

حكم نزع الملكية الخاصة في القانون الليبي في منظور المذهب المالكي

رسالة مقدمة إلى برنامج ماجستير الشريعة بجامعة سوراكارتا المحمدية للحصول

على درجة الماجستير في الفقه وأصوله



الباحثة: مريم عادل سالم كبير

رقم القيد: O200130006

برنامج ماجستير الشريعة - الدراسات العليا - بجامعة سوراكارتا المحمدية

السنة: 1435 هـ / 2014 م



TESIS BERJUDUL

HUKUM NAZA' AL-MIKIYYAH AL-KHOSAH FI AL QANUN AL-LIA FI MANDZUR AL-MADZATB AL-MALIKI

yang dipersiapkan dan disusun oleh

MARYAMADEL SALEM KABIR

telah dipertahankan di depan Dewan Penguji

pada tanggal 6 September 2014

dan dinyatakan telah memenuhi syarat untuk diterima

SUSUNAN DEWAN PENGUJI

Pembimbing Utama

Anggota Dewan Penguji Lain


Dr. Muchammad Ichsan, Lc., M.A.


Dr. M. Muinudinillah Basri, M.A.

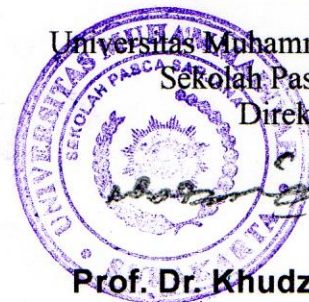
Pembimbing Pendamping I


Dr. M. Abdul Kholiq Hasan, M.A., M.Ed.

Pembimbing Pendamping II

Surakarta, 12 September 2014

Universitas Muhammadiyah Surakarta
Sekolah Pascasarjana
Direktur,



Prof. Dr. Khudzaifah Dimiyati

مذكرة المشرف

الدكتور محمد إحصان

المحاضر ببرنامج ماجستير الشريعة

بجامعة سوراكارتا المحمدية

المذكرة الرسمية

الموضوع: رسالة الطالبة مريم عادل سالم كبير

إلى فضيلة رئيس برنامج ماجستير الشريعة

بجامعة سوراكارتا المحمدية

السلام عليكم ورحمة الله وبركاته

بعد القراءة والمطالعة والمراجعة والتعديلات اللازمة اتجاه رسالة الطالبة:

الاسم : مريم عادل سالم كبير

رقم القيد : O200130006

قسم : الفقه و أصوله

العنوان : حكم نزع الملكية الخاصة في القانون الليبي في منظور المذهب

المالكي

أرى أن الرسالة المذكورة صالحة لأن تقدم لمناقشة في برنامج ماجستير الشريعة بجامعة سوراكارتا المحمدية.

والسلام عليكم ورحمة الله وبركاته

سوراكارتا، 10 أغسطس 2014م

المشرف

الدكتور محمد إحصان

مذكرة المشرف

الدكتور محمد عبد الخالق حسن

المحاضر ببرنامج ماجستير الشريعة

بجامعة سوراكارتا المحمدية

المذكرة الرسمية

الموضوع: رسالة الطالبة مريم عادل سالم كبير

إلى فضيلة رئيس برنامج ماجستير الشريعة

بجامعة سوراكارتا المحمدية

السلام عليكم ورحمة الله وبركاته

بعد القراءة والمطالعة والمراجعة والتعديلات اللازمة اتجاه رسالة الطالبة:

الاسم : مريم عادل سالم كبير

رقم القيد : O200130006

قسم : الفقه و أصوله

العنوان : حكم نزع الملكية الخاصة في القانون الليبي في منظور المذهب

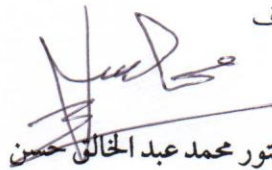
المالكي

أرى أن الرسالة المذكورة صالحة لأن تقدم لمناقشة في برنامج ماجستير الشريعة بجامعة سوراكارتا المحمدية.

والسلام عليكم ورحمة الله وبركاته

سوراكارتا، 10 أغسطس 2014م

المشرف



الدكتور محمد عبد الخالق حسن

الإقرار على أصالة الرسالة

أنا الموقعة أدناه:

الاسم : مريم عادل سالم كبير

رقم القيد : O200130006

قسم : الفقه و أصوله

العنوان : حكم نزع الملكية الخاصة في القانون الليبي في منظور المذهب

المالكي

أقر بأن هذه الرسالة المقدمة إلى برنامج ماجستير الشريعة بجامعة سوراكاراتا المحمدية من عمل بحثي إلا ما فيها من مقتبسات قد ذكرت مصدرها. وإذا ثبت في وقت لاحق أن هذه الرسالة من انتحال أو سرقة فإنه يحق للجامعة أن تلغي ما منحتني من اللقب العلمي والشهادة العلمية.

سوراكاراتا، 10 أغسطس 2014م

مريم عادل سالم كبير



بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

قال الله سبحانه وتعالى :

أَمَّا السَّفِينَةُ فَكَانَتْ لِمَسَاكِينَ يَعْمَلُونَ فِي الْبَحْرِ فَأَرَدْتُ أَنْ أَعِيبَهَا وَكَانَ

وَرَاءَهُمْ مَلِكٌ يَأْخُذُ كُلَّ سَفِينَةٍ غَضْبًا

﴿الكهف: 79﴾

إهداء

بعد الشكر لله سبحانه وتعالى أتقدم بالشكر والتقدير الملون بأجمل الألوان والمعطر بأروع روائح الورود والممزوج بالحب والاحترام إلى زوجي العزيز (ناصر)، والذي كان أساس انطلاقتي ودراستي والدعم المعنوي لي، حتى وصلت إلى هذا المكان، فبارك الله فيه وحفظه.

وإلى طيور جنتي وسر سعادتي أطفالي الأعزاء (عمر وفوزية).

وإلى أساس الحياة ... له مني كل التجلي والاحترام ... والذي العزيز وإلى من علمتني الصمود مهما تبدلت الظروف ... أمي الحبيبة إلى سندي وقوتي وملاذي بعد الله ... إخوتي وأخواتي.

كما أهدي هذا الجهد المتواضع إلى أسرتي الكريمة الثانية أهل زوجي الأحباء جميعاً وأخص بالذكر عمي العزيز (عمر) وعمتي الغالية (فوزية) حفظهما الله أطال لنا في عمرهما.

وإلى كل من دعمني بكلمة طيبة وبالثناء الصادق ... أقاربي الأعزاء وجاراتي وصديقاتي الغاليات ... وإلى كل الوجوه الإندونيسية الطيبة التي عرفناها.

شكر وتقدير

أتقدم بالتحية والإجلال والتقدير لفضيلة الدكتور بامبانج سييتياجي مدير جامعة سوراكارتا المحمدية، كما أتقدم بجزيل الشكر والتقدير لفضيلة الدكتور حذيفة دمياطي عميد الدراسات العليا، والدكتور سودارنو صبران رئيس قسم برنامج ماجستير الفقه الإسلامي.

وأتقدم ببالغ الشكر وجزيل العرفان إلى كل من وجهني، وعلمني، من أساتذتي الأفاضل طيلة رحلتي الدراسية دون تحديد.

وكما أقدم كل الاحترام وبالعظيم التقدير لكل من أخذ بيدي في سبيل إنجاز هذا البحث:

سعادة الأستاذ الدكتور محمد إحسان.

سعادة الأستاذ الدكتور محمد عبد الخالق حسن.

سعادة الأستاذ الدكتور محمد معين دين الله.

على عطاءهم اللامحدود الذي قاموا به، بمتابعة وتصويب هذا العمل، في كل مراحل عملي، والذي كان لعلمهم وفضلهم، وحسن توجيهاتهم وعونهم الأثر الملموس في أن يظهر البحث بصورته النهائية.

فجزاهم الله عني خير الجزاء.

ملخص

حكم نزع الملكية الخاصة في القانون الليبي في منظور المذهب المالكي رسالة مقدمة إلى برنامج ماجستير الشريعة بجامعة سوراكارتا المحمدية. إعداد الطالبة: مريم عادل سالم كبير. رقم القيد: O200130006. تحت إشراف الدكتور محمد إحسان والدكتور محمد عبد الخالق حسن. عام 2014 م - 1435 هـ.

هذه الرسالة بحث استقرائي مكتبي قامت فكرته بسبب حاجة الشارع الليبي إلى معرفة وإيضاح أحكام نزع الملكية الخاصة استناداً إلى آراء المذهب المالكي. وتركزت مشكلة البحث على دراسة رأي المذهب المالكي بنصوص مواد قانون رقم (4) لسنة 1978م لنزع الملكية في القانون الليبي. وبعد البحث والدراسة في جل أقوال وآراء الفقهاء والعلماء المتقدمين والمعاصرين بالمذهب المالكي، وكذلك دراسة وتحليل قانون رقم (4) ولائحته التنفيذية، توصلت الباحثة أن:

قانون نزع الملكية في ليبيا والمعروف بقانون رقم (4) ولائحته التنفيذية لا ينطبق مع أي قاعدة فقهية أو أي رأي فقهي. الأمر الذي انعكس منه حرمة الفعل الذي قامت به الدولة الليبية في حق مواطنيها. ووقوع الاثم على الأشخاص الذين استفادوا وتمتعوا من هذا القانون. ووجوب إنصاف المتضررين من قبل الدولة من جراء هذا القانون.

الكلمة الرئيسية: الحكم، النزع، الملكية، القانون الليبي، المذهب المالكي.

ABSTRACT

The rule of expropriate private property in Libyan law. From the perspective of the Maliki school .Master Thesis provided to get Master of law degree at the University of Muhammadiyah, Surakarta . Written by: **Maryam Adel Salem Kabir**. Student's number: O200130006. The supervisors: **Dr. muhammed abdul alkhaleq hassan** and **Dr. Muhammed ehsan**. 2014/1435H.

This master's thesis is a library research Its idea based on the need of Libyan street to know and clarify The provisions of the property expropriation Based on the opinions of the Maliki school Research problems statement focused on the study of the opinions of Malki school about the law No (4) for the year 1978 (the Expropriation of property in Libyan law). And after going deep in research and study In the words and opinions of scholars , scientists and the Contemporary of Maliki school and also study and analyzing the law No (4) and its Executive Regulations. The researcher concluded that:

Expropriation law in Libya which known as law no (4) And its implementing regulations does not apply with any base or Jurisprudential opinion. And its became unjustly by the Libyan state in the right of its citizens, The occurrence of the sinfulness of people who have benefited from this law and Libyan government should redress who are affected by this law.

Keyword: governance, sloughing, property, Libyan law, the Maliki school.

فهرس المحتويات

- أ صفحة الغلاف
- ب صفحة البسمة
- ج صفحة تقرير لجنة المناقشة
- د صفحة مذكرة المشرف الأول
- ه صفحة مذكرة المشرف الثاني
- و صفحة الإقرار على أصالة الرسالة
- ز صفحة الاستهلال
- ح صفحة إهداء
- ط صفحة شكر وتقدير
- ي صفحة ملخص البحث باللغة العربية
- ك صفحة ملخص البحث باللغة الإنجليزية
- ل فهرس المحتويات

1	الباب الأول : المقدمة
3	خلفية البحث
8	مشكلة البحث
8	هدف البحث
9	فوائد البحث
10	منهجية البحث
10	الدراسات السابقة
14	خطة البحث
	الباب الثاني : نبذة عن المذهب المالكي وقانون نزع الملكية الخاصة
20	في ليبيا
22	الفصل الأول: نبذة عن المذهب المالكي
23	المبحث الأول: التعريف بمؤسس المذهب المالكي

- المبحث الثاني: مدارس المذهب المالكي 27
- المبحث الثالث: المراحل التي مر بها المذهب المالكي 27
- المطلب الأول: مرحلة النشوء 28
- المطلب الثاني: مرحلة التطور 28
- المطلب الثالث: مرحلة الأستقرار 29
- المبحث الرابع: أصول المذهب المالكي 29
- المبحث الخامس: خصائص المذهب المالكي 31
- المطلب الأول: خصوصياته على مستوى أصول الفقه 31
- المطلب الثاني: خصوصياته على الصعيد الفقهي 33
- المبحث السادس: الكتب المعتمدة في المذهب المالكي 37
- المطلب الأول: الكتب المعتمدة في دور النشوء 37
- المطلب الثاني: الكتب المعتمدة في دور التطور 38

المطلب الثالث: الكتب المعتمدة في دور الاستقرار 40

الفصل الثاني: قانون نزع الملكية الخاصة في ليبيا 42

المبحث الأول: نبذة تاريخية عن التشريعات المتعلقة بنزع الملكية للمنفعة

العامة 43

المبحث الثاني: قانون رقم (4) لسنة 1978 م بتقرير بعض الأحكام الخاصة

بالملكية العقارية 51

المبحث الثالث: اللائحة التنفيذية لقانون رقم (4) لسنة 1978 م بتقرير

بعض الأحكام الخاصة بالملكية العقارية 57

المبحث الرابع: إقرار بالبيانات المحددة بالمادة (1) من اللائحة التنفيذية

للقانون رقم (4) لسنة 1978 م بتقرير بعض الأحكام الخاصة بالملكية

العقارية 70

- الباب الثالث: نزع الملكية الخاصة في الفقه المالكي والقانون الليبي 74
- الفصل الأول: نزع الملكية الخاصة في الفقه المالكي 76
- المبحث الأول: نزع الملكية الخاصة 77
- المطلب الأول: مفهوم نزع الملكية الخاصة 77
- المطلب الثاني: أدلة مراعاة الملكية الخاصة 81
- المطلب الثالث: ضوابط وحدود الملكية الخاصة 83
- المبحث الثاني: المصلحة المعتبرة 86
- المطلب الأول: مفهوم المصلحة المعتبرة 86
- المطلب الثاني: أدلة المصلحة المعتبرة 90
- المطلب الثالث: ضوابط المصلحة المعتبرة شرعاً 92
- المبحث الثالث: القبول والرضا 95
- المطلب الأول: مفهوم القبول والرضا 95

- 98 المطلب الثاني: أدلة مراعاة القبول والرضا
- 99 المبحث الرابع: الغصب
- 99 المطلب الأول: مفهوم الغصب
- 103 المطلب الثاني: أدلة تحريم الغصب
- 104 المبحث الخامس: الجبر الشرعي
- 105 المطلب الأول: مفهوم الجبر الشرعي
- 106 المطلب الثاني: المسائل التي يجبر فيها الإنسان على بيع ماله ..
- 107 المطلب الثالث: أدلة على الجبر الشرعي
- 109 المبحث السادس: الضمان (التعويض)
- 109 المطلب الأول: مفهوم الضمان
- 111 المطلب الثاني: أركان مفهوم الضمان
- 113 المطلب الثالث: أدلة الضمان

المطلب الرابع: الفرق بين المتعدي والغاصب من حيث

117 الضمان
119 الفصل الثاني: نزع الملكية الخاصة في القانون الليبي
122 المبحث الأول: أحقية و حرمة الملكية الخاصة للمواطن
122 المبحث الثاني: حدود ونطاق التملك
125 المبحث الثالث: شروط وضوابط التملك والتصرف
132 المبحث الرابع: الغصب
133 المبحث الخامس: الجبر
138 المبحث السادس: المصلحة
139 المبحث السابع: التعويض
142 المبحث الثامن: البيع والشراء للأملاك المنزوعة

الفصل الثالث: مقارنة بين نزع الملكية الخاصة في الفقه المالكي والقانون

الليبي 145

المبحث الأول: أحقية و حرمة الملكية الخاصة للمواطن 146

المبحث الثاني: حدود ونطاق التملك 149

المبحث الثالث: شروط وضوابط التملك والتصرف 152

المبحث الرابع: الغصب 159

المبحث الخامس: الجبر 162

المبحث السادس: المصلحة 166

المبحث السابع: التعويض 170

المبحث الثامن: البيع والشراء للأملاك المنزوعة 175

178الباب الرابع: الخاتمة
179التائج
186التوصيات
191المرفقات
206قائمة المراجع والمصادر
219فهارس البحث
219أ. فهرس الآيات
222ب. فهرس الأحاديث

