

**FAKTOR ‘URF DALAM PEMBAHARUAN HUKUM SYARA’
BERKAITAN ISU -ISU MUAMALAH
(‘URF FACTORS IN RENEWAL OF SYARIA’ LAW REGARDING
MUAMALAH ISSUES)**

Ahmad Misbah Bin Muhamad Hilmi
Jabatan Undang-Undang
Fakulti Syariaiah Undang-Undang
Kolej Universiti Islam Antarabangsa Selangor
ahmadmisbah@kuis.edu.my

ABSTRAK

Ini merupakan kajian kepustakaan (Library Research). Sumber kajian ini adalah kitab usul fiqh, fiqh dan al-Qawâid al-Fiqhiyah yang berkaitan dengan perkara kajian iaitu úrf. Selain itu tulisan ini ingin menjawab persoalan, apa implikasi perubahan ‘urf terhadap isu-isu fiqh yang telah ditetapkan berdasarkan ‘urf . Metode deskriptif, komparatif dan analisis isi (content analysis) digunakan dalam kajian ini. Hasil penelitian ini menunjukkan bahawa pembaharuan hukum Islam penting, terutama terhadap hukum-hukum yang ditetapkan berdasarkan ‘urf. ‘Urf adalah perkara yang dibiasakan oleh kebanyakan masyarakat di semua atau sebahagian negeri, samada dalam bentuk ucapan maupun perbuatan. Ia dapat dijadikan dalil dalam pembaharuan hukum syara’ atau diterima sebagai kaedah hukum Islam.

Katakunci: úrf, Pembaharuan, Hukum

ABSTRACT

This is a library research. The source of the study is from the book of usul fiqh, fiqh and al-Qawâid al-Fiqhiyah which relates to the subject of the study namely the úrf method. Besides that, this article intended to answer the question, what is the implication of 'urf' change on fiqh issues that have been determined based on the 'urf' method. Descriptive, comparative and content analyzes methods were used in this study. The results of this study show that the reform of an Islamic law is important, especially the law developed based on 'urf. Urf is a condition which is accustomed to most people at all or a part of the state, either in the form of speech or action. It can be used as a proposition in the reform of Islamic law ' or adopted as a method in Islamic law.

Keywords: úrf, Reform, Law

PENDAHULUAN

Hukum Islam yang sedia ada dalam berbagai kitab fiqh adalah hasil ijtihad ulama masa lalu banyak dipengaruhi dengan faktor ‘urf, kerana tidak dinyatakan secara jelas hukumnya dalam *nas*. Ijtihad mereka itu mungkin tidak lagi sesuai untuk diaplikasikan dan mungkin tidak lagi memberi kesan kemaslahatan atau meraikan kepentingan bagi umat Islam pada zaman ini.

Bukti sejarah tentang pembentukan hukum Islam, sejak di zaman rasul bahwa pengaruh *'urf* masyarakat Arab diterima sebagai sumber hukum Islam. Setelah wafatnya Rasul maka terhenti turun *nas justeru* penerimaan *'urf* sebagai sumber hukum Islam ini telah diputuskan para ulama dengan meneliti apakah *'urf* itu menepati atau bertentangan dengan Qur'an dan Hadis. Semua bentuk *'urf* yang menepati dengan kedua sumber hukum Islam itu boleh diterimapai dan yang bertentangan ditolak.

LATAR BELAKANG MASALAH

Hukum Islam merupakan satu ketentuan yang mengatur tingkah laku manusia, samada ia adalah *manshûsh* dalam Qur'an dan Hadis ataupun hukum-hukum yang dibentuk melalui ijtihad para mujtahid. Hukum Islam yang *manshûsh* atau *al-nushûsh al-muqaddasah* dan *al-hadîs al-mutawâtirah* disebut syari'ah. Syari'ah bersifat *al-tsawâbit* atau stabil dan tidak dapat berubah. Manakala hukum Islam yang berasal dari pemahaman para mujtahid terhadap *al-nushûsh al-muqaddasah*, *al-hadîs al-mutawâtirah* dan sumber-sumber lain disebut fiqh. Ini membolehkan fiqh berkembang, bervariasi, berubah sesuai dengan perubahan situasi dan memenuhi tuntutan kehidupan manusia. Namun faktor kuat yang mempengaruhi hukum adalah situasi setempat atau *urf*. *'Urf* merupakan salah satu dalil yang termasuk dalam kategori *al-adillah al-mukhtalaf fih*. Penerimaan *'urf* sebagai dalil adalah tanda kesan hukum Islam terhadap *'urf* yang berlaku dalam masyarakat. Oleh itu jika hukum berdasar *urf* lampau dikekalkan maka ini akan mendatangkan kesulitan dan kemudharatan kepada generasi Islam sesudahnya. Hal ini bertentangan dengan prinsip-prinsip hukum Islam yang menghendaki kemudahan dan keringanan kepada umatnya.¹ Dengan perubahan situasi, kedudukan, dan tempat, hukum yang ditetapkan berdasarkan *'urf* sepatutnya turut mengalami perubahan. Kaedah ini telah diaplikasikan oleh Imam Syâfi'î ketika mengubah ijtihadnya di Iraq dalam berbagai persoalan hukum setelah beliau menetap di Mesir. Ijtihad imam Syâfi'î ketika di Iraq disebut *qaul qadîm* dan kemudian ijtihadnya di Mesir disebut *qaul Jadid*². Atas dasar ini, seorang Faqih dituntut tidak kaku dalam mengistinbathkan dan menerapkan hukum Islam agar misi dan tujuan hukum Islam dapat diaplikasi dalam kehidupan manusia. Di sinilah kaitannya antara *'urf* dengan pembaharuan hukum Islam menjadi signifikan. Sesuatu yang tidak mendatangkan kemaslahatan bagi umat Islam, boleh dilakukan pembaharuan terhadapnya dengan mengekalkan prinsip-prinsip yang ditetapkan dalam ilmu usul fiqh.

Persoalan Kajian

1. Apa makna *'urf*?
2. Bagaimana pembaharuan hukum Syara' jika berlaku perubahan *'urf*?

Objektif Kajian

1. Menjelaskan makna *'urf*.
2. Menjelaskan pembaharuan hukum syara' yang dibina berdasarkan *'urf*

¹ Yûsuf Qardhâwî, *al-Khasâis al-Âmmah li al-Islâm*, (Kaherah: Maktabah Wahbah, 1989), Cet. ke-4, h. 231.

² Al-Sayis Muhammad 'Ali, *Tafsîr Ayât al-Ahkâm*, (Mesir: M. 'Ali Shubih, 1953), Jilid 4, h.162

Tumpuan Kajian

Kajian ini memfokus pembaharuan hukum syara', antaranya dengan melihat faktor úrf. Dari sudut usul fiqh, tulisan ini mengungkapkan tentang makna 'urf, perbezaan 'urf dengan Ijma' dan dalil-dalil syara' yang lain, pembahagian 'urf, dan kaidah tentang 'urf.

KERANGKA TEORI ÚRF

Kata 'urf mempunyai beberapa makna pada bahasa. Seperti kata 'urf dan *al-ma'rûf* diguna untuk menunjukkan suatu perbuatan yang dilakukan dengan cara yang baik.³ Menurut al-Râghib kata 'urf yang berasal dengan kata *ma'rûf* bermaksud suatu perbuatan yang dinilai baik oleh akal dan agama⁴ Kemudian kata ini dipakai dengan pengertian sesuatu yang telah dikenal lagi dipandang lazim dan baik oleh manusia sehingga dapat diterima akal sihat.⁵

Dalam mendefinisikan 'urf secara istilah ada beberapa pendapat ulama. Al- Jurjânî memahami 'urf sebagai semua yang telah tetap dalam jiwa, akal dan dapat diterima tabiat. Sementara adat pula merupakan segala yang dipraktikkan manusia secara terus menerus yang selari dengan akal sehat dan telah menjadi kebiasaan mereka.⁶ Manakala Abû Zahrah membatas makna 'urf kepada urusan kebiasaan manusia dalam kegiatan muamalah mereka.⁷ Sebab, masalah muamalah ini banyak disentuh dalam bentuk prinsip-prinsip dasar dalam Qur'an dan Hadis sehingga jelas pengaruh 'urf di mana umat Islam berada. Mushthafâ Ahmad Zarqâ' menjelaskan definisi 'urf bahawa 'urf bersumber dari adat kebanyakan kaum dalam bentuk perkataan atau perbuatan.⁸ Beliau tidak mensyaratkan sesuatu yang disebut 'urf dilakukan oleh semua orang, tetapi cukup dilakukan oleh kebanyakan kaum atau masyarakat. Dalam hal ini, 'urf tidak hanya dalam bentuk perbuatan, boleh juga berupa perkataan. Menurut 'Abd al-Wahhâb Khallâf bahawa sesuatu yang disebut 'urf, adalah yang telah diketahui manusia dan menjadi tradisi mereka. Beliau memperinci bentuk 'urf hingga meliputi perkataan, perbuatan atau meninggalkan perbuatan. Dalam konteks ini, Khallâf menyamakan antara 'urf dan adat⁹.

³ Abû al-Fadl Jamâl al-Dîn Muhammad bin Mukarram ibn Manzhûr al-Afriqî al-Misrî, selanjutnya disebut ibn Manzhûr, *Lisân al-Arab*, (Beirût: Dâr Shadir, 1990), Cet. ke-1, Jilid 9, huruf fâ, h. 239

⁴ Abû al-Qâsim al-Husain ibn Muhammad ibn al-Mufaddal yang dikenal dengan nama al-Râghib al-Ashfahânî, selanjutnya disebut al-Ashfahânî, *Mu'jam Mufradât Alfâz al-Qur 'ân*, (Beirût: Dâr al-Kutub al-Ilmiyyah, 2004), h. 371

⁵ Ibid h.239

⁶ al-Jurjânî membezakan antara 'urf dan adat., sesuatu yang disebut sebagai 'urf bukan semata kerana dapat diterima tabiat, tetapi mesti selari dengan akal manusia. Sementara sesuatu yang disebut sebagai adat bukan semata-mata selari dengan akal yang sehat, tetapi mesti telah dipraktikkan manusia secara terus menerus sehingga menjadi tradisi di kalangan mereka. Lihat Alî bin Muhammad al-Jurjânî, *Kitâb al-Ta'rifat*, (Beirût: Dâr al-Kutub al-Ilmiyyah, 1988), Cet. Ke-3, h. 149.

⁷ Muhammad Abû Zahrah, *Ushû al-Fiqh*, (Dâr al-Fikr, 1953), h. 273

⁸ Mushthafâ Ahmad Zarqâ', *al-Madkhal al-Fiqhî al-Âm*, (Damsyik: Dâr al-Fikr, 1967), Juz 1, h. 131

⁹ Abd al-Wahhâb Khallâf, *Ilmu Ushû al-Fiqh*, (Kairo: Dâr al-Qalam, 1978), Cet. ke- 12, h. 89

PERBEDAAN ‘URF DENGAN IJMA’¹⁰

Jadual 1: Perbedaan Úrf Dengan Ijma’

úruf	Ijma’
<p><i>urf</i> atau adat terbentuk bila orang yang melakukannya secara berulang-ulang atau yang mengakui dan menerimanya berasal dari semua lapisan masyarakat, baik mujtahid ataupun orang biasa.</p> <p>‘<i>urf</i>’ atau adat sudah tercapai bila ia telah dilakukan dan dikenal oleh sebagian besar orang dan tidak mesti dilakukan oleh semua orang.</p> <p><i>urf</i> tidak mengikat umat Islam yang berbeza ‘<i>urfnya</i>’</p>	<p>Terbentuk dari kesepakatan diantara para mujtahid, kesepakatan orang-orang yang bukan mujtahid tidak dianggap sebagai Ijma’</p> <p>Ia mesti diakui dan diterima semua pihak.</p> <p>Ijma’ mengikat umat Islam dari generasi ke generasi.</p>

‘Urf dalam Sunnah¹¹ Taqrîrîyah¹²

Sunnah *taqrîrîyah* berfungsi sebagai legitimasi terhadap ‘*urf*’ masyarakat Arab ketika itu untuk menjadi sumber hukum Islam. Jika diamati dalam sejarah banyak ‘*urf fâsid*’ yang bertentangan dengan nilai-nilai Islam dilarang Nabi untuk diaplikasikan oleh umat Islam. Sebaliknya, semua ‘*urf*’ yang baik dan sejajar dengan ajaran Islam diterima dan tetap dipertahankan. Contoh:

¹⁰ Umumnya para ulama memahami Ijma’ sebagai kesepakatan para ulama mujtahid. Khudari Bek mendefinisikan Ijma’ adalah kesepakatan para mujtahid dari umat ini pada suatu masa tentang hukum syara’. Lihat Muhammad Khudari Bek, *Tarîkh al-Tasyrî’ al-Islâmi*, (Beirût: Dâr al-Fikr, 1988), h. 271. Menurut al-Âmidî Ijma’ adalah kesepakatan sejumlah *Ahlu al-Halli wa a l-‘Aqd* dari umat Muhammad pada suatu masa atas hukum suatu perkara. Melalui definisi ini, al-Amidi membataskan Ijma’ hanya khusus berasal dari orang-orang yang disebut *Ahlu al-Halli wa al-‘Aqd*, iaitu orang-orang yang berperanan sebagai pembimbing umat Islam dalam melaksanakan kehidupan beragama. Al-Âmidî tidak memasukkan orang awam dan masyarakat umum sebagai pemutus dalam Ijma’, lihat Syaifu al-Dîn Abî al-Hasan ‘Alî ibn Abî ‘Alî ibn Muhammad, *al-Ihkâm fi Ushû al-Ahkâm*, (Beirût: Dâr al-Fikr, 1996), Cet. ke-1., h. 137. Menurut Al-Ghazâlî, Ijma’ ialah kesepakatan umat Muhammad atas suatu urusan agama. Pendapat al-Ghazâlî ini sependapat imam Syâfi’î yang mensyaratkan Ijma’ sebagai kesepakatan umat. Namun, penyebutan umat ini dengan makna umum, tetapi yang dimaksud khusus (*zikru al-Âm iradatu al-Khâs*). Tegasnya, umat Muhammad yang melakukan Ijma’ itu adalah orang-orang yang terpilih dari mereka, iaitu para mujtahid. Abû Hamid al-Ghazâlî, *al-Mustashfâ min ‘Ilm al-Ushûl*, (Beirût: Dâr al- Kutub al-‘Ilmiyyah, 1983), Jilid 1, h. 110

¹¹ Sunnah bermaksud membuat jalan, iaitu jalan yang dibuat orang-orang dahulu kemudian dilalui orang-orang yang datang setelah mereka. Lihat Ibn Manzhûr, *Lisân*, Jilid 13, h. 226. Al-Razî dalam bukunya *Mukhtâr al-Shihah* menjelaskan bahawa Sunnah secara bahasa bererti tata cara dan perilaku hidup (*al-Tarîqah wa al-Sirah*) lihat Muhammad bin Abû Bakar al-Razî, *Mukhtâr al-Shihah*, (Beirût: Maktabah Lubnan, 1986), h. 133

¹² *Sunnah taqrîrîyah* merupakan salah satu dari tiga bentuk Sunnah Nabi. Sunnah *taqrîrîyah* adalah ucapan atau perbuatan sahabat yang dilakukan di hadapan Nabi atau sepengetahuan Nabi, tetapi Nabi hanya diam atau tidak mencegah atau pun langsung menunjukkan persetujuannya. Diam Nabi sebagai isyarat persetujuannya terhadap perbuatan atau ucapan sahabat

قَدِمَ النَّبِيُّ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ الْمَدِينَةَ وَهُمْ يُسَلِّفُونَ فِي الثَّمَارِ السَّنَةَ وَالسَّنَتَيْنِ فَقَالَ : مَنْ أَسْلَفَ فِي تَمْرٍ فَلْيَسْلِفْ فِي كَيْلٍ مَعْلُومٍ وَوَزْنٍ مَعْلُومٍ إِلَى أَجَلٍ مَعْلُومٍ¹³.

Ketika Nabi tiba di kota Madinah, penduduk Madinah telah biasa memesan buah kurma dengan waktu satu dan dua tahun. maka Nabi bersabda, “Barangsiapa memesan kurma, maka hendaknya ia memesan dalam takaran, timbangan dan tempoh yang jelas (diketahui oleh kedua belah pihak).- Riwayat al- Bukhori.

Jual-beli salam merupakan transaksi yang telah diamalkan penduduk madinah dalam kegiatan muamalah mereka, jual-beli salam yang berlaku dikalangan masyarakat Madinah itu diterima dan dibenarkan Nabi SAW. Jadi, jual beli salam bersumber dari ‘urf dibenarkan dengan kriteria-kriteria seperti yang dijelaskan dalam Hadis di atas. Kesimpulan bahawa tradisi atau ‘urf masyarakat Arab diterima Islam melalui *taqrîr* atau ketetapan dari Nabi SAW. Ketetapan Nabi itu dapat ditunjukkan dengan sikap diamnya.

‘Urf dalam Adat (Hukum Adat)

Perkataan ‘*adah* (العادة) bererti kebiasaan, asal kata adat ini adalah dari bahasa Arab, tetapi ia telah diterima dalam semua kaum. Manakala dari istilah hukum adat bahawa ia merupakan adat atau kebiasaan dalam kehidupan masyarakat yang mempunyai akibat hukum bagi orang-orang yang melanggarnya. Sementara sesuatu yang disebut ‘urf bukan kerana mempunyai akibat, tetapi diakui dan diterima masyarakat dan kebiasaan itu selari dengan nilai-nilai Islam.

TEORI PEMBAHARUAN HUKUM SYARA’

1. Istilah ‘*pembaharuan*’ berasal dari kata baru yang bererti belum pernah dilihat dan didengar sebelumnya. Manakala kata ‘memperbarui’ mengandung pengertian membarui, iaitu memperbaiki supaya menjadi baru atau mengganti dengan yang baru. Sementara ‘pembaharuan’ bermakna proses, cara, perbuatan memperbarui¹⁴. Dalam literatur Islam diguna kata *taghaiyyur* untuk pembaharuan. Secara etimologi kata *taghaiyyur* berasal dari kata *تغير* bererti merubah sesuatu atau menggantinya sehingga membuatnya tidak seperti asal¹⁵. Kata *taghaiyyur* dengan makna ini dapat dipahami dari firman Allah bermaksud;

Yang demikian (siksaan) itu adalah kerana sesungguhnya Allah sekali-kali tidak akan merubah sesuatu nikmat yang telah dianugerahkan-Nya kepada sesuatu kaum, hingga kaum itu merubah apa yang ada pada diri mereka sendiri, dan sesungguhnya Allah Maha Mendengar lagi Maha Mengetahui. (Q.S. 8:53)

Justeru Istilah ini amat tepat untuk menunjukkan bahawa hukum Islam atau fiqh dapat mengalami perubahan kerana berlakunya perubahan masa, lingkungan dan adat atau ‘urf.

¹³ Al- Bukhori. Abû ‘Abdullah Muhammad bin Ismail bin Ibrahim bin al-Mughirah Bardazibah al-, *Shahîh Bukhârî*. No. Hadis; 2151. *Bab al-Salam fi kail maklum*. (Dâr al-Fikr, 1994)

¹⁴ Lihat <http://prpm.dbp.gov.my/cari1?keyword=pembaharuan>; sesuatu yangg baru diperkenalkan seperti kaedah, sistem, adat, dan lain-lain yang baru: dalam Kamus Dewan Edisi Keempat.

¹⁵ Ibn Manzhûr, *Lisân*, Jilid 5, h. 40

Dalam kaitan ini, para ulama menyusun kaidah fikih sebagai berikut:

تغيير الفتوى بتغيير الزمان والمكان والأحوال والعادات¹⁶

Perubahan fatwa (hukum) dan perbedaannya terjadi dengan adanya perubahan waktu, tempat, situasi, motivasi dan adat

Melalui kaidah ini, bahawa hukum Islam mengalami perubahan kerana perubahan masa adalah hukum Islam yang ditetapkan berlandaskan *'urf* dan *maslahah*. Perubahan yang demikian penting dilakukan agar hukum Islam mampu membawa kemaslahatan dan kelapangan bagi kehidupan manusia dan mampu menjawab berbagai persoalan yang terjadi dalam kehidupan mereka.

2. Istilah *hukum* muncul dengan berbagai kata lain, seperti hukuman, berhukum, menghukum, terhukum, hakim, berhakim, menghakimi dan kehakiman.¹⁷ Semua kata ini berasal dari kata *hukm* dalam bahasa Arab. Kata *hukm* dengan jamaknya *ahkâm* berasal dari kata kerja *hakama, yahkumu*. Kata ini bermaksud memutuskan, menghukum, menetapkan, mengadili, dan mengendalikan.¹⁸
3. Istilah *syari'ah* pula bermaksud agama yang meliputi aspek keyakinan (akidah) dan segi amalan dalam agama, kemudian oleh para fuqaha membataskan pengertiannya secara khusus untuk menunjukkan ketentuan-ketentuan hukum yang berkaitan dengan perbuatan manusia yang terhasil dari *istinbath* hukum yang sah.¹⁹

PEMBAHARUAN HUKUM SYARA'²⁰

Untuk mencapai maksud pembaharuan hukum syara' adalah dengan cara berikut;

Pertama, memahami *al-nusûs* yang berbahasa Arab. Dalam konteks ini, *al-nusûs* itu sendiri merupakan *al-maqâshid al-syari'ah* yang perlu dipahami secara tepat dan benar.

Kedua, pendekatan *illat*²¹ dan hikmah. Ini perlu dilakukan dengan cermat dan mendalam hingga dapat mengenal *illat* dan hikmah pada setiap perintah dan larangan dalam Qur'an dan Hadis.

Ketiga, pendekatan *al-maqâshid asliyah*²² wa *maqâshid tâbi'ah*²³. Hukum-hukum yang

¹⁶ Al-Zarqa, *Syarah Qawaed al-Fiqhiah*. h.227

¹⁷ Lihat <http://prpm.dbp.gov.my/Cari1?keyword=hukum>, pada 26 jan 2019.

¹⁸ Lihat Ibn Manzhûr, *Lisân*, Jilid 12, h. 140-144.

¹⁹ Muhammad Yusuf Musa, *al-Madkhal li Dirâsah al-Fiqh al-Islâmî*, (Kairo: Dâr al- Fikr al-Arabî, 1961), Cet. ke-2

²⁰ Bukan bermaksud mengganti dan merubah ajaran- ajaran dan hukum-hukum yang bersifat mutlaq, fundamental dan universal, yang telah ada dalam ketentuan-ketentuan yang tegas dan jelas (*qath'î*). Pembaruan dilakukan terhadap hukum-hukum yang dilandaskan pada ketentuan-ketentuan yang *zannî* dan hasil ijtihad ulama pada masa lalu.

²¹ *Illat* dan hikmah ada yang dapat diketahui dan ada yang tidak dapat diketahui. Ketika *illat* dan hikmah diketahui dan terukur secara jelas, ia mesti diambil dan dipakai dalam menetapkan hukum. Sebaliknya, ketika *illat* dan hikmah tidak diketahui, ia tidak dapat dipakai sebagai alasan menetapkan hukum.

²² Adalah kemaslahatan yang mesti ada pada setiap mukallaf meliputi semua yang bersifat *dharûriyat* (asasi) dalam setiap perkara. Ini bermaksud *al-maqâshid al-asliyah* adalah kembali pada pemeliharaan lima hal Utama (*al- Kulliyat al-Khams*) yang meliputi agama, diri, akal, keturunan, dan harta Lihat Syatibi, *al-Muwâfaqât* , Jilid 3, h. 154-155

ditetapkan Allah dan Rasul melalui al-Qur'an dan Hadis, semuanya mempunyai *maqâshid* asli (*maqâshid al-asliyah*) dan *maqâshid* beralasan/ berhikmah (*maqâshid al-tâbi'ah*).

Keempat, pendekatan *sukut al-syâri*²⁴. Menurut Syâthibî, *sukut al-syâri*' ini terjadi sebab dua faktor kemungkinan.²⁵ Pertama, peristiwa hukum terjadi dan *Syari*' diam, tidak menjelaskan kedudukan hukumnya. Kedua, *Syari*' diam tidak menyampaikan suatu hukum kerana memang peristiwa hukum tidak ada. Ini sebagai isyarat *Syari*' memberikan keleluasaan kepada manusia mengerjakan suatu perbuatan. Banyak peristiwa hukum yang muncul setelah Nabi wafat yang belum mendapat ketentuan hukum dari *Syâri*'. Semua persoalan muamalah yang *maskût anhu* termasuk kelompok ini. Diamnya *Syâri*' dalam masalah muamalah sebagai isyarat hal itu boleh dilakukan melalui prinsip *al-Barâ'ah al-Ashliyah*, iaitu hukum asal suatu bentuk muamalah yang bermanfaat diperbolehkan²⁶. Ada tiga sikap umat Islam terhadap hukum Islam dalam merespon isu-isu kontemporari.

Pertama, sebagian umat Islam tetap mempertahankan hukum Islam seperti yang ada dalam kitab-kitab feqah, tanpa membezakan secara tegas hukum yang harus tetap atau stabil dan hukum yang dapat berubah, dinamis dan berkembang, hukum yang *manshûsh* dan hasil ijtihad.²⁷

Kedua, sebagian umat Islam berpandangan bahawa pintu ijtihad mesti dibuka secara bebas tanpa terikat dengan konsep metodologi yang telah dirumuskan mujtahid terdahulu²⁸.

Ketiga, sebagian umat Islam berpendapat mengambil ijtihad masa lalu seadanya tidak akan cukup menyelesaikan masalah kehidupan umat Islam masa kini. Untuk itu, umat Islam boleh dan harus berijtihad, tetapi tetap berada dalam kerangka yang telah ada.

Hukum Islam selain yang ada dalam Qur'an dan Hadis, adalah dari hasil ijtihad mujtahid yang dianalisis dari kedua-dua *nas* itu. Hasil ijtihad ini ada yang dipengaruhi dalam pembentukannya oleh situasi dan kedudukan. Hasil ijtihad seperti ini yang merupakan lapangan ijtihad untuk disesuaikan dengan masa kini. Hukum yang ditetapkan melalui ijtihad, dapat diperbarui agar membawa kemaslahatan bagi umat Islam kini. Ijtihad boleh dilakukan dalam masalah-masalah yang tidak ada ketetapan hukumnya secara tegas dalam Qur'an dan Hadis. Pembaharuan ini mesti dilakukan secara berterusan agar hukum Islam tidak ketinggalan zaman.

Perubahan hukum ini dipandang sebagai usaha menjadikan hukum mampu merespon perubahan situasi dan kedudukan masyarakat. Misalnya, sikap Umar yang tidak memberikan bahagian zakat kepada para *mu'allaf* kerana telah terjadi perubahan situasi dan kedudukan mereka. Umar berpendapat bahagian zakat untuk *mu'allaf* diberikan ketika umat Islam berada dalam keadaan lemah adalah bertujuan menghindarkan agar mereka tidak berbuat jahat kepada umat Islam dan sebagai satu usaha menarik hati mereka kepada Islam²⁹. Berkaitan hal ini, semangat melakukan ijtihad *fardî* maupun *jama'i* di kalangan ulama harus

²³ Adalah segala sesuatu yang mendukung dan berkaitan dengan terwujudnya *al-maqâshid al-asliyah*, samada ia dari perintah agama atau dari inovasi manusia melalui perbuatan-perbuatan keseharian. *ibid*.

²⁴ Kata *sukut* secara bahasa berarti diam atau tidak bersuara. Secara istilah *sukut al-syâri*' adalah diamnya *Syâri*' tanpa memberikan ketentuan hukum suatu peristiwa, samada dalam isu-isu ibadah atau muamalah guna mencapai suatu tujuan., *Ibid*.

²⁵ *Ibid*. h. 157

²⁶ Khallaf, *Ilmu Ushûl*, h.115.

²⁷ Menurut kelompok ini, umat Islam perlu berpegang pada hasil ijtihad masa lalu, samada ibadah ataupun muamalah. Ulama waktu ini tidak mungkin melakukan ijtihad sebab mereka tidak alim seperti mujtahid masa lalu.

²⁸ Menurut kelompok ini, ijtihad mesti dilakukan tanpa membezakan antara *nash* yang *qath'î* dan *zannî*. *Nash-nash* ini dapat disesuaikan penafsirannya dengan situasi masa kini. Sementara itu, hukum Islam yang tidak sesuai dengan kemajuan abad moden perlu diganti dengan hukum lain.

²⁹ Muhammad Rawâs Qala'rajî, *Mausû'ah Fiqh Umar bin al-Khattâb*, (Beirût: Dâr al- Nafâis, 1989), Cet. ke-4, h. 470

dikembangkan dan digalakkan.

Dizaman moden ini, selain ijtihad *fardî*, perlu pula dikembangkan ijtihad *jama'î*. Sebab, ijtihad *fardî* belum memadai menjawab persoalan hukum yang semakin rumit dan kompleks sehingga diharapkan ijtihad *jama'î* untuk menyelesaikannya. Pendapat sekelompok orang akan lebih dekat kepada kebenaran daripada pendapat individu, meskipun yang seorang itu tinggi dan luas ilmunya.

Pembaharuan hukum Islam itu mestilah bertujuan untuk mewujudkan kemaslahatan, menegakkan keadilan, melenyapkan kezaliman, kerosakan, dan kesulitan bagi manusia.³⁰ Dalam melakukan pembaharuan hukum Islam ini perlu dibezakan antara hukum Islam yang boleh diperbarui dan tidak boleh diperbarui. Menurut 'Abd al- Wahhâb Khallâf³¹ dan Muhammad 'Alî as-Sayis³² seperti berikut;

- a. Hukum yang bersumber pada *nas sharîh* (tegas) dan *qath'î* terhadap objeknya sehingga tidak ada peluang bagi akal untuk menemukan hukum, selain dari yang ditegaskan *nas*. Termasuk dalam kategori ini, *'illat qashîrah* (terbatas pada hukum *asl*) sehingga tidak boleh dilakukan ijtihad padanya, tetapi mesti mengikuti ketentuan *nas*. Hukum- hukum yang demikian tidak mengalami perubahan dan pembaharuan.³³
- b. Hukum yang didasarkan pada *nas* atau dalil *zannî*. Dalam hal ini, akal mempunyai peluang untuk melakukan ijtihad. Ijtihad bertujuan mencari maksud *nas* yang tepat. Namun, ijtihad terbatas pada pemahaman *nas* dan tidak boleh keluar dari jangkauannya. Terhadap *nas* seperti ini boleh dilakukan pembaharuan pemahaman selama tidak bertentangan dengan *nas qath'î*, masalah-masalah yang terdapat Ijma' ulama dan tidak bertentangan dengan kemaslahatan umum.
- c. Hukum yang dilandaskan pada kesepakatan para ulama atau Ijma' *sharîh* yang dinukilkan secara mutawâtir tentang isu tertentu. Ijtihad tidak boleh dilakukan terhadap hukum-hukum seperti ini, kecuali untuk menguji kebenaran terjadinya Ijma'.
- d. Hukum yang tidak didasarkan pada *nas* tertentu, seperti kebanyakan hukum Islam yang terdapat dalam berbagai mazhab fiqh. Hukum-hukum ini berdiri atas prinsip-prinsip umum yang terdapat dalam *nas*. Dalam hal ini, terbuka peluang melakukan ijtihad untuk mengkaji hukum Islam yang telah dirumuskan ulama itu dan terbuka kemungkinan melakukan pembaharuan dan perubahan hukum seiring dengan perubahan sosial. Ijtihad dilakukan pula untuk menetapkan hukum-hukum yang belum terjangkau oleh ijtihad ulama masa lalu.
Namun ijtihad terhadap hukum yang sudah tegas dan pasti (*qath'î*) masih boleh dilakukan dalam bentuk ijtihad *ta'lîlî*, untuk mengetahui tujuan *tasyrî'* dari hukum yang disyariatkan sehingga boleh dikembangkan dan diaplikasikan pada kes-kes yang ada kesamaan dengannya. Hal ini rasional kerana boleh jadi dari aspek lafaz ia adalah *nas qath'î*, sementara dari aspek makna mungkin ia *zannî* sehingga boleh dikembangkan maknanya, tetapi tidak keluar dari pengertian *nas*. Diantara metode mengembangkan makna lafaz *nas* itu melalui *qiyâs*.
- e. Pembaharuan boleh juga dilakukan pada hukum Islam yang berasal dari hasil ijtihad ulama. Biasanya dalam merumuskan hukum Islam yang demikian, ulama menggunakan metode istinbath hukum, seperti *maslahah mursalah* dan *'urf*. Dengan terjadi perubahan

³⁰ Syamsu al-Dîn Abî 'Abdullah Muhammad bin Abî Bakar dikenal dengan Ibn Qayyim al-Jauziah, *l'âmu al-Muwaqqi 'în an Rabb al-'Âlamîn*, (Beirut: Dâr al-Jail, t.t.), Jilid 3, h. 3

³¹ Abd al-Wahhâb Kallâf, *Mashâdir al-Tasyrî' fî ma lâ Nasha fih*, (Kuwait: Dâr al- Qalam, 1972), h. 9-13

³² Muhammad 'Alî al-Sayis, *Nasy'ah al-Fiqh al-Ijtihâdi wa Atwaruh*, (Mesir: Silsilah al-Buhûts al-Islâmiyah, 1970), h. 20-23

³³ Abû 'Abdillah bin Idris al-Syâfi'î, *al-Risâlah*, (Mesir: Dâr al-Saqafah, 1973), h. 206

kemaslahatan dan *'urf* dalam kehidupan masyarakat mendorong ulama melakukan pembaharuan terhadap hukum Islam yang demikian.

Hukum dalam ibadah dikategorikan dalam prinsip *ghaira ma'qul ma'na* dan *ta'abbudi*, sehingga tidak menjadi wilayah ijtihad bagi para ahli hukum Islam untuk mengembangkan dan memperbaruinya. Segala bentuk ibadah yang menyimpang dari ketentuan Allah dan Nabi-Nya termasuk kategori *bid'ah* dan ditolak. Manakala muamalah pula sebagian besar ditetapkan dalam Qur'an dan Hadis dalam bentuk prinsip-prinsip umum dan bersifat terbuka untuk menerima penafsiran. Sedikit sekali dari persoalan muamalah diatur dengan *nas* tegas, pasti (*qath'î*), dan terinci. Umumnya, persoalan muamalah diatur dengan *nas zannî* (mengandung sangkaan), sehingga ia termasuk kategori yang *ma'qûl ma'nâ*. Dalam kaitan ini, para ulama merumuskan kaedah feqah yang berbunyi:

أن الأصل في العقود والمعاملات الإباحة³⁴

Hukum asal bagi semua urusan kontrak dan muamalah adalah boleh

Segala bentuk persoalan yang termasuk muamalah, hukumnya boleh selama tidak ada ketentuan *nas* yang melarang. Kaidah ini mengisyaratkan bahawa umat Islam mempunyai kesempatan luas untuk melakukan kegiatan muamalah selama tidak ada *nas* yang melarangnya. Di samping itu, ketentuan muamalah dalam *nas* dengan prinsip-prinsip umum memberikan ruang luas bagi para ulama melakukan ijtihad agar dapat memberikan jawapan hukum terhadap berbagai persoalan muamalah yang selalu berkembang dalam kehidupan manusia.

KEHUJAHAN 'URF

Banyak petunjuk bahawa para ulama masa lalu dalam membina hukum Islam dipengaruhi oleh lingkungan dan *'urf* mereka ketika itu. Dalam berbagai buku *tarîkh tasyrî*' ada penjelasan bagaimana ulama *ahl ra'yi* dan *ahl al-hadis* berkembang di dua wilayah geografi berbeza. Abû Hanîfah sebagai pelopor ulama *ahl ra'yi* berkembang di Kufah dan Baghdad yang moden sehingga perlu menghadapi secara rasional banyak persoalan baru yang muncul akibat masalah kehidupan di kota.

Jumhur ulama sepakat Qur'an, Hadis, Ijma', dan *qiyâs* sebagai dalil dalam menetapkan hukum Islam. Selain keempat dalil itu, para ulama menggunakan dalil-dalil lain dalam menetapkan hukum Islam, seperti *istihsân*, *al-mashlahah al-mursalah*, *'urf*, *istishhâb*, *qaul sahâbî*, dan *syar'u man qablanâ*. Penggunaan dalil-dalil ini dalam menetapkan hukum tidak disepakati ulama. *'Urf* termasuk diantara dalil-dalil yang diperselisihkan ulama dalam menetapkan hukum Islam. Namun, banyak ulama yang menerima *'urf* sebagai dalil dalam mengistinbathkan hukum, selama ia merupakan *'urf shahîh* dan tidak bertentangan dengan hukum Islam. Antaranya Imam Syafie, beliau telah menggunakan *'urf* untuk segala hal yang tidak ada *nas* dalam *syara'* maupun dalam penggunaan bahasa. Dalam hal ini mereka menetapkan sebuah kaidah yang berbunyi.

³⁴ *Ar-Risalah* h. 232. *Al-Umm* j.3. h.646.

KAEDAH ISTINBATH HUKUM YANG BERKAITAN DENGAN 'URF DALAM MUAMALAH

Istihsân

Menurut al- Sarakhsî, *istihsân* adalah usaha mendapatkan yang terbaik untuk diikuti bagi sesuatu masalah yang diperbahar untuk dilaksanakan³⁵. Ibn Subkî pula memahami *istihsân* sebagai peralihan mujtahid dari penggunaan *qiyâs* kepada *qiyâs* lain yang lebih kuat³⁶. *Istihsân* merupakan dalil istinbath hukum yang tidak berdiri sendiri. Ia memerlukan sandaran dalam kedudukannya sebagai dalil.³⁷ *Istihsân* sandarannya adalah 'urf (*istihsân bi al-'urf*). *Istihsân* ini digunakan mujtahid dalam menetapkan hukum kerana mengambil kira kebiasaan yang berlaku dalam masyarakat, walaupun berbeza dengan ketentuan yang bersifat umum. Dalam hal ini, 'urf yang menjadi sandaran *istihsân* terbahagi kepada dua iaitu 'urf *amali* dan 'urf *qaulî*.

Amalan *istihsân* yang disandarkan pada 'urf *amali* boleh dilihat dalam masalah wakaf. Menurut sebagian ulama sesuatu benda yang diwakafkan selain bersifat kekal perlu ia juga benda yang bersifat tetap dan tidak dapat dipindahkan. Dalam pandangan ulama mazhab Hanafî, apabila menggunakan *qiyâs*, wakaf itu tidak boleh kerana pertimbangan penting dalam wakaf, adalah bendanya bersifat kekal dan tidak dapat dipindahkan. Namun, dengan menggunakan *istihsân* mereka membolehkan wakaf Qur'an, buku, dan permadani kerana didasarkan pada 'urf *al-amali* yang berkembang di masyarakat.

Amalan *Istihsân* yang disandarkan pada 'urf *al-qaulî* boleh dilihat dalam isu orang yang bersumpah untuk tidak makan daging, ternyata kemudian ia memakan ikan. Menurut *qiyâs*, beliau telah melanggar sumpah kerana ikan termasuk bahagian dari daging. Bahkan, dalam Qur'an menamakan ikan dengan daging³⁸. Dalam isu sumpah tersebut, ulama mazhab Hanafî tidak menggunakan *qiyâs*, tetapi menggunakan *istihsân*, maka orang itu tidak dihukum melanggar sumpahnya. Mereka beralasan bahwa secara 'urf *al-qaulî* ikan tidak disebut sebagai daging.⁸

Al-maslahah al-Mursalah

Menurut al-Buthi *al-maslahah* meliputi segala yang mendatangkan manfaat, baik dengan mengambil dan melakukan suatu tindakan atau menolak dan menghindarkan segala yang menimbulkan kerosakan dan kesulitan³⁹. Jesteru 'urf yang berlaku dalam masyarakat menentukan unsur masalah atau mudharat yang lebih dominan pada sesuatu *masalah* samada ada atau tidak ada dalil yang berkaitan. Masalah terbahagi tiga, iaitu *al-maslahah al-*

³⁵ Al-Sarakhsî, *Ushû al-Sarakhsî*, (Kuwait: Dâr al-Qalam, 1977), Juz II, Cet. ke- 12, h.200

³⁶ Taj al-Dîn 'Abd al-Wahhab ibn Subkî, *Jam'u al-Jawâmi'*, (Semarang: Pustaka keluarga, t.thn.), Jilid 2, h. 353

³⁷ *Istihsân* dapat disandarkan pada *na sh*, *qiyâs khafi*, *Ijma'*, *dharurat*, *masalah*, dan 'urf. Lihat 'Abd al-'Azîz bin 'Abd al-Rahmân bin 'Alî al-Rabiah selanjutnya disebut 'Alî al-Rabi'ah, *Adillah al-Tasyrî' al-Mukhtalaf fî al-Ihtijâj bihâ (al-Qiyâs, al-Istihsân, al-Istislâh, al-Istishhâb)*, (Beirût: Muassasah al-Risâlah, 1979), Cet. ke-1, h. 166-172

³⁸ Lihat al-Quran surah Fatir :12

وَمَا يَسْتَوِي الْبَحْرَانِ هَذَا عَذْبٌ فُرَاتٌ سَائِغٌ شْرَابُهُ وَهَذَا مِلْحٌ أُجَاجٌ وَمِنْ كُلِّ تَاكُلُونَ حَمًا طَرِيًّا

Dan tiada sama (antara) dua laut; yang ini tawar, segar, sedap diminum dan yang lain asin lagi pahit. Dan dari masing-masing laut itu kamu dapat memakan daging yang segar

³⁹ Said, Ramadhan al-Buthî, *Dhawâbit al-Maslahah fî al-Syarî'ah al-Islâmîyah*, (Beirût: Muassah al-Risâlah, 1977), Cet. ke-3, h.23

*mu'tabarrah*⁴⁰, *al-maslahah al-mulghah*⁴¹, dan *al-maslahah al-mursalah*⁴².

Penetapan hukum Islam dengan memakai *al-maslahah al-mursalah* boleh dilakukan kerana mempertimbangkan perbezaan situasi, kedudukan, dan lingkungan manusia. Biasanya, *al-maslahah al-mursalah* yang demikian didasarkan pada 'urf yang berlaku dalam masyarakat.

Istishhâb⁴³

Adalah kaedah bahawa menetapkan berlakunya hukum yang telah ada atau meniadakan sesuatu yang memang tiada hingga ada dalil yang merubah kedudukannya.⁴⁴ *Istishhâb al-hukm*⁴⁵ adalah menetapkan berlaku hukum yang telah ada selama tidak ada dalil merubahnya. Contoh didasarkan pada 'urf yang berkembang dalam kehidupan masyarakat. Seperti dalam masalah pemilikan rumah. Orang yang memiliki sebuah rumah tetap dianggap sebagai pemilik selama tidak ada bukti menunjukkan ada peristiwa yang merubah status hukumnya, seperti berlakunya jual beli atau telah dihibahkan kepada orang lain.

PENGARUH ÚRUF HUKUM ISLAM DALAM MUAMALAH

Banyak hukum Islam yang ditetapkan ulama berlandaskan 'urf dalam bidang muamalah, tetapi yang paling jelas adalah *úruf* tentang *sîghah* dalam transaksi (akad), dan hak *khiyâr*.

Pertama, tujuan *shîghat* akad / kontrak untuk membuktikan adanya unsur rela atau suka sama suka dalam jual beli seperti ditetapkan dalam firman Allah berikut:

Hai orang-orang yang beriman janganlah kamu memakan harta sesama kamu dengan cara yang batil kecuali melalui perdagangan yang dilakukan dengan cara suka sama suka dan janganlah kamu melakukan bunuh diri, sesungguhnya Allah Maha penyayang kepadamu. (Q.S. 4:29)

Ulama masa lalu menetapkan indikasi rela (redha) dalam bentuk *shîghat* atau ucapan yang dikenal dengan *ijâb* dan *qabûl*. Dengan *ijâb* dan *qabûl* dalam jual beli bererti pemilikan barang atau wang telah berpindah tangan dari pemilik asal. Dengan perubahan dan

⁴⁰ *Al-maslahah al-mu'tabarrah* ialah kemaslahatan yang dijelaskan dan diakui *nash*. Misalnya, tidak baik menggauli wanita sedang haid dengan alasan haid adalah penyakit. Hal ini disebut *masalahah* kerana menjauhkan diri dari kerusakan atau penyakit, seperti ditegaskan dalam surat al-Baqarah (2):222.

⁴¹ *Al-maslahah al-mulghah* adalah kemaslahatan yang bertentangan dengan *nash*. Kemaslahatan ini ditolak syara'. Misalnya, menyamakan hak laki-laki dan wanita dalam memperoleh harta warisan yang secara akal dianggap baik dan mengandung *masalahah*. Namun, hukum Allah telah jelas bahwa anak laki-laki mendapatkan harta warisan dua kali lipat dari bagian anak wanita seperti ditegaskan surat al-Nisa' (4):11.

⁴² menurut al-Ghazali *al-maslahah al-mursalah* adalah kemaslahatan yang tidak ada *nash* yang membatalkan atau melarangnya dan tidak ada *nash* tertentu yang memerintahkan mengambilnya. Lihat Abû Hamid Muhamamd bin Muhammad bin Muhammad al-Ghazâlî, *al-Mustashfâ min 'Ilmi al-Ushul*, (Beirût: Muassasah al-Risâlah, 1997), Cet. ke-1, Jilid 1, h. 416

⁴³ Kalangan Mâlikiyyah, Syâfi'iyyah, Hanâbilah, Zhahiriyyah dan Syiah menjadikan *istishhâb* sebagai dalil menetapkan hukum yang telah ada selama tidak ada dalil merubahnya, baik secara *qath'î* maupun *zannî*.

⁴⁴ Ibn Qayyim, *I'lâmu al-Muwâqqi'în*, Jilid 1, h. 260

⁴⁵ Abû Zahrah membahagi *istishhâb* menjadi empat, iaitu *istishhâb al-ibâhah al-asliyah*, *istishhâb al-barâ'ah al-asliyah*, *istishhâb al-hukm*, dan *istishhâb al-wasf*. lihat Zahrah, *Ushû al-Fiqh*, h. 297-298

perkembangan zaman, orang yang melakukan jual beli semakin ramai, pelaksanaan *ijâb* dan *qabûl* secara lisan tidak diamalkan, bahkan menghalang kelancaran transaksi. Jesteru itu, masyarakat moden hari ini, tidak menggunakan *ijâb* dan *qabûl* secara lisan dalam transaksi jual beli yang mereka lakukan, tetapi mewujudkannya dalam bentuk perbuatan yang padanya diketahui telah terwujud unsur suka sama suka (*tarâdhin*). Jual beli seperti ini dikenal dalam fiqh dengan sebutan *ba'i al-mu'âthah*.⁴⁶ Mensyaratkan satu majlis antara pihak-pihak yang melakukan jual beli tidak dipahami perlu sama-sama hadir pada suatu tempat, tetapi dapat diertikan satu situasi dan kedudukan sehingga ada kesinambungan antara *ijâb* dan *qabûl*, meskipun mereka berjauhan⁴⁷. Inilah implikasi perkembangan dan perubahan dalam kehidupan masyarakat yang disertai perubahan *'urf* sehingga mempengaruhi pula pada penetapan hukum Islam.

Terdapat banyak jenis akad jual beli dalam Islam yang boleh berlaku dalam bentuk dan gambaran yang berbeza kerana meraikan kehendak *uruf* ekonomi dan masalah yang berbeza. Antara jenis-jenis akad jual beli tersebut ialah:

- i. *Bai' al-sil'ah bi al-naqd* (بيع السلعة بالنقد): iaitu jual beli sesuatu barang dengan mata wang. Jenis ini adalah yang paling meluas berlaku dikalangan manusia. Contohnya ialah membeli sehelai baju dengan Ringgit Malaysia atau US Dollar dan seumpamanya.
- ii. *Bai' al-muqayadhah* (بيع المقايضة): iaitu jual beli sesuatu barang dengan barang, seperti menjual baju dengan beg atau menjual binatang ternakan dengan beras dan sebagainya.
- iii. *Bai' al-sharf* (بيع الصرف): iaitu jual beli mata wang dengan mata wang yang sama atau berbeza jenis, seperti menjual emas dengan emas, perak dengan perak atau emas dengan perak, ringgit Malaysia dengan rial Saudi dan sebagainya.
- iv. *Bai' al-wafa'* (بيع الوفاء): iaitu jual beli barangan dengan syarat apabila penjual membayar semula harga barangan yang dijual maka pembeli akan mengembalikan semula barangan yang dijual kepada penjual.
- v. *Bai' al-istishna'* (بيع الاستصناع): iaitu jual beli dalam bentuk tempahan pembuatan barang tertentu dengan spesifikasi yang tertentu yang menghendaki penjual, pemaju, pengilang atau orang lain membuatkan barangan yang ditempah tersebut untuk pembeli.
- vi. *Bai' al-uribun* (بيع العربون): iaitu satu bentuk jual beli dimana pembeli membayar sejumlah wang pendahuluan. Sekiranya jual beli diteruskan maka wang pendahuluan ini akan menjadi sebahagian daripada harga barangan. Jika tidak, maka wang yang ini tidak akan dikembalikan kepadanya

Namun dalam perlaksanaan perlu berhati-hati agar nilai *uruf* yang menjadi alasan itu tidak bertentangan kaedah feqah yang lebih jelas maksudnya, seperti kaedah feqah;

الأصل في المعاملة الإباحة إلا ان يدل الدليل على تحريمها

Pada dasarnya semua amalan muamalah adalah hatus[dibolehkan] kecuali ada dalil yang mengharamkannya.

Tidak semua kaedah muamalah klasik ini dapat diaplikasikan dalam transaksi ekonomi hari

⁴⁶ Mâlikiyyah membolehkan *ba'i al-mu'âthah* selama ada indikator yang menunjukkan ada kerelaan masing-masing pihak yang melakukan jual beli. Ulama mazhab Syâfi'i menetapkan jual beli harus dilakukan dengan ucapan yang jelas atau sindiran, yang diwujudkan melalui *ijâb* dan *qabûl* sebagai bukti kerelaan dari pihak yang bertransaksi. Oleh karena itu, *ba'i al-mu'âthah* tidak dibenarkan dalam Islam lihat Al-Syarbaini al-Khatib, *Mughni al-Muhtaj ilâ Makrifah Mâni al-Fâz al-Minhâj*, (t.k: Dâr al-Fikr, t.t.), Jilid 2, h. 3

⁴⁷ Wahbah, *al-Fiqh al-Islâmî*, Jilid 5, h. 2941-2950

ini kerana telah berubah úruf sosio-ekonomi masyarakat.

المحافظة بالقديم الصلح و الأخذ بالجديد الأصلح

Memelihara warisan klasik yang masih relevan itu satu kebaikan dan mengambil yang baru itu adalah yang terbaik.

Kedua. Unsur *khiyâr* penting dalam transaksi jual beli kerana ia bertujuan untuk menjamin terwujud unsur rela (*tarâdhin*), bukan hanya ketika transaksi jual beli berlangsung, tetapi juga untuk waktu selepas jualbeli. Ia boleh menghindarkan kemungkinan ada pihak yang merasa tertipu dan menyesal atas transaksi jual beli yang telah dilakukan. Menurut ‘Abd al-Syattar Abû Ghudâh hak *khiyâr* telah dikenal dan diamalkan oleh masyarakat Jahiliyah sebelum Islam, meskipun tidak semua bentuknya yang terpakai dalam Islam namun masyarakat Jahiliyah telah dahulu mengenal *khiyâr al-‘aib*⁴⁸. Penentuan cacat yang dapat mengurangi nilai suatu benda terkait erat dengan ‘*urf* yang berlaku di kalangan pedagang dan masyarakat luas. Apabila menurut kebiasaan pedagang suatu barang dinilai cacat, maka benda itu dihukum cacat dan menyebabkan berlaku ketentuan *khiyâr al-‘aib*.⁴⁹

KESIMPULAN

Pembaharuan hukum Islam merupakan satu usaha menghidupkan kajian semula hukum, memperbaiki dan melakukan perubahan terhadap hukum Islam dengan berpedoman pada ketentuan-ketentuan dan nilai-nilai yang terdapat dalam Qur’an dan Hadis sehingga mampu merespon keperluan kehidupan umat Islam. Pada zaman feqh klasik transaksi akad atau kontrak jual-beli, takaful perniagaan ini belum ada namun kewujudannya pada hari ini kerana úruf ekonomi dan pertimbangan masalah, atas faktor ini dijadikan acuan dalam menilai terjadinya perubahan hukum iaitu faktor tempat, zaman dan status sosial, niat dan adat kebiasaan maka inovasi akad atau kontrak ini diqiyaskan dengan kisah ikhtiar mengikat unta sebelum meninggalkannya. Pembaharuan ini bukan bermaksud mengganti dan mengubah hukum- hukum yang bersifat mutlaq, bersifat dasar dan universal, yang telah ada ketentuan-ketentuan yang tegas dan jelas (*qath’î*). Dalam mengharungi perubahan sosial yang disebabkan oleh faktor tadi itu maka yang menjadi asas dalam menetapkan hukum suatu persoalan muamalah adalah tercapainya maqasid as-syariah. Maka segala pembaharuan dilakukan terhadap hukum-hukum yang dilandaskan pada ketentuan-ketentuan yang *zannî* dan hasil ijtihad ulama masa lalu, terutama hukum-hukum yang ditetapkan atas dasar ‘*urf* mestilah juga mencapai maqasid as-syariah yang menjadi ukuran keabsahan akad atau transaksi itu.

RUJUKAN

- Abû Isa Muhammad bin Isa bin Saurah, *Sunan al-Tirmidzî*, Beirut: Dâr al-Fikr, 1994, Juz 3.
Âmidî, Syaif al-Dîn Abî al-Hasan ‘Alî ibn Abî ‘Alî ibn Muhammad al-, *al-Ihkâ m fi Ushû al-Ahkâm*, Beirut: Dâr al-Fikr, 1996, Cet. ke-1.
Ashfahânî, Abû al-Qâsim al-Husain ibn Muhammad ibn al-Mufaddal al-Râghhib al-, *Mu’jam Mufradât Alfâz al-Qur ’ân*, Beirut: Dâr al-Kutub al-Ilmiyyah, 2004.

⁴⁸ Abd al-Syattar Abû Ghuddah, *al-Khiyâr wa Atsaruhu fi al-Uqûd*, (Kuwait: Maghawi, 1985), Cet. ke-1, h. 49

⁴⁹ Muhammad Abdullah bin Ahmad bin Muhammad Ibn Qudâmah, *al-Mughnî*, (Kairo: Hajar, 1988), Cet. ke-1, Jilid 6, h. 30

- Bek, Muhammad Khudari, *Tarîkh al-Tasyrî' al-Islâmî*, Beirut: Dâr al-Fikr, 1995 .
- Bukhârî, Abû 'Abdullah Muhammad bin Ismail bin Ibrahim bin al-Mughirah Bardazibah al-, Shahîh Bukhârî , t.k.: Dâr al-Fikr, 1994.
- Buthî, Muhammad Said Ramadhan al-, *Dhawâbit al-Maslahah fî al-Syarî 'ah al- Islâmiyyah* , Beirut: Muassah al-Risâlah, 1977, Cet. ke-3
- Ibn Qayyîm al-Jauziyyah, *I'lâmu al-Muwaqqi'în an Rabbi al-Alamîn* , Kairo: Dâr al- Hadîs, 2002, Jilid 1.
- Ibn Qudâmah, Muhammad 'Abdullah bin Ahmad bin Muhammad, al-Mughnî, Kairo: Hajar, 1988, Cet. ke-1, Jilid 6.
- Khallâf, 'Abd al-Wahhâb, *Ilmu Ushû al-Fiqh*, Kairo: Dâr al-Qalam, 1978, Cet. ke-12
- Khatib, al-Syarbaini al-, Mughnî al-Muhtâj ilâ Makrîfah Ma 'ani al-Fâz al-Minhâj, t.k: Dâr al-Fikr, t.t., Jilid 2
- Khin, Musthafâ Said al-, *Atsar al-Ikhtilâf fî al-Qawâ 'id al-Ushûlîyyah fî Ikhtilâf al- Fuqahâ'*, t.k.: Muassasah al-Risâlah, t.t.
- Muslim, Muslim bin al-Hajaj al-Qusyairî al-Naisaburî Abû Husain Hafîz, Shahîh Muslim, Kairo: Dâr al-Sya'bi, t.t.
- Nadawî, 'Alî Ahmad, *al-Qawâid al-Fiqhîyyah* , Syiria: Dâr al-Qalam, 1994, Cet. ke-3.
- Nawâwî, Abû Zakaria bin Abû Zakaria, *Syarh al-Nawâwî alâ Matn Minhâj al-Thâlibin*, t.k.: Dâr al-Fikr, Jilid 11
- , *al-Majmû' Syarh al-Muhazzab* , Beirut: Dâr al-Fikr, 1996, Cet. ke-1
- Qardhâwî, Yûsuf al-, *al-Madkhal fî Dirâsat al-Syarî 'ah al-Islâmiyyah* , Terjemahan oleh Muhamamd Zakki dan Yasir Tajid dalam Membumikan Syariat Islam , Surabaya: Dunia Ilmu, 1997, Cet. ke-1.
- Qurtubî, Abû 'Abdillah Muhammad bin Ahmad al-Anshorî al-, *al-Jâmi' li Ahkâm al- Qurân*, Beirut: Dâr al-Fikr, t.t, Jilid 3.
- Rabi'ah, 'Abd al-'Aziz bin 'Abd al-Rahman bin 'Alî al-, *Adillah al-Tasyrî' al- Mukhtalaf fî al-Ihtijâj bihâ (al-Qiyâs, al-Istihsân, al-Istislâh, al-Istishâb)*, Beirut: Muassasah al-Risâlah, 1979, Cet. ke-1.
- Sayyis, Muhammad 'Alî al-, *Tafsîr Ayât al-Ahkâm* , Mesir: M. Alî Shubih, 1953, Jilid 4
- Subkî, Taj al-Dîn 'Abd al-Wahhâb ibn al-, *Matn Jam'u al-Jawâmi'*, Semarang: Maktabah Usaha Keluarga, t.t., Jilid 2.
- Suyûthî, Jalâ al-Dîn 'Abd al-Rahman al-, *al-Lumâ' fî Asbâb Wurûd al-Hadîts* , Beirut: Dâr al-Fikr, 1996.
- , *al-Asbâh wa al-Nazhâ 'ir*, Beirut: Mu'assasah al-Kutub al-Tsaqafiyah, 1996, Cet. ke-2.
- Syâfi'î, Abû 'Abdillah Muhammad bin Idris al-, *al-Risâlah*, Beirut: Dâr al-Fikr, 1309 H
- , *al-Umm*, Beirut: Dar al-Fikr, 1983, Cet. ke-2, Juz 5.
- Syâthibî, Abû Ishâq Ibrahim ibn Mûsâ ibn Muhammad al-, *al-Muwâfaqât fî Ushû al-Syarî'ah*, t.k.: Dâr ibn Affân, 1997, Cet. ke-1.
- Tayyib, Abû al-Husain Muhammad ibn 'Alî ibn al-Basrî al-, *Kitâb al-Mu'tamad fî Ushû al-Fiqh*, Damaskus: Dâr al-Fikr, 1964.
- Thâlib, Shufî Hasan Abû, *Tathbîq al-Syarî'ah al-Islâmîyah fî al-Bilâd al-Arabîyah* , Kairo: Dâr al-Nahdah al-Arabiyah, 2001, Cet. ke-4.
- Tirmidzî, Abû Isa Muhammad bin Isa bin Saurah, *Sunan al-Tirmidzî* , Beirut: Dâr al- Fikr, 1994, Juz 3.
- Wahid, Abû al-Hasan 'Alî ibn Ahmad al-Naisaburî al-, *Asbâb al-Nuzûl* , Beirut: Dâr al-Fikr, 1991.

- Zahrah, Muhammad Abû, *al-Milkîyyah wa al-Nazhâriyyah al- ‘Aqd fî al-Syarî ’ah al-Islâmiyyah* , Kairo: Dâr al-Fikr al-Arabi, 1996.
- , *Ushû al-Fiqh*, t.k.: Dâr al-Fikr al-Arabî, 1953.
- Zarqâ’, Ahmad bin Syaikh Muhammad al-, *Syarh al-Qawâid al-Fiqhîyah* , Damaskus, Dâr al-Qalam, 1989.
- Zuhailî, Wahbah al-, *al-Fiqh al-Islâmî wa Adillatuhu* , Damsyik: Dâr al-Fikr, 2004, Cet. ke-4.
- , *Ushû al-Fiqh al-Islâmî*, Beirût: Dâr al-Fikr, 1986, Juz 1 dan 2, Cet. ke-1.
- Mohd Izzat Amsyar Mohd Arif, and Ruzian Markom, 2018. *Kelestarian prinsip-prinsip muamalat dalam sistem perbankan Islam di Malaysia: rangka kerja tadbir urus syariah*. Jurnal Undang-Undang dan Masyarakat. Jurnal Undang-undang dan Masyarakat. Uni. Keb. Malayasia.
- Azman Mohd Noor, Mohamad Sabri Zakaria. 2010. Takaful: Analisis Terhadap Konsep Akad. Jurnal Muamalat. Bil. 3 . 2010. Jakim .
- Mamat & Zulfaqar, ‘Institusi Hisbah dan Peranannya dalam Mengawal Kegiatan Ekonomi Negara Islam,’ 2010, bil. 3 Jurnal Muamalat.
- Joni tamkin. Falsafah Ekonomi Dan Instrumen Muamalah Dalam Amalan Perbankan Islam Di Malaysia. Jurnal Usuluddin vol 13. 2001. Universit Malaya .Kula Lumpur.