

إجراءات الفصل على نزاع الإفلاس في المؤسسة المالية الشرعية : دراسة مقارنة بين
إندونيسيا والدول العربية



إعداد:

محمد فيكي أزھاري

رقم التسجيل: ٤٣٢٠٢٢٨٣١٠٢٦

UNIDA
GONTOR
UNIVERSITAS DARUSSALAM GONTOR

قسم قانون المعاملات المالية

كلية الدراسات العليا

جامعة دار السلام كونتور

١٤٤٦ هـ / ٢٠٢٤ م

إجراءات الفصل على نزاع الإفلاس في المؤسسة المالية الشرعية : دراسة مقارنة بين
إندونيسيا والدول العربية

رسالة مقدمة لنيل درجة الماجستير في قسم قانون المعاملات المالية

إعداد:

محمد فيكي أزھاري

رقم التسجيل : ٤٣٢٠٢٢٨٣١٠٢٦

إشراف:

الدكتور إمام كمال الدين، Lc, M.Hum

UNIDA
GONTOR
UNIVERSITAS DARUSSALAM GONTOR

قسم قانون المعاملات المالية

كلية الدراسات العليا

جامعة دار السلام كونتور

١٤٤٦ هـ / ٢٠٢٤ م



UNIDA
UNIVERSITAS DARUSSALAM GONTOR
UNIVERSITAS DARUSSALAM
GONTOR

ملخص البحث

إجراءات الفصل على نزاع الإفلاس في المؤسسة المالية الشرعية : دراسة مقارنة بين إندونيسيا والدول العربية

محمد فيكي أزهارى، ٢٠٢٤

الإفلاس هو حالة توقف المدين عن سداد دنونه. ويُعتبر المدين مفلسا إذا كان في ذمته دين أو أكثر ويفقد قدرته على سدادها عند حلول الأجل. والإفلاس لا يقع في العقود التقليدية فقط، بل حدث في العقود الشرعية التي أبرمها عملاء المسلمين بعضهم البعض وخاصة في المؤسسة المالية الشرعية. غير أن الفصل على نزاعات الإفلاس وفق الشرع لم يُنفذ بعد، لعدم وجود القوانين الرسمية المنظمة لها والإدارة الخاصة لتتولى فصلها. ولا يزال الفصل فيها مستندا إلى نظام الإفلاس الموجود الذي لم يسر على مبادئ الشرع بشكل كامل، لوجود تغيير وضعية العقود المبنية على أسس الشركة الشرعية إلى عقد القرض التقليدي كي يتمكن القرار بإفلاسه. رغم أن عقود الشركة في الإسلام لا بد أن يكون فصل النزاع فيها على أساس الإخوة والشورى والصلح كما أشارها الشرع وكذلك ما نصتها فتاوى مجلس العلماء الإندونيسي.

ويهدف هذا البحث إلى مقارنة إجراءات الفصل على نزاع الإفلاس الواقع في إندونيسيا والدول العربية بحيث يمكن الحصول على بعض الأمور الإيجابية من خلالها حتى يمكن أن يطبق في الإفلاس الشرعي بإندونيسيا. وهذا البحث من البحث النوعي الوصفي باستخدام نهج الدراسة المقارنة. ويقع جمع البيانات من خلال جمع القوانين، والرسالات العلمية، والكتب، والمجلة المتعلقة بالإفلاس في إندونيسيا ومصر والسعودي، وتحليلها من خلال التحليل الوصفي على نهج المقارنة.

وتظهر من نتائج البحث أن نظام الإفلاس المطبق بإندونيسيا يقوم بإصدار قرار الإفلاس من خلال إثبات بسيط فحسب، دون النظر إلى الأمور الأخرى كالحالة المالية للمدين أو مدى صلاحيته في استمرارية الأعمال. وتغيير وضعية العقود المبرمة لدى المؤسسات المالية الشرعية التي تبنى على مبادئ الشرع إلى عقود القرض التقليدي. وأما إجراءات الفصل على نزاع الإفلاس بالدول العربية تقدم إيجاد الوساطة وعمليات إنقاذ الحالة المالية للمدين أولا قبل الشروع إلى قرار الإفلاس. والفصل على نزاع الإفلاس بالدول العربية يكون بأنشاء وتعيين الإدارة أو اللجنة الخاصة تقوم بوظيفة المعاونة والإشراف والمراقبة على تنفيذ قرار القاضي. فالمحاولات العديدة في إيجاد الوساطة والتسوية والصلح ومراعاة استمرارية العمل كما تُوجد في نظام الإفلاس بالدول العربية يمكن تطبيقها عند الفصل على نزاعات الإفلاس الواقعة بين عملاء الشرع، خاصة بين المؤسسات المالية الشرعية وعملاءها.

الكلمات الرئيسية: الإفلاس، فصل النزاع، نظام الإفلاس

Abstrak

Penyelesaian Sengketa Kepailitan pada Lembaga Keuangan Syariah : Studi Perbandingan antara Indonesia dan Timur Tengah

Muhammad Vicki Azhari, 2024

Pailit merupakan keadaan terhambatnya pelunasan hutang-hutang. Seseorang dinyatakan pailit apabila memiliki satu hutang atau lebih dan tidak mampu untuk melunasinya ketika jatuh tempo. Kepailitan tidak hanya terjadi pada transaksi konvensional, tapi juga terhadap transaksi yang terjadi antara para pelaku syariah, khususnya lembaga keuangan syariah dengan para nasabahnya. Namun penyelesaian kepailitan berbasis syariah ini belum dapat diwujudkan karena belum ada regulasi resmi yang mengaturnya dan lembaga khusus yang menanganinya. Sehingga kepailitan syariah masih merujuk kepada peraturan umum yang dirasa belum cukup selaras dengan prinsip Islam, seperti berubahnya status transaksi syariah yang berasaskan kemitraan menjadi perjanjian hutang-piutang untuk dapat diputuskan pailit. Padahal perkara yang terjadi dalam hubungan kemitraan Islam selalu diselesaikan dengan prinsip kekeluargaan dan perdamaian yang telah diajarkan dalam agama dan banyak tercantum dalam fatwa-fatwa Majelis Ulama Indonesia.

Penelitian ini bertujuan untuk melakukan perbandingan antara penyelesaian sengketa kepailitan di Indonesia dan Timur Tengah guna memperoleh beberapa sisi positif yang mungkin dapat dianut dalam urusan kepailitan syariah di Indonesia. Jenis Penelitian ini merupakan penelitian deskriptif kualitatif dengan pendekatan komparatif. Pengumpulan data dilakukan dengan mengumpulkan peraturan perundang-undangan, literatur-literatur, dan dokumen yang berkaitan dengan kepailitan di Indonesia, Mesir, dan Arab Saudi. Data dianalisis menggunakan metode deskriptif analisis dengan pendekatan komparatif.

Hasil penelitian menunjukkan bahwa aturan umum kepailitan yang dianut di Indonesia hanya mengatur penerbitan putusan pailit berdasarkan pembuktian sederhana saja, tanpa mempertimbangan hal-hal lainnya seperti keadaan keuangan debitor maupun potensi keberlangsungan usaha debitor. Serta merubah esensi akad yang dipakai oleh pelaku syariah yang berdasarkan asas kemitraan menjadi akad hutangi-piutang, dan perkara yang terjadi dalam akad kemitraan harus diselesaikan berdasarkan prinsip kekeluargaan dan perdamaian. Adapun peraturan pailit Timur Tengah mengatur prosedur mediasi dan penyelamatan keadaan keuangan debitor. Pengurusan pailit di Timur Tengah juga membetuk badan ataupun panitia khusus dengan tugas membantu dan mengawasi pelaksanaan putusan hakim mengenai perkara pailit. Upaya-upaya mewujudkan mediasi, perdamaian, dan keberlangsungan usaha dalam prosedur penyelesaian sengketa pailit tersebut mungkin dapat dianut dalam penyelesaian sengketa pailit antara para pelaku syariah, khususnya lembaga keuangan syariah dan para nasabahnya.

Kata Kunci: *Pailit, Penyelesaian Sengketa, Peraturan Kepailitan*

تقرير المشرف

بسم الله الرحمن الرحيم، الحمد لله رب العالمين، والصلاة والسلام على أشرف الأنبياء والمرسلين سيدنا محمد وعلى آله وصحبه أجمعين.

بعد الاطلاع على البحث الذي أحضره الطالب:

الاسم : محمد فيكي أزهارى

رقم التسجيل : ٤٣٢٠٢٢٨٣١٠٢٦ :

عنوان البحث : إجراءات الفصل على نزاع الإفلاس في المؤسسة المالية الشرعية

: دراسة مقارنة بين إندونيسيا والدول العربية

وافق المشرف على تقديمه إلى مجلس مناقشة رسالة الماجستير.

هذا، وتفضلوا سعادتكم بقبول جزيل الشكر وفائق الاحترام.

كونتور، ٥ ربيع الآخر ١٤٤٦ هـ

٨ أكتوبر ٢٠٢٤ م

المشرف



الدكتور إمام كمال الدين، L.c, M.Hum

رسالة تقرير لجنة المناقشة

قامت لجنة مناقشة رسالة الماجستير في كلية الدراسات العليا جامعة دار السلام كونتور
بإجراء المناقشة في:

اليوم : الأربعاء

التاريخ : ١٢ ربيع الاخر ١٤٤٦هـ / ١٦ أكتوبر ٢٠٢٤ م

فقررت بأن الطالب المذكور أدناه:

الاسم : محمد فيكي أزھاري

القسم : قانون المعاملات المالية

رقم التسجيل : ٤٣٢٠٢٢٨٣١٠٢٦

عنوان الرسالة : إجراءات الفصل على نزاع الإفلاس في المؤسسة المالية الشرعية

: دراسة مقارنة بين إندونيسيا والدول العربية

قد دافع عن البحث أمام لجنة المناقشة وتقرر قبوله شرطا لنيل درجة الماجستير في قانون
المعاملات المالية.

وتتكون لجنة المناقشة من السادة الأساتذة:

١. الأستاذ الدكتور إمام كمال الدين، Lc, M.Hum رئيسا ومشرفا
٢. الأستاذ الدكتور يويوك سويوتو عارف، M.S.I مناقشا
٣. الأستاذ الدكتور خير الأمم، M.Ec مناقشا
٤. الأستاذ الدكتور شمسوري، M.Sh مناقشا

بسم الله الرحمن الرحيم

السلام عليكم ورحمة الله وبركاته

تسلمت كلية الدراسات العليا بجامعة دار السلام كونتور إندونيسيا، الرسالة
التي كتبها الطالب:

الاسم : محمد فيكي أزهارى

رقم التسجيل : ٤٣٢٠٢٢٨٣١٠٢٦

العنوان : إجراءات الفصل على نزاع الإفلاس في المؤسسة المالية الشرعية :

دراسة مقارنة بين إندونيسيا والدول العربية

للحصول على درجة الماجستير في كلية الدراسات العليا قسم قانون المعاملات

المالية. العام الدراسي ١٤٤٦ هـ / ٢٠٢٤ م.

والسلام عليكم ورحمة الله وبركاته

تحريرا بكونتور، ١٢ ربيع الاخر ١٤٤٦ هـ

١٦

أكتوبر ٢٠٢٤ م

عميد كلية الدراسات العليا،



(الأستاذ المشارك الدكتور محمد خالد مصلح، M.A)

الإقرار

بسم الله الرحمن الرحيم

أنا الموقع أدناه:

: محمد فيكي أزهوري

الاسم الكامل

: ٤٣٢٠٢٢٨٣١٠٢٦

رقم التسجيل

: إجراءات الفصل على نزاع الإفلاس في المؤسسة المالية الشرعية :

عنوان الرسالة

دراسة مقارنة بين إندونيسيا والدول العربية

أقر بأن هذا البحث عمل أصيل لي وليس جزءا من كتاب منشور أو رسالة جامعية أخرى. وإذا ثبت استقبالا أن هذا البحث منتحل، أنا مستعد لتحمل المسؤولية وقبول أية عقوبات أكاديمية حسب ما تنصه لوائح الجامعة، ولن تكون المسؤولية على كلية الدراسات العليا جامعة دار السلام كونتور.

جامعة دار السلام كونتور، ١٣ ربيع الآخر ١٤٤٦ هـ

١٦ أكتوبر ٢٠٢٤ م

صاحب الإقرار



(محمد فيكي أزهوري)

٤٣٢٠٢٢٨٣١٠٢٦

من هدي القرآن الكريم

أَعُوذُ بِاللَّهِ مِنَ الشَّيْطَانِ الرَّجِيمِ

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

﴿ وَإِنْ كَانَ ذُو عُسْرَةٍ فَنَظِرَةٌ إِلَىٰ مَيْسَرَةٍ وَأَنْ تَصَدَّقُوا خَيْرٌ لَّكُمْ إِنْ كُنْتُمْ تَعْلَمُونَ ﴾

﴿سورة البقرة: ٢٨٠﴾

﴿ يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا إِذَا تَدَايَنْتُمْ بِدِينٍ إِلَىٰ أَجَلٍ مُّسَمًّى فَاكْتُبُوهُ ﴾

﴿سورة البقرة: ٢٨٢﴾

UNIDA
GONTOR
UNIVERSITAS DARUSSALAM GONTOR

إهداء

أهدي هذا البحث بخلوص الشكر الجزيل

إلى

معهد دارالسلام كونتور وجامعة دارالسلام كونتور

وإلى

والديّ العزيزين المحبوبين، السيد عبد الوهاب والسيدة خالصة القلبية، الذين ربّاني صغيراً بالرفق والرحمة وبكل صبرهما وبنصيحتهما وجهدهما إلا ما أكون عليه الآن، عسى أن يحقق لهما الأمل العالية والحياة السعيدة في الدنيا والآخرة

(نسأل الله التوفيق والسلامة في الدنيا والآخرة)

UNIDA
GONTOR
UNIVERSITAS DARUSSALAM GONTOR

كلمة شكر وتقدير

الحمد لله الذي بنعمته تتم الصالحات وبالعمل والطاعة تطيب الحياة وتنزل البركات. أَللّهُمَّ صل وسلم على نبينا المصطفى وعلى آله وأصحابه ومن تبعهم بإحسان إلى يوم الدين. أما بعدُ،

فبتوفيق الله وعونه تمت كتابة هذه الرسالة، رغم أنها لا تزال بعيدة من الكمال. وخطر في قلب الباحث الرجاء لتكون هذه القطعة من علوم الله نافعة لنفسه ولغيره. وهذه الغاية لا يصل إليها الباحث إلا بمعاونة الغير مباشرة أم غير مباشرة، ففي إتمام هذه الرسالة يودّ الباحث تقديم عربون وفاء وتقدير من أعماق قلبه إلى الذين لهم فضل في كتابة هذا البحث، ومنهم:

١. فضيلة رؤساء معهد دار السلام كونتور للتربية الإسلامية الحديثة، وهم كياهي الحاج حسن عبد الله سهل، والأستاذ الدكتور أمل فتح الله زركشي، وكياهي الحاج محمد أكرم مريات. جزاهم الله خير الجزاء على حسن التربية لجميع تلاميذهم وحفظهم الله.

٢. فضيلة رئيس جامعة دار السلام، الأستاذ الدكتور حامد فهمي زركشي ووكلاءه الدكتور عبد الحافظ زيد والدكتور ستياوان بن لاهوري والدكتور خير الأمم والدكتور ريان رمضاني جايوسمان على بذل جهودهم الروحية والمادية في إدارة هذه الجامعة.

٣. فضيلة عميد كلية الدراسات العليا الدكتور محمد خالد مصلح ورئيس قسم قانون المعاملات المالية الدكتور شمسوري ومن يساعدهما في هذه الكلية الحبيبة.

٤. فضيلة المشرف الدكتور إمام كمال الدين الذي بذل أقصى جهده وأخلص نفسه بالتوجيه المتواصل والإشراف التام على هذا البحث.

٥. فضيلة المحاضرين في هذه الجامعة وبالخصوص في كلية الدراسات العليا الذين بذلوا جهدهم وطاقاتهم وأوقاتهم وأفكارهم لإجراء التربية والتعلم فيها ودعاء طلبتهم حفظهم الله.

٦. حضرة والديّ المحبوبين المحترمين

٧. وهؤلاء الذين أخلصوا صبرهم وسمحوا صدورهم على المعونة في إتمام كتابة هذه الرسالة.

هذا، ويسأل الله الباحث أن يثيبهم على أعمالهم ويغفر لهم ذنوبهم ويكتب لهم التوفيق ويجزيهم خير الجزاء والسعادة في الدنيا والآخرة ويعينهم في أعمالهم، آمين. حسبنا الله ونعم الوكيل نعم المولى ونعم النصير. والحمد لله رب العالمين

كونتور، ٥ ربيع الآخر ١٤٤٦ هـ

٨ أكتوبر ٢٠٢٤ م

الباحث،

محمد فيكي أزهارى

UNIDA
GONTOR
UNIVERSITAS DARUSSALAM GONTOR