تغير الظروف وأثره في المعاهدات الدولية في الفقه الإسلامي

دراسة مقارنة

إعداد

ايمن محمد طعمه الذيابات

المشرف

الأستاذ الدكتور علي محمد الصوا

قدمت هذه الأطروحة استكمالا لمتطلبات الحصول على درجة الدكتوراه في الفقه الإسلامي وأصوله

كلية الدراسات العليا
الجامعة الأردنية

كانون ثاني ـ ٢٠٠٨م

All Rights Reserved - Library of University of Jordan - Center of Thesis Deposit

تغير الظروف وأثره في المعاهدات الدولية في الفقه الإسلامي.

(دراسة مقارنة)

إعداد

ايمن محمد طعمه الذيابات

المشرف

الأستاذ الدكتور علي محمد الصوا

ملخص

تناولت هذه الأطروحة بالبحث والبيان تغير الظروف وأثره في المعاهدات الدولية في الفقه الإسلامي . وقد بينت في فصلها الأول مفهوم المعاهدات الدولية في الفقه الإسلامي والقانون الدولي ومشروعيتها ، وشروطها ، وأنواعها من حيث المدة الزمنية ، ومفهوم التغير فيها وشروطه ، و المعاهدات التي يمكن أن يدخلها تغير الظروف .

و تبين أن مفهوم المعاهدة هي اتفاق بين طرفين ، أو أكثر ، لتنظيم علاقات بينهم ، وتبين أن مفهوم التغير يظهر في أن المعاهدات الدولية تبرم في ظل ظروف معينة ، وأن هذه الظروف قد يحدث فيها تغير جوهري يجعل تنفيذ المعاهدة أمرا عسيرا او ضارا ولزم من المضي في موجبها ضرر في مصالح الدولة ، الأمر الذي قد يحمل الطرف المتضرر بسبب التغير على إنهاء المعاهدة او طلب تعديلها.

ويرى الباحث أن المعاهدات المؤقتة تكون لازمة من كلا الجانبين ،وأنه يجوز تعديلها او فسخها إذا تغيرت الظروف ولزم من المضي في موجبها ضرر في مصالح الدولة . وأن المعاهدات الدولية المطلقة يمكن أن تتغير بناء على تغير الظروف ، أو إذا تبدلت المصالح ، فهي جائزة وليست لازمة ، وأن المعاهدات الدولية المؤبدة إذا عقدت على أساس مصالح ثابتة فلا يدخلها التغير ، وإذا عقدت بناء على مصالح متغيرة فيدخلها التغير ، بناء على قاعدة الضرورات تبيح المحظورات .

أما الفصل الثاني ، تحدثت في الأطروحة عن التأصيل الفقهي ، و الأساس الشرعي لاعتبار تغير الظروف في المعاهدات الدولية في الفقه الإسلامي ، والقانون الدولي العام ، حيث يتصل تغير الظروف بمجوعة من القواعد الفقهية ، و المبادىء الإسلامية العامة ، و تناولت مجموعة من التطبيقات الفقهية لمعالجة تغير الظروف عند الفقهاء ، ومدى صلاحية هذه التطبيقات لتغير الظروف في المعاهدات الدولية .

وظهر أن الشريعة الإسلامية عالجت مشكلة تغير الظروف من خلال القواعد التشريعية العامة ونهض على جوازها مجموعة من الأدلة المعتبرة شرعا ، مثل قاعدة الضرر يزال ، وقاعدة تغير الأحكام بناء على تغير الأزمان ، وقاعدة الضرورات تبيح المحظورات وغيرها

All Rights Reserved - Library of University of Jordan - Center of Thesis Deposit

من القواعد. وكذلك واجه الفقه الإسلامي مشكلة تغير الظروف بمجموعة من التطبيقات في واقع الحياة العملية وهي العذر الطارىء ، و الجوائح ، و تغير قيمة النقود .

أما الفصل الثالث ، فورد فيه الأثر المترتب على تغير الظروف في المعاهدات الدولية وطريقة تحققه حيث تناولت قاعدة فسخ العقود في الشريعة الإسلامية ، و الفسخ من أجل تغير الظروف تبعا لتغير المصلحة ، والفسخ من أجل الشرط إذا تغيرت الظروف ، والاتفاق مع الطرف الآخر على النقض إذا تغيرت الظروف. و ضابط الأثر المترتب على التغير وطريقة تحققه في القانون الدولي .

وقد تبين أن جمهور علماء المسلمين ويوافقهم عدد من فقهاء القانون الدولي ، لا يعتدون بمبدأ تغير الظروف ، ولا يرون أن له أثرا في المعاهدات الدولية ، ويجعلون قاعدة الوفاء هي أساس التعامل الدولي توخيا لاستقرار العلاقات بين الدول .
وتبين أن فقهاء الحنفية ويوافقهم أغلب فقهاء القانون الدولي يقولون بتغير الظروف في المعاهدات الدولية ، وأنه يجوز فسخ المعاهدة من قبل الدولة المتضررة مراعاة للمصلحة وبعد تحقق عدة شروط . ويرى الباحث أن ما قال به الحنفية هو الأقرب للواقع العملي في ظل النظام العالمي المتغير اليوم.

أما الخاتمة فتضمنت أهم نتائج البحث .

All Rights Reserved - Library of University of Jordan - Center of Thesis Deposit

THE CHANGES OF CONITIONS AND ITS EFFECT IN INTERNATIONAL TREATIES IN ISLAMIC (COPERARIVE STUDY)

By

Ayman Mohammad Tumah AL –Diyabat

Supervisor

Dr. Ali Mohammad Al-Sawwa, Prof.

ABSTRACT

This thesis tackled the change in circumstances through the search and explanations and its effects in the internationals treaties in Islamic fiqh .

In the first chapter, the thesis has stated the concept of international treaties in Islamic fiqh and international law and its legality and its terms and types according to its period and the concept of its change and terms ,what the treaties that could be affected by the change of conditions .the meaning of treaties is the agreement between two parties or more in order to organize the relationship between them. the study viewed that the concept of change means that international treaties established upon a cretin kind of circumstances. These conditions may have a basic change that make the implementation of treaties difficult to be applied which force the benefited part to terminate the treatment. The searcher customized that the temporary treatment should be liable for both parties and never to be terminated through individual decision according to Islamic instructions which urge Muslims to keep their treatment .the undetermined period treaties could be changed according to the conditions or if there is a change in interests then its could be allowable or not .there is no affect of change on the international permanent treaties if they were established on fixed interests basis but the change will take a place if treaties established upon a changeable interests .the searcher justified the change of international treaties upon the change of conditions which threaten the country vital interests according to the rule (necessities justifies forbidden).

In the second chapter. the thesis followed the fiqh and legal bases because of the change in international treaties in Islamic fiqh and general international law. the change of conditions is depending on a group of fiqh instructions and general Islamic principals, it also include a group of fiqh applications to dial with the fiqh scientists conditions changes beside the validity of these applications on the change of conditions on the international treaties. The study stated that the Islamic shreeah

All Rights Reserved - Library of University of Jordan - Center of Thesis Deposit

settled the problem of conditions changes through general legislative rules based on a group of valid proofs like (damages removal rule, change of judgments over time changes rules, necessities justifies forbidden and other rules).also the Islamic fiqh dialed with the problem of conditions change through a a group of applications optimized from the practical life which are urgent circumstances ,catastrophist ,the change of currency value and the theory of emergency urgent conditions in Arabian civil legislations.

The third chapter has the affect of the change of conditions in international treaties and the way in achieving this affect. The thesis followed the termination of the treaty in Islamic shareeah,terminating the treaty for the change of conditions and situations according to the change of interests, terminating the treaty for the term of change of conditions and situations, the agreement with the other party to end the treaty if the conditions and situations have been change and the results occurred bt change and the way if achieving effect in international laws. the thesis explained that the isalmic scientists and some international law specialties refused the principal of change of conditions and it has no affect in international treaties they make from the treaty commitment as a base of international relationships to keep the stability between countries . the thesis also state that hafis scientists and the majority of international law specialists adapt the rule of change of conditions in international treaties and the threaten country is allowed to end the treaty regarding to its interests and after the existing of several conditions. From the searcher view the hanafes theory seems to be the closer to the practical reality in under the international changeable system.

The conclusion includes the most important results in this research.

All Rights Reserved - Library of University of Jordan - Center of Thesis Deposit