pemilik yang sebenar<sup>32</sup>. Ia berlaku hanya dalam tiga keadaan iaitu pertama, kontrak yang dilakukan oleh bukan tuan punya yang sah atau wakilnya yang sah atau wakil tersebut melampaui hak yang diwakilkan kepadanya. Kontrak ini dikenali sebagai *al-'aqd al-fuḍulī*. Kedua, kontrak *mu'āwadat* yang dilakukan oleh kanak-kanak yang telah mumayyiz namun belum baligh dalam kes-kes kontrak yang ada kemungkinan kemanfaatan dan kemudaratan seperti jual beli dan sewaan, dan ketiga kontrak yang dilakukan ke atas barangan yang turut dikongsi pemilikannya dengan orang lain seperti jual beli barangan gadaian.

Dalam kes *al-'aqd al-mu'allaq* dan *al-'aqd al-mudāf*, para *fuqahā'* sepakat mengatakan bahawa ia tidak sah dan membatalkan kontrak *mu'āwadat*. Alasan bagi ketidasaahihan kedua-dua jenis akad ini ialah kerana kedua-duanya mengandungi elemen *gharar*. Kedua-dua pihak yang berkontrak tidak mengetahui apakah syarat yang dikehendaki itu tercapai atau tidak pada masa hadapan.<sup>33</sup>

<sup>31</sup> *Ibid.*; Shalabī (1985), *op.cit.*, h. 572-573.

<sup>32</sup> 'Abd al-Razzāq Ḥassan Farj (1969), *Nazariyyat al-'Aqd al-Mawqūf fī al-Fiqh al-Islāmī*, Beirut: Dār al-Nahḍah al-'Arabiyyah, h. 40-43.

<sup>33</sup> Al-Zuhaylī, (1989), *op.cit.*, vol. 4, h. 461.

Manakala dalam kes *al-'aqd al-mawqūf*, para *fuqahā'* berpendapat bahawa kesahihan akad tersebut bergantung kepada pengesahan tuan punya sebenar barangan yang menjadi subjek akad atau pengesahan wali dalam kes kanak-kanak-kanak yang belum baligh atau pengesahan pemilik yang berkongsi hak pemilikan barangan tersebut dalam kes sewaan atau gadaian.<sup>34</sup> Ini bermakna, akad ini walaupun dikatakan akad *mawqūf*, tetapi ia bukan kerana peletakan syarat dalam *sighah* akad. Ia dikatakan *mawqūf* kerana kesahihan dan pengutkuasaan kesan akad itu terhenti atas persetujuan pihak lain yang tidak terlibat dalam majlis akad tersebut.

## PENUTUP

Dari perbincangan di atas, jelas bahawa persoalan peletakan syarat dalam sesuatu akad, khususnya akad *mu'āwadat* merupakan bahan perbincangan yang agak panjang di kalangan *fuqahā'*. Oleh kerana tiada nas yang benar-benar *qat'ī* dari segi *dalālahnya*, dalam persoalan ini, maka para ulama' mempunyai pandangan yang pelbagai berdasarkan ijtihad masing-masing. Bagaimanapun, jelas kepada kita bahawa hala tuju dan landasan perbincangan mereka tetap sama iaitu untuk menjamin keadilan bagi kedua-dua pihak yang berkontrak dan memastikan kepatuhan prinsip-prinsip syariat. Seperti yang ditegaskan oleh Ibn al-Qayyim bahawa keadilan merupakan usul kepada hukum muamalat Islam.

Dalam konteks ini, seperti yang telah ditegaskan sebelum ini, pendekatan para *fuqahā'* *Hanābilah* lebih relevan bagi menghadapi cabaran dan tuntutan dunia perdagangan dan perniagaan semasa. Masyarakat hendaklah diberikan hak dan kebebasan yang sewajarnya bagi merangka bentuk perniagaan mereka sendiri dan menetapkan syarat-syarat yang sesuai dengan kehendak dan keperluan mereka dan pada masa yang sama mestilah menghormati prinsip syarak yang bertujuan menegakkan keadilan, menjauhkan kezaliman dan penganiayaan serta menjamin kemaslahatan setiap individu yang berkontrak. Peranan *'urf* seperti yang diiktiraf oleh *fuqahā'* *al-Hanafīyyah* dan *al-Shāfi'īyyah* dalam menentukan kesahihan penetapan sesuatu syarat dalam kontrak, menjadikan skop dan ruang untuk peletakan syarat dalam akad sangat luas. Pentingnya kedudukan *'urf* dalam hal ini diperkukuhkan lagi oleh *fuqahā'* kontemporari seperti al-Zarqā dan al-Zuhaylī. Pengiktirafan ini memungkinkan aktiviti perdagangan dan perniagaan dalam kalangan masyarakat Islam berkembang dan bergerak secara dinamik bagi memenuhi keperluan masyarakat Islam selari dengan tuntutan dunia perdagangan

<sup>34</sup> Lihat perbincangan yang panjang di kalangan para *fuqahā'* tentang kedudukan hukum *al-'aqd al-mawqūf* dalam 'Abd al-Razzāq (1969), *op.cit.*, h.54-71.

moden hari ini yang sangat canggih dan pantas. Dengan itu, secara umumnya boleh disimpulkan bahawa mana-mana syarat yang telah diterima oleh masyarakat dan dilakukan dengan tujuan untuk menjamin keadilan dan kemaslahatan pihak-pihak yang berkontrak dan ia pula tidak bercanggah dengan nas, maka ia dibenarkan.