

### บทที่ 3

#### รูปแบบการฟัตวาและมุฟตีของต่างประเทศในปัจจุบัน

ในปัจจุบันโลกมุสลิมและสังคมมุสลิมในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนกลุ่มน้อย มีรูปแบบของมุฟตีที่แตกต่างกันไปตามลักษณะของสภาพสังคมนั้น ๆ ผู้วิจัยจึงศึกษารูปแบบในปัจจุบันทั้งในประเทศมุสลิมและประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนกลุ่มน้อย โดยเลือกประเทศมุสลิมที่มีมุฟตีตามกฎหมาย ได้แก่ ประเทศอียิปต์ ซาอุดีอาระเบีย มาเลเซีย และบรูไน ประเทศมุสลิมที่ไม่มีมุฟตีตามกฎหมายบ้านเมือง ได้แก่ ประเทศอินโดนีเซีย และประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนกลุ่มน้อยและมีมุฟตีตามกฎหมายของประเทศ ได้แก่ ประเทศสิงคโปร์ ฟิลิปปินส์ กัมพูชา ดังรายละเอียดต่อไปนี้

#### 3.1 การฟัตวาในประเทศอียิปต์

##### 3.1.1 ประวัติความเป็นมา

ประเทศอียิปต์ก่อนปี ค.ศ.1895 นั้น มีมุฟตีหลายประเภท มีทั้งมุฟตีประจำจังหวัด มุฟตีประจำกระทรวงยุติธรรม มุฟตีประจำกระทรวงศาสนสมบัติ มุฟตีของสำนักกฎหมายอิสลามทั้งสี่อย่างเป็นเอกเทศ บางครั้งเรียกขานกันว่าชัยค์มัซฮับ แต่ยังไม่มุฟตีใหญ่หรือมุฟตีสูงสุด ต่อมาใน ฮ.ศ. 1313 / ค.ศ.1895 มีกฤษฎีกาแต่งตั้งชัยค์ หะสุนะฮ์ อัลนะวะวี ผู้ดำรงตำแหน่งชัยค์อัลฮัซฮ์ เป็นมุฟตีแห่งประเทศอียิปต์คนแรก ซึ่งเป็นมุฟตีในสำนักกฎหมายหะนะฟี มีหน้าที่ให้คำฟัตวาทั่วราชอาณาจักร เรียกว่า มุฟตีอัลดิยาร์ อัลมิศรียะฮ์ และกฤษฎีกาเดียวกันบัญญัติให้มีสำนักฟัตวา ญาด อัลฮักก์ ศึกษาพบว่า ก่อนหน้าระยะเวลาดังกล่าวไม่มีหลักฐานยืนยันว่าเคยมีการแต่งตั้งมุฟตีและจัดตั้งสำนักฟัตวาในรูปแบบปัจจุบัน ตำแหน่งมุฟตีตามกฎหมายอียิปต์ในปัจจุบัน เรียกว่า มุฟตี ญุมฮูรียะฮ์ มิศร์ อัลอะเราะบียะฮ์ มีฐานะเท่ากับรัฐมนตรี สำนักงานฟัตวา ตั้งอยู่ในกรุงไคโร อยู่ภายใต้การบังคับบัญชาของรัฐมนตรีว่าการกระทรวงยุติธรรม (Jad al-Haqq , 1987 : 3653 ; Haji Japar Bin Haji Mat Dian, 1999 : 57-59 )

การพิทวาของมุฟตีต่าง ๆ ของอียิปต์ในอดีตนั้น มีอำนาจผูกพันตามที่กฎหมายกำหนด ดังระเบียบว่าด้วยศาลชะรีอะฮ์ ฮ.ศ. 1880 ที่กำหนดว่า เมื่อผู้พิพากษาศาลชะรีอะฮ์มีข้อสงสัยใด ๆ ให้สอบถามมุฟตีประจำจังหวัด หากมุฟตีประจำจังหวัดมีข้อสงสัยใด ๆ หรือมีความเห็นขัดแย้งกับผู้พิพากษาศาลชะรีอะฮ์ ให้สอบถามมุฟตีแห่งประเทศไทยซึ่งคำพิทวามุฟตีแห่งประเทศไทยในกรณีดังกล่าวเป็นที่สิ้นสุดและผูกพันผู้ที่เกี่ยวข้อง และกฤษฎีกา ฉบับที่ 275 วันที่ 5 ระเบียบุชานีย์ ฮ.ศ. 1290 บัญญัติให้มุฟตีประจำจังหวัดต่าง ๆ และมุฟตีกระทรวงศาสนสมบัติเป็นกรรมการตอบปัญหาทางศาสนา ( أعضاء الأجوبة الشرعية ) ของสภาพิเศษ ( المجلس الخصوصي ) หรือตอบปัญหาทางศาสนาแก่หน่วยงานของรัฐ และบัญญัติโทษในความผิดฐานพิทวาโดยไม่มีอำนาจตามกฎหมาย

อย่างไรก็ตาม ภายหลัง มีกฎหมายและระเบียบหลายฉบับยกเลิกอำนาจหน้าที่ของมุฟตีในศาลอื่นจากศาลชะรีอะฮ์ เช่น ระเบียบศาลชะรีอะฮ์ ค.ศ. 1910 ข้อ 18 และระเบียบศาลชะรีอะฮ์ ค.ศ.1931 ข้อ 78 กำหนดให้อัยการหรือผู้ทำหน้าที่อัยการ มีหน้าที่พิทวาในศาลต่าง ๆ แต่คำพิทวานั้นไม่ผูกพันศาล และการยกเลิกศาลชะรีอะฮ์ ตามกฎหมายฉบับที่ 462/1955 ทำให้การพิทวาในศาลชะรีอะฮ์ถูกยกเลิกไป การพิทวาทุกประเภทจึงอยู่ภายใต้อำนาจหน้าที่ของมุฟตีแห่งประเทศไทยแต่เพียงผู้เดียว (Jad al-Haqq , 1987 : 3653-3666 ; Al-Najjar,1995:152-153 )

นอกจากจะทำหน้าที่พิทวาแล้ว มุฟตีต่าง ๆ ของอียิปต์ยังทำหน้าที่อื่น ๆ ที่เกี่ยวข้อง โดยมุฟตีของอียิปต์ยังได้รับการมอบหมายให้ทำหน้าที่ที่เกี่ยวข้องกับศาสนาอิสลาม หรือทำหน้าที่เป็นตัวแทนของนักวิชาการอิสลามในหน่วยงานต่าง ๆ เช่น เมื่อมีการจัดตั้งสภาชุรอฮ์ขึ้นใน ค.ศ.1829 มุฟตีบางท่านได้รับการแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งสมาชิกสภาชุรอฮ์ บางท่านทำหน้าที่เป็นกรรมการพิจารณาระเบียบว่าด้วยศาลชะรีอะฮ์ ฮ.ศ. 1880 ซึ่งทำหน้าที่พิพากษาทั้งคดีแพ่ง คดีอาญาและคดีอื่น ๆ ตามกฎหมายอิสลาม และระเบียบว่าด้วยศาลชะรีอะฮ์ ฮ.ศ. 1880 กำหนดให้มุฟตีแห่งประเทศไทยเป็นกรรมการพิจารณาแต่งตั้งและกรรมการวินัยผู้พิพากษาศาลชะรีอะฮ์ และเป็นกรรมการสภาศาสนาในศาลชะรีอะฮ์ ใน ค.ศ. 1885 รัฐมนตรีว่าการกระทรวงมหาดไทยมีคำสั่งแต่งตั้งมุฟตีเป็นกรรมการสอบวินัยทางการเงินของกระทรวงการคลัง กฤษฎีกา ลงวันที่ 26 มีนาคม ค.ศ. 1885 แต่งตั้งมุฟตีร่วมเป็นกรรมการทดสอบผู้ท่องจำอัลกุรอานที่ได้รับการยกเว้นการจับฉลากเพื่อเกณฑ์ทหาร ระเบียบศาลชะรีอะฮ์ ค.ศ. 1897 ข้อ 6 กำหนดว่า มุฟตีประจำจังหวัดเป็นกรรมการศาลชะรีอะฮ์ประจำจังหวัดโดยมีผู้พิพากษาศาลชะรีอะฮ์ประจำจังหวัดเป็นประธานกรรมการ และ ข้อ 7 กำหนดว่ามุฟตีแห่งประเทศไทยเป็นกรรมการศาลชะรีอะฮ์สูงสุด โดยมีผู้พิพากษาศาลชะรีอะฮ์สูงสุดเป็นประธานกรรมการ

### 3.1.2 การแต่งตั้งถอดถอนมุฟตี

พระราชกฤษฎีกา ฉบับวันที่ 27 พฤษภาคม ค.ศ. 1897 กำหนดให้การแต่งตั้งถอดถอนมุฟตีเป็นอำนาจของกษัตริย์ด้วยวิธีการที่เป็นไปตามราชประเพณี ต่อมาภายหลังการปฏิวัติและเปลี่ยนแปลงการปกครองมาสู่ระบบสาธารณรัฐ มาตรานี้จึงถูกยกเลิกไปตามกฎหมาย ฉบับที่ 12 ค.ศ. 1914 การแต่งตั้งถอดถอนมุฟตีจึงถูกโอนมาอยู่ในอำนาจหน้าที่ของประธานาธิบดีแห่งอียิปต์ด้วยวิธีการที่เป็นไปตามประเพณี นอกจากนี้กฎหมายวิธีพิจารณาความอาญายังกำหนดว่าหากว่าตำแหน่งมุฟตีว่างลง หรือมุฟตีไม่อยู่หรือมีอุปสรรคทำให้ไม่อาจปฏิบัติหน้าที่ได้ รัฐมนตรีว่าการกระทรวงยุติธรรมมีอำนาจแต่งตั้งมุฟตีรักษาการได้ ( Jad al-Haqq , 1987 : 3653-3654 ; Al-Najjar,1995:153-154 )

### 3.1.3 อำนาจหน้าที่ของมุฟตี

อำนาจหน้าที่ของมุฟตีของประเทศอียิปต์ปัจจุบัน อาจแบ่งเป็นด้านต่าง ๆ ดังนี้

1. ให้คำพิพากษาแก่หน่วยงานของรัฐและเอกชนภายในประเทศและต่างประเทศ ทั้งในด้านหลักศรัทธา อิบาตะฮ์ ครอบครัว สังคม เศรษฐกิจ การเมือง และอื่น ๆ ( Jad al-Haqq , 1987 : 3660 ) โดยการพิพากษาของมุฟตีในรูปของการพิพากษาคนเดียวอำนาจหน้าที่พิพากษาดังกล่าวนี้ไม่มีบัญญัติไว้ในกฎหมายแต่เป็นวิธปฏิบัติปกติของมุฟตีอียิปต์ ( Jad al-Haqq , 1987 : 3666 )

2. ให้คำพิพากษาแก่ศาลเพื่อใช้อ้างอิงในคดีที่มีระวางโทษประหารชีวิต

มุฟตีแห่งประเทศอียิปต์ทำหน้าที่พิจารณาและให้คำพิพากษาในคดีที่มีระวางโทษประหารชีวิต มาตั้งแต่เริ่มใช้กฎหมายอาญาทั่วไปและกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญากฎหมายอาญาและวิธีพิจารณาความอาญาอิสลามในปลายคริสต์ศตวรรษที่ 19 จนกระทั่งปัจจุบัน ตามบทลงโทษในกฎหมายอาญา กฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา มาตรา 381/2 กำหนดว่า หลังสิ้นสุดกระบวนการสอบสวน ก่อนศาลอาญาอ่านคำพิพากษาและลงโทษประหารชีวิตโดยมติเอกฉันท์ จะต้องส่งสำนวนคดีไปยังมุฟตีเพื่อพิจารณาและให้คำพิพากษาอย่างไรก็ตามในปัจจุบันคำพิพากษาของมุฟตีไม่ผูกพันศาล

เมื่อศาลอาญาพิจารณาโทษประหารชีวิตในความผิดฐานฆ่าผู้อื่นโดยเจตนา ศาลจะต้องปฏิบัติตามกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญา และเรื่องใดที่ไม่ปรากฏในกฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาก็ให้ใช้กฎหมายวิธีพิจารณาความแพ่ง ในการพิจารณากฎหมายวิธีพิจารณาความอาญาให้ศาลพิจารณาโดยอิสระภายใต้กฎหมาย กฎหมายให้อำนาจศาลสืบ

พยานหลักฐานได้อย่างอิสระ ซึ่งศาลใช้วิธีการสืบพยานตามกฎหมายอิสลามก็ได้ เช่น จำนวนพยาน หรือลักษณะพยาน พยานบุคคล พยานวัตถุหรือพยานแวดล้อมก็ได้

ในกรณีโทษประหารชีวิตตามบทลงโทษในกฎหมายอาญา เมื่อศาลส่งสำนวนไปยังมุฟตีแล้ว มุฟตีจะต้องตรวจสอบสำนวนทั้งหมด หากพบว่าข้อเท็จจริงแห่งกรณีและพยานหลักฐานในสำนวนเป็นไปตามกฎหมายอิสลามโดยปราศจากข้อสงสัย มุฟตีก็จะให้คำพิพากษาตามพยานหลักฐานนั้น ๆ โดยเลือกใช้ใช้ทัศนะทางกฎหมายอิสลามใด ๆ ก็ได้ เพื่อประโยชน์แห่งความยุติธรรมและความเหมาะสม (Jad al-Haqq , 1987 : 3660 )

3. การกำหนดเดือนตามปฏิทินอิสลามและการดูดวงจันทร์เพื่อกำหนดวันสำคัญทางศาสนา

ภายหลังการยกเลิกศาลชะรีอะฮ์ ตามกฎหมายฉบับที่ 462/1955 กฎหมายบัญญัติให้มุฟตีทำหน้าที่ของผู้พิพากษาศาลชะรีอะฮ์สูงสุดบางประการ เช่น การเป็นสักขีพยานในพิธีชนส่งผ้าคลุมกะบะฮ์ ผ้าคลุมสุสานในบิรุมัมมัด <sup>144</sup> และเงินของกระทรวงศาสนาสมบัติที่มอบเป็นของขวัญให้กับคนยากจนในเขตมัสยิดหะรอหม์ทั้งสอง เป็นสักขีพยานในพิธีวะฟาอ์อัลนัยล์ <sup>144</sup> การกำหนดเดือนตามปฏิทินอิสลามและการดูดวงจันทร์เพื่อกำหนดวันสำคัญทางศาสนา อย่างไรก็ตามการเป็นสักขีพยานในพิธีชนส่งสิ่งของต่าง ๆ ดังกล่าวไปยังซาอูดีอาระเบียสิ้นสุดลงใน ค.ศ.1962 เนื่องจากความขัดแย้งทางการเมืองระหว่างซาอูดีอาระเบียกับอียิปต์ และเป็นสักขีพยานในพิธีวะฟาอ์อัลนัยล์สิ้นสุดลงใน ค.ศ. 1972 ภายหลังการสร้างเขื่อนอัลลัสต์ดัลลาลี ที่จังหวัดอัสวานแล้วเสร็จ ทำให้แม่น้ำไนล์ไม่ล้นตลิ่งอีก ส่วนการกำหนดเดือนตามปฏิทินอิสลามและการดูดวงจันทร์เพื่อกำหนดวันสำคัญทางศาสนายังอยู่ในอำนาจหน้าที่ของสำนักงานพิตวามาจนถึงปัจจุบัน ในการกำหนดเดือนตามปฏิทินอิสลามและการดูดวงจันทร์เพื่อกำหนดวันสำคัญทางศาสนา มุฟตีจะมีผู้เชี่ยวชาญทางด้านดาราศาสตร์จากมหาวิทยาลัยต่าง ๆ เช่น มหาวิทยาลัยอัลอัซฮัร และมหาวิทยาลัยไคโรทำหน้าที่เป็นคณะทำงาน และมุฟตีมีอำนาจหน้าที่ในการกำหนดรูปแบบและวิธีการดูดวงจันทร์ดังกล่าว (Jad al-Haqq , 1987 : 3659-3660 )

4. ฝึกงานด้านวิธีการพิตวา การพิพากษาและด้านการบริหารจัดการ

สำนักงานพิตวายังทำหน้าที่ฝึกงานให้แก่มุฟตี ผู้พิพากษาศาลชะรีอะฮ์ เลขาธิการสำนักงานมุฟตีและศาลชะรีอะฮ์จากโลกมุสลิม ในด้านวิธีการพิตวา การพิพากษาและด้านการบริหารจัดการ หลักสูตรการฝึกงาน ตามคำสั่งมุฟตี ที่ 4/1980 ประกอบด้วย การศึกษาวิธีการพิตวา การบริหารจัดการ การศึกษาดูงานในศาลต่างๆ โดยการประสานงานกับฝ่ายงานฝึกอบรมของกระทรวงศึกษาธิการ การฝึกอบรมดังกล่าว เจ้าหน้าที่ระดับ

<sup>144</sup> หมายถึง การเป็นสักขีพยานในพิธีดูน้ำแม่น้ำไนล์ยามน้ำหลาก ซึ่งเป็นหลักฐานว่ารัฐมีสิทธิที่จะเก็บภาษีการเพาะปลูกในปีนั้นๆได้ ( Wehr, 1976 :1086 )

หัวหน้าศาล 2 คนที่ทำงานอยู่ในกองงานบริหาร สำนักงานพิตวา จากกลุ่มอะลิฟ 1 คน กลุ่มบาหลี 1 คนมีหน้าที่ฝึกงานด้านวิธีการพิตวา ส่วนเลขานุการทั่วไปของสำนักงานพิตวาทำหน้าที่ฝึกงานด้านงานธุรการและสารบรรณ การฝึกงานมุฟตียและผู้พิพากษา ใช้เวลาประมาณ 1 - 2 ปี การฝึกอบรมเลขานุการ ใช้เวลาประมาณ 3 เดือน (Jad al-Haqq , 1987 : 3653-3654 ; Al-Najjar,1995:154-159 )

### 3.1.4 ศักดิ์ของพิตวา

ระเบียบว่าด้วยศาลชะรีอะฮ์ ค.ศ. 1880 กำหนดให้พิตวามีสภาพบังคับ ผูกพันศาลชะรีอะฮ์เท่านั้น แต่ไม่ผูกพันศาลอื่นๆ ที่จัดตั้งขึ้นในภายหลัง โดยที่ระเบียบกำหนดว่าหากสภาศาสนาของศาลใด ๆ แห่งอียิปต์หรือผู้บังคับบัญชาของศาลมีข้อสงสัยใด ๆ เกี่ยวกับบทบัญญัติทางศาสนา ให้ขอคำพิตวาจากมุฟตียประจำเขตปกครอง (  $\mu\lambda\omega$  ) นั้น ๆ ซึ่งคำพิตวาดังกล่าวเป็นที่สิ้นสุดและผูกพันผู้ที่เกี่ยวข้อง หากว่าศาลยังไม่แน่ใจหรือมีความเห็นขัดแย้งกับมุฟตียประจำเขตปกครอง ให้ส่งเรื่องต่อมายังมุฟตียใหญ่แห่งสำนักอบูหะนีฟะฮ์ของอียิปต์ คำพิตวาของมุฟตียแห่งสำนักอบูหะนีฟะฮ์ของอียิปต์ถือเป็นที่สุดและผูกพันทุกฝ่าย ต่อมาระเบียบ ค.ศ. 1897 ได้ยกเลิกสภาพบังคับสำหรับศาลชะรีอะฮ์ ในปัจจุบันคำพิตวาของมุฟตีย มีสถานภาพเป็นการชี้แจงบทบัญญัติทางศาสนาอิสลามเท่านั้น ไม่มีสภาพบังคับผูกพันศาลหรือผู้ใด (Jad al-Haqq , 1987 : 3657, 3659 ; Al-Najjar,1995:152 )

### 3.1.5 สำนักงานพิตวาแห่งอียิปต์

สำนักงานพิตวา แห่งอียิปต์ จัดตั้งขึ้นในเดือนธันวาคมอัลลาฮิเราะฮ์ ฮ.ศ. 1313 ตรงกับ พุศศจิกายน ค.ศ.1895 สำนักงานพิตวาเป็นหน่วยงานหลักหน่วยงานหนึ่งในกระทรวงยุติธรรม เดิมสังกัดเสนาบดียุติธรรม และต่อมาย้ายไปสังกัดกระทรวงยุติธรรม เจ้าหน้าที่บริหารในสำนักงานพิตวามีหลายตำแหน่ง เจ้าหน้าที่หลักได้แก่ตำแหน่งเจ้าหน้าที่พิตวา ในระดับชั้นเจ้าหน้าที่ทางตุลาการ มีหน้าที่ช่วยงานเตรียมคำพิตวาและมีหน้าที่ทำการศึกษาค้นคว้าข้อมูลทางกฎหมายอิสลามและกฎหมายทั่วไปเพื่อเสนอต่อมุฟตีย ตามคำสั่งมุฟตีย ในการจัดการสำนักงานพิตวา ค.ศ.1978 ค.ศ.1979 ค.ศ.1980 และค.ศ.1981

หน่วยงานสำนักงานพิตวามี 2 กอง คือกองงานบริหารและกองงานเลขานุการ เนื่องจากงานบริหารนี้มีจำนวนมาก ตำแหน่งเจ้าหน้าที่พิตวาในระดับชั้นเจ้าหน้าที่ทางตุลาการจึงมีจำนวนมากเช่นกัน กองงานบริหารประกอบด้วยเจ้าหน้าที่ที่เป็นตัวแทนของศาลและอัยการ มีเจ้าหน้าที่ระดับหัวหน้าศาล กลุ่มอะลิฟ 1 คน เจ้าหน้าที่ระดับหัวหน้าศาล กลุ่ม บาหลี 3 คน เจ้าหน้าที่ของสำนักอัยการสูงสุด กลุ่มพิเศษ 3 คน เจ้าหน้าที่

ทั้งหมดล้วนสำเร็จการศึกษาด้านกฎหมายอิสลามและมีประสบการณ์ด้านศาลหรือเป็นเจ้าหน้าที่บริหารในสำนักงานพิตวามาก่อน

ฝ่ายงานในกองงานบริหาร แบ่งออกเป็น 2 ฝ่าย คือหน่วยงานฝ่ายจัดเตรียมและเผยแพร่พิตวา โดยการคัดสรรพิตวาตั้งแต่ ค.ศ.1895 ออกตีพิมพ์และเผยแพร่ และหน่วยงานฝ่ายพิตวา ที่ประกอบไปด้วย เจ้าหน้าที่ระดับหัวหน้าศาล กลุ่มอะลิฟ 1 คน เจ้าหน้าที่ระดับหัวหน้าศาล กลุ่ม บาบ 1 คน มีหน้าที่เตรียมคำพิตวาและมีหน้าที่ทำการศึกษาค้นคว้าข้อมูลทางกฎหมายอิสลามกฎหมายทั่วไป และข้อมูลทางวิชาการอื่น ๆ เพื่อนำเสนอต่อมุฟตี

ส่วนกองงานเลขานุการมีนักวิชาการบริหาร 1 เป็นหัวหน้ากองและพนักงานพิมพ์ จำนวน 8 คน ทำหน้าที่เลขานุการและจัดพิมพ์

สำนักงานพิตวาได้รับงบประมาณจากกระทรวงยุติธรรม นอกจากหัวหน้าฝ่ายสารบรรณและห้องสมุด ที่ได้รับเงินเดือนจากสำนักงานอัยการสูงสุด ( Jad al-Haqq , 1987 : 3653-3661 )

### 3.2 การพิตวาในประเทศซาอุดีอาระเบีย

#### 3.2.1 ประวัติความเป็นมา

การสถาปนาประเทศซาอุดีอาระเบีย ในปี ฮ.ศ.1319 (Shakir , 1976 : 218 ) มีเป้าหมายเพื่อการนำบทบัญญัติอิสลามมาบังคับใช้ และได้มีการจัดตั้งหน่วยงานต่าง ๆ ขึ้นมาเพื่อรองรับเป้าหมายดังกล่าว หน่วยงานหนึ่งที่ตั้งขึ้นมาเพื่อการนี้คือหน่วยงานที่ทำหน้าที่พิตวา เรียกว่าสำนักงานพิตวาและตรวจสอบกิจการศาสนา ( دارالإفتاء والإشراف على الشؤون الدينية ) ซึ่งตั้งขึ้นในปี ฮ.ศ. 1373 โดยมีชัยค์มุฮัมมัด บินอิบรอฮีม อาล อัลชัยค์ เป็นหัวหน้าสำนัก ในระยะแรกหน่วยงานนี้มีขอบข่ายหน้าที่กว้างขวาง ทั้งทำหน้าที่เป็นมุฟตี เป็นผู้อำนวยการและนิเทศก์ด้านการสอนศาสนา และกิจการด้านศาสนาทุกประเภท ต่อมาในเดือนชะอฺบาน ปี ฮ.ศ. 1374 มีราชโองการจัดตั้งหน่วยงานย่อยขึ้นมารับผิดชอบงานเฉพาะด้าน มีการแต่งตั้งรองมุฟตีฝ่ายวิทยาลัย ทำหน้าที่ด้านการศึกษา และรองมุฟตีฝ่ายพิตวาโดยเฉพาะ ต่อมางานด้านอื่น ๆ ที่ไม่เกี่ยวข้องกับการพิตวาถูกแยกออกไปตามลำดับ ไม่อยู่ภายใต้การบังคับบัญชาของมุฟตีอีก รองมุฟตีฝ่ายวิทยาลัยเป็นหัวหน้าหน่วยงานด้านการศึกษา ทำหน้าที่ดูแลด้านการศึกษาทุกระดับ งานด้านกิจการมัสยิดถูกนำไปสังกัดกระทรวงฮัจญ์และศาสนสมบัติ งานด้านตุลาการ ถูกย้ายไปสังกัดกับสำนักงานตุลาการ งานด้านการตรวจสอบเอกสารสิ่งพิมพ์ถูกย้ายไปสังกัดกระทรวงประชาสัมพันธ์ แต่งานด้านเผยแพร่ศาสนายังคงอยู่ และยังมีภารกิจงานฝ่ายเผยแพร่ศาสนานอกราชอาณาจักร จากสำนักงานตุลาการมาสังกัดสำนักงานพิตวาอีกด้วย ต่อมาในปี ฮ.ศ. 1391 มีราชโองการแต่งตั้ง ชัยค์มุฮัมมัด บินอิบรอฮีม อาล อัลชัยค์เป็น

หัวหน้าสำนัก และเปลี่ยนชื่อสำนักงานเป็น สำนักงานสูงสุดเพื่อการวิจัย การพัฒนา การเผยแพร่ และการแนะนำ ( رئاسة إدارات البحوث العلمية والإفتاء والدعوة والإرشاد ) ต่อมา ใน ฮ.ศ.1395 ชัยค์มุฮัมมัด บินอิบรอฮีม อาล อัลชัยค์ ได้รับการแต่งตั้งให้เป็นรัฐมนตรีว่าการกระทรวงยุติธรรม และมีราชโองการแต่งตั้งชัยค์อับดุลอะซีซ บินอับดุลลอฮฺ บินบาซ เป็นหัวหน้าสำนักงาน และเปลี่ยนชื่อสำนักงานเป็น สำนักงานใหญ่เพื่อการวิจัย การพัฒนา การเผยแพร่ และการแนะนำ ( الرئاسة العامة لإدارات البحوث العلمية والإفتاء والدعوة والإرشاد ) จนกระทั่ง ปี ฮ.ศ. 1414 มีราชโองการแต่งตั้งชัยค์อับดุลอะซีซ บินอับดุลลอฮฺ บินบาซ เป็นมุฟตีใหญ่แห่งราชอาณาจักร และขณะเดียวกันก็ได้มีราชโองการให้จัดตั้งกระทรวงกิจการศาสนาอิสลาม ศาสนสมบัติ การเผยแพร่และการแนะนำ งานต่างๆ ในสำนักงานที่เกี่ยวข้องจึงถูกย้ายไปสังกัดกระทรวงนี้ทั้งหมด สำนักงานจึงถูกเปลี่ยนชื่ออีกครั้งเป็นสำนักงานสูงสุดเพื่อการวิจัยและการพัฒนา ( رئاسة إدارات البحوث العلمية والإفتاء ) ภายหลังเมื่อชัยค์อับดุลอะซีซ บินอับดุลลอฮฺ บินบาซ เสียชีวิต มีราชโองการแต่งตั้งชัยค์อับดุลอะซีซ บินอับดุลลอฮฺ อาลอัลชัยค์ ดำรงตำแหน่งมุฟตีใหญ่แห่งราชอาณาจักรต่อมาจนปัจจุบัน ( Aba al-Khail, 2000 : 354-359 )

### 3.2.2 การแต่งตั้งและการถอดถอนมุฟตี

การแต่งตั้งและการถอดถอนมุฟตีเป็นอำนาจของกษัตริย์แห่งซาอุดีอาระเบีย ( Aba al-Khail, 2000 : 358-361 )

### 3.2.3 หน่วยงานที่มีอำนาจพัฒนา

หน่วยงานที่มีอำนาจหน้าที่ในการพัฒนาในประเทศซาอุดีอาระเบีย ได้แก่ คณะกรรมการถาวรเพื่อการวิจัยและพัฒนา ( لجنة دائمة للبحوث العلمية والإفتاء )

คณะกรรมการถาวรเพื่อการวิจัยและพัฒนา ( لجنة دائمة للبحوث العلمية والإفتاء ) เป็นคณะกรรมการย่อยของสภาอูลามาอาวาโส ( هيئة كبار العلماء ) ที่สังกัดสำนักงานสูงสุดเพื่อการวิจัยและการพัฒนา ( رئاسة إدارات البحوث العلمية والإفتاء ) คณะกรรมการถาวรเพื่อการวิจัยและพัฒนา ( لجنة دائمة للبحوث العلمية والإفتاء ) มีขึ้นตามราชโองการใน ปี ฮ.ศ.1391 โดยมี ชัยค์อับดุลอะซีซ บินอับดุลลอฮฺ บินบาซ ดำรงตำแหน่งประธานกรรมการ โดยขณะนั้น ชัยค์มุฮัมมัด บินอิบรอฮีม อาล อัลชัยค์ ดำรงตำแหน่งมุฟตี เมื่อชัยค์มุฮัมมัด บินอิบรอฮีม อาล อัลชัยค์ ย้ายไปดำรงตำแหน่งรัฐมนตรีว่าการกระทรวงยุติธรรม ชัยค์อับดุลอะซีซ บินอับดุลลอฮฺ บินบาซ ได้รับการแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่งมุฟตีด้วย จนกระทั่งเสียชีวิต ชัยค์อับดุลอะซีซ

บินอับดุลลอฮ์ อาลอัลซัยด์ จึงได้รับการแต่งตั้งให้ดำรงตำแหน่ง มุฟตีใหญ่แห่งราชอาณาจักร และประธานคณะกรรมการถาวรเพื่อการวิจัยและฟัตวาจนถึงปัจจุบัน

การแต่งตั้งประธานและคณะกรรมการถาวรเพื่อการวิจัยและฟัตวา แต่งตั้งจาก กรรมการสภาอูลามาอ่าวุโส และแต่งตั้งโดยราชโองการ ตามคำแนะนำของประธานสภา

สภาอูลามาอ่าวุโสมีอำนาจหน้าที่ในการฟัตวา ตั้งแต่ขั้นตอนของการศึกษา การพิจารณา และการฟัตวา ในกรณีของเอกชน เช่น หลักศรัทธา อิบาตะฮ์ หรือธุรกรรม ทางแพ่งและพาณิชย์ของเอกชน หรืออื่นๆ ในขั้นตอนการศึกษาอาจแต่งตั้งอนุกรรมการตาม ความจำเป็นก็ได้ นอกจากนี้ในอดีต สำนักงานฟัตวาแห่งซาอุดีอาระเบีย เรียกว่า สำนักงาน สูงสุดเพื่อการวิจัยและการฟัตวา( رئاسة إدارات البحوث العلمية والإفتاء ) เป็นอีกหน่วยงานหนึ่งที่มีอำนาจหน้าที่ฟัตวาในประเทศซาอุดีอาระเบีย ( Aba al-Khail, 2000 : 359 ) โดยมีหน้าที่

1. ชี้แจงบทบัญญัติอิสลามในกรณีทั่วไป พร้อมการกำชับให้นำไปสู่การปฏิบัติ
2. ยกระดับความรู้ความเข้าใจศาสนาของสังคมมุสลิม
3. ชี้แจงหลักศรัทธาที่ถูกต้องและแก้ไขข้อผิดพลาด
4. ระวังรักษาคุณธรรมจริยธรรมอิสลาม
5. โต้ตอบกระแสบิดเบือนอิสลาม
6. สร้างความเป็นเอกภาพ ภารดรภาพในสังคมมุสลิม
7. การเผยแพร่คำสอนอิสลามสู่ศาสนิกอื่น
8. แนะนำและตักเตือนผู้ประกอบพิธีฮัจญ์
9. จัดเตรียมสื่อทางวิชาการเพื่อการเผยแพร่อิสลาม
10. จัดหาและอำนวยความสะดวกด้านสื่อทางวิชาการแก่นักวิชาการและนักวิจัยด้าน

วิชาการอิสลาม

11. มีส่วนร่วมในการอนุรักษ์มรดกทางวิชาการอิสลาม
12. แต่งตั้งคณะกรรมการถาวรเพื่อการวิจัยและฟัตวา ( لجنة دائمة للبحوث

العلمية والإفتاء )

นอกจากนั้น องค์กรอื่นๆ เช่น ศูนย์กฎหมายอิสลาม( مجمع الفقه الإسلامي ) ภายใต้องค์กรสันนิบาตโลกอิสลาม ( رابطة العالم الإسلامي ) ซึ่งมีสำนักงานตั้งอยู่ในนครมักกะฮ์ หรือ ศูนย์กฎหมายอิสลาม( مجمع الفقه الإسلامي ) ภายใต้โครงการความร่วมมืออิสลาม ( منظمة التعاون الإسلامي ) ซึ่งมีสำนักงานตั้งอยู่ในเมืองญิดดะฮ์ ยังทำหน้าที่ฟัตวาอีกด้วย การฟัตวาในประเทศซาอุดีอาระเบียจึงมีที่มาที่หลากหลาย

ต่อมา ในปี พ.ศ. 2553 กษัตริย์แห่งประเทศซาอุดีอาระเบียมีราชโองการที่ 13876 วันที่ 2เราะมะฎอน ฮ.ศ. 1431 กำหนดรูปแบบการฟัตวา โดยให้สภาอูลามาอ่าวุโส



เท่านั้นที่มีอำนาจหน้าที่ในการพิทวาในกรณีทั่วไปในสื่อประเภทต่างๆทุกชนิด เช่น โทรทัศน์ วิทยุกระจายเสียง อินเทอร์เน็ต ข้อความสั้นทางโทรศัพท์มือถือ และอื่นๆ และห้ามผู้อื่นทำการพิทวานอกจากในเรื่องศาสนพิธี ครอบครัวมรดก และธุรกรรมต่างๆ โดยมีเงื่อนไขว่า จะต้องเป็นการพิทวาส่วนตัวไม่เปิดเผยต่อสาธารณชน (Al-Riyadh,2010)

การพิทวาสภาพอุลามาอ่าวุสโอาจทำได้โดยการพิทวาด้วยวาจา หรือการพิทวาอย่างเป็นลายลักษณ์อักษร หรือเครื่องมือสื่อสารต่างๆ และจะต้องเป็นมติเสียงส่วนใหญ่ของกรรมการสภาที่ร่วมพิจารณาไม่น้อยกว่าสามคน หากเสียงเท่ากันให้ประธานออกเสียงชี้ขาด (Aba al-Khail, 2000 : 358-361 )

### 3.2.4 ทักษะหลักที่ใช้ในการพิทวาในประเทศซาอุดีอาระเบีย

การพิทวาและการพิพากษาในประเทศซาอุดีอาระเบียใช้ทักษะของสำนักกฎหมายอะหฺมัด แต่การใช้ทักษะดังกล่าวตั้งอยู่บนพื้นฐานของการใช้วิจารณ์ญาณในอ้างอิงแหล่งที่มาของกฎหมายอิสลาม และการให้ความสำคัญกับทักษะของอิบนุตุ้ยมียะฮุ และอิบนุกัยยิม ( Al-Hujailan,2000 : 253) กษัตริย์อับดุลอะซีซ ได้มีราชโองการเมื่อวันที่ 24 เราะเบียอูลเอาวัล ฮ.ศ.1347 ให้มุฟตีและศาลใช้ทักษะของสำนักกฎหมายอะหฺมัด โดยอ้างอิงตำราหลักในสำนักกฎหมายอะหฺมัดดังต่อไปนี้

1. อัลอิกันอ์ ( الإقناع ) โดย มุซา อัลหะญาวี
  2. กัชซาฟ อัลกอนนาอ์ อัน มัตน์ อัลอิกันออ ( كشف القناع عن متن الإقناع ) โดย มันศูร อัลบะฮูตี
  3. มุนตะฮา อัลอิรอดาด ( منتهى الإرادات ) โดย อัลฟุตุฮีย
  4. ชัรห์ มุนตะฮา อัลอิรอดาด ( شرح منتهى الإرادات ) โดย มันศูร อัลบะฮูตี
  5. อัลมุฆนี ( المغنى ) โดย อับดุลลอฮฺ บินอะหมัด บินกุตามะฮฺ
  6. อัลชัรห์ อัลกะบীর ( الشرح الكبير ) โดย อับดุลรอหฺมาน บินอะบีอัมร์ บินกุตามะฮฺ
  7. อรรเราะฎู อัลมุรเบยะอ ( الروض المربع ) โดย อิบนุญะยาน
  8. ชัรห์ ตะลีล ฎอลิบ ( شرح دليل الطالب ) โดย อิบนุญะยาน
- อย่างไรก็ตามในกรณีที่มุฟตีเห็นว่าในการใช้ทักษะของสำนักกฎหมายอะหฺมัดทำให้เกิดปัญหา หรือขัดกับประโยชน์สาธารณะ มุฟตี้อาจใช้ทักษะของสำนักกฎหมายอื่นก็ได้ (Al-Hujailan,2000 : 253 - 256 )

### 3.3 การพิตวาในประเทศมาเลเซีย

การพิตวาในมาเลเซียมีประวัติความเป็นมาอันยาวนานมาแล้ว การพิตวาเป็นแหล่งที่มาของกฎหมายประการหนึ่งในมาเลเซีย สถาบันพิตวามีอยู่ในทุก ๆ รัฐ และมีความเป็นเอกเทศไม่อยู่ภายใต้อำนาจบังคับบัญชาของสถาบันพิตวาใด ๆ ในประเทศ อำนาจหน้าที่ของสถาบันพิตวาในมาเลเซีย จะแตกต่างจากอำนาจหน้าที่ของสภาศาสนาอิสลาม ( Majlis Agama Islam ) หรือศาลชะรีอะฮ์ ตามกฎหมายของแต่ละรัฐบัญญัติไว้

สถาบันพิตวาในมาเลเซียมีอำนาจหน้าที่โดยตรงในการวินิจฉัยข้อกฎหมายอิสลาม อธิบายความคลุมเครือต่อกฎหมายอิสลาม และมีบทบาทอย่างสูงในการเผยแพร่อิสลามในมาเลเซีย (Nooh,2006 :55 )

#### 3.3.1 ประวัติความเป็นมา

ศาสนาอิสลามเป็นศาสนาประจำชาติของประเทศมาเลเซีย ดังที่รัฐธรรมนูญแห่งสหพันธรัฐมาเลเซีย มาตรา 3 บัญญัติว่า ศาสนาอิสลามเป็นศาสนาประจำสหพันธรัฐมาเลเซีย แต่ศาสนาอื่น ๆ ก็ได้รับการคุ้มครองในอาณาเขตของสหพันธรัฐ

ก่อนที่จะมีรัฐธรรมนูญดังกล่าว เคยมีกฎหมายลายลักษณ์อักษรที่บัญญัติถึงเรื่องศาสนาประจำชาติมาก่อน ดังปรากฏในกฎหมายสถาปนารัฐยะโฮร์ ใน ปี ค.ศ. 1895 ตามด้วยรัฐตรังกานูใน ปี ค.ศ. 1911

ใน ปี ค.ศ. 1895 ตะโตะฮัยยิดชาเล็ม บินอะหมัดอัลออตตัส มุฟตีแห่งยะโฮร์ได้ร่วมเป็นสักขีพยานในการประกาศใช้กฎหมายสถาปนารัฐยะโฮร์ซึ่งกฎหมายดังกล่าวบัญญัติให้ศาสนาอิสลามเป็นศาสนาแห่งรัฐ และศาสนาอื่นก็ได้รับการคุ้มครอง ตามกฎหมายนี้ กษัตริย์ต้องมีเชื้อชาติมาลายู เป็นผู้ชายและนับถือศาสนาอิสลาม

ในกฎหมายสถาปนารัฐยะโฮร์บัญญัติให้มุฟตีแห่งรัฐมีอำนาจหน้าที่ออกหนังสือแต่งตั้งครูสอนศาสนาอิสลาม และวินิจฉัยปัญหาศาสนาอิสลามในกรณีอิวาตะฮ์ กรณีความผิดทางแพ่งและพาณิชย์ ครอบครวัมรดก ความผิดทางอาญา ทำหน้าที่ตรวจสอบผู้ที่ดำรงตำแหน่งผู้พิพากษา ผู้ช่วยผู้พิพากษา ครูสอนศาสนาในโรงเรียนสอนศาสนาอิสลาม และอิหม่ามประจำมัสยิด

ในสมัยมุฟตีตะโตะฮัยยิด อับดุลกอดีร์ อัลออตตัส อัลอะละวีเย ซึ่งดำรงตำแหน่งระหว่าง ค.ศ. 1907-1933 ได้แปลหนังสือ มะญ์ลละฮ์ อัลอะหุกาม อัลออดีละฮ์ ของอาณาจักร อุซมานียะฮ์เป็นภาษามาลายู และแก้ไขเพิ่มเติมตามความเหมาะสมเพื่อที่จะนำไปใช้เป็นกฎหมายแพ่งและพาณิชย์อิสลามแห่งรัฐยะโฮร์ และท่านได้มีคำสั่งให้ใช้หนังสือดังกล่าวเป็นคู่มือกฎหมายอิสลามแห่งรัฐยะโฮร์

ปัจจุบันในรัฐยะโฮร์ มุฟตียังคงทำหน้าที่ดังกล่าว และยังทำหน้าที่ตรวจสอบตำราศาสนาอิสลามในรัฐ อีกทั้งเป็นที่ปรึกษาด้านศาสนาอิสลามและด้านทั่วไปของรัฐบาลในรัฐยะโฮร์อีกด้วย อำนาจหน้าที่ของมุฟตีในรัฐยะโฮร์จึงเป็นเฉพาะสุดด้านแห่งรัฐเท่านั้น (Nooh,2006 :56-57 )

### 3.3.2 รูปแบบการพิตวาในมาเลเซีย

การพิตวาในมาเลเซียมีสองระดับคือการพิตวาระดับชาติและการพิตวาระดับรัฐ การพิตวาในระดับชาติ เป็นอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการพิตวาแห่งสภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซีย ( Majlis Hal Ehwal Islam Malaysia ) ส่วนระดับรัฐบาลท้องถิ่น การพิตวาเป็นอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการพิตวาแห่งรัฐ

สภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซียเป็นผู้แต่งตั้งคณะกรรมการพิตวา และสภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซียอยู่ภายใต้อำนาจของสภาษัตริย์ ( Majlis Raja-Raja ) (Nooh , 2006 :62)

คณะกรรมการพิตวาระดับชาติประกอบไปด้วยมุฟตีในสหพันธ์มาเลเซียทุกคนและกรรมการอื่นที่สภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซีย ( Majlis Hal Ehwal Islam Malaysia ) เป็นผู้แต่งตั้ง โดยมีสถาบัน JAKIM ( Jabatan Kemajuan Islam Malaysia ) ทำหน้าที่เลขาธิการ (Ahmad Hidayat ,2006 : 31-32)

การพิตวาในระดับชาติ คณะกรรมการพิตวาแห่งสภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซีย ทำหน้าที่พิตวาในกรณีที่มีลักษณะดังนี้

1. เป็นกรณีทางศาสนาที่ไม่มีลักษณะเฉพาะรัฐ แต่เกี่ยวข้องกับมวลมุสลิมในมาเลเซีย
2. เป็นกรณีทางศาสนาที่เกิดขึ้นในรัฐหนึ่ง ที่มีโอกาสเกิดขึ้นในรัฐอื่นได้
3. เป็นกรณีทางศาสนาที่มีลักษณะเฉพาะรัฐ แต่มีลักษณะตั้งเงื่อนไข ข้อ 1 และ 2

คณะกรรมการพิตวาแห่งสภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซีย ยังมีอำนาจที่จะรับคำขอพิตวาจากหน่วยงานใด ๆ ในประเทศ (Wan Muhammad , 243- 245 )

คำพิตวาระดับชาตินี้แบ่งออกเป็นสองระดับ คือ คำพิตวาที่มีมติเป็นเอกฉันท์ และได้เสนอต่อสภาษัตริย์แห่งสหพันธ์เพื่อนำไปประกาศใช้ในรัฐต่าง ๆ และคำพิตวาระดับมุขากะเราะฮ์ ที่ผูกพันเฉพาะมุฟตีแห่งรัฐที่เห็นด้วยเท่านั้น ( Ahmad Hidayat , 32 )

ส่วนในระดับรัฐ การพิตวาสามารถแบ่งได้ 3 รูปแบบคือ

1. การพิตวาโดยสภาศาสนาอิสลาม ( Majlis Agama Islam ) ประจำรัฐต่าง ๆ ได้แก่ การพิตวาในรัฐเคดะห์ เปอร์ลิส ตรังกานู ยะโฮร์และกลันตัน

ในรัฐเหล่านี้ เมื่อมีคำขอพิตวาในเรื่องใดๆ เลขานุการสภาจะเป็นผู้เสนอคำขอ ดังกล่าวต่อคณะกรรมการชะรีอะฮ์ ( กลันตัน เรียกว่า สภาอุลามาฮ์ ยะโฮร์และตรังกานู เรียกว่า คณะกรรมการพิตวา ) พิตวาที่ออกมาใช้เสียงส่วนใหญ่และออกในนามสภาศาสนาอิสลามของรัฐนั้นๆ

2. การพิตวาโดยมุฟตีได้แก่ รัฐสลังงอ เขตสหพันธรัฐ<sup>145</sup> เปรักและปีนัง ในรัฐเหล่านี้ มุฟตีมีหน้าที่เรียกประชุมคณะที่ปรึกษาด้านศาสนา เพื่อพิจารณาปัญหาที่จะทำการพิตวา โดยที่มุฟตีมีอำนาจที่จะให้คำพิตวาตามทัศนะใดๆที่เห็นด้วย และความเห็นของที่ปรึกษาไม่ผูกพันมุฟตี

3. การพิตวาโดยคณะกรรมการชะรีอะฮ์ ได้แก่ รัฐมะละกา ในรัฐนี้เมื่อมีคำขอพิตวามายังมุฟตี มุฟตีจะต้องมอบให้คณะกรรมการชะรีอะฮ์ เพื่อศึกษาและทำร่างพิตวา และคำพิตวานั้นออกในนามคณะกรรมการชะรีอะฮ์ ( Wan Muhammad , 2006 : 245 )

การพิตวาในระดับรัฐ สุลต่านแห่งรัฐจะเป็นผู้แต่งตั้งคณะกรรมการพิตวาตามคำแนะนำของสภาศาสนาอิสลามแห่งรัฐ (Ahmad Hidayat ,2006 : 31)

ส่วนการพิตวาระดับรัฐ โดยทั่วไปแล้วมีลักษณะที่ใกล้เคียงกันทุกรัฐ (Muhammad Seadon .1998. : 165 ) มุฟตีของรัฐต่างๆ อยู่ภายใต้โครงสร้างการบังคับบัญชาของสภาศาสนาอิสลามของรัฐ แม้ว่าจะมีความแตกต่างกันในรายละเอียดบางประการ เช่น รัฐกลันตัน สลังงอร์ ยะโฮร์ และตรังกานู มีตำแหน่งรองมุฟตี ระดับชั้นของมุฟตีของรัฐต่างๆ ไม่เท่าเทียมกัน กฎหมายของบางรัฐให้อำนาจพิตวาแก่คณะกรรมการพิตวาในนามองค์คณะทำการพิตวา แม้ว่ามุฟตีขาดประชุมพิจารณาก็ตาม จำนวนคณะกรรมการพิตวาของรัฐต่างๆ มีจำนวนระหว่าง 5 -17 คน และองค์ประชุมมีจำนวนระหว่าง 3 -10 คน คณะกรรมการพิตวาของรัฐต่างๆ ส่วนใหญ่ประกอบด้วยกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิทางกฎหมายอิสลาม มีทั้งกรรมการที่มีปริญญาด้านกฎหมายและตำแหน่งทางวิชาการและกรรมการผู้ทรงคุณวุฒิที่ไม่มีปริญญาด้านกฎหมาย จำนวนกรรมการมุฟตีมีจำนวนระหว่าง 5 -13 คน (Haji Mat Yahya,2004 :132 - 147 )

ลักษณะการพิตวาในระดับรัฐ กรณีมุฟตีของรัฐยะโฮร์ มีรายละเอียดปรากฏในกฎหมายการบริหารศาสนาอิสลาม(รัฐยะโฮร์) 2003 (EN 16/2003) ดังต่อไปนี้

1. การแต่งตั้งมุฟตีและรองมุฟตี (มาตรา 44(1)

สุลต่านแห่งรัฐ ภายใต้คำแนะนำของสภาศาสนาอิสลาม ( Majlis Agama Islam ) ทำหน้าที่แต่งตั้งบุคคลใดๆ ที่เหมาะสมเป็นมุฟตีและรองมุฟตี

2. หน้าที่ของมุฟตี(มาตรา 45)

<sup>145</sup> เขตสหพันธรัฐ (federal territories - wilayah-wilayah persekutuan) มี 3 เขต คือ กรุงกัวลาลัมเปอร์ เกะลาบวัน และเมืองปูตราจายา

มุฟตียมีหน้าที่ช่วยเหลือและให้คำปรึกษาแก่สุลต่านแห่งรัฐและรัฐบาล ในด้าน บทบัญญัติอิสลามทั้งปวง และเป็นผู้มีอำนาจหน้าที่สูงสุดในด้านดังกล่าวถัดจากสุลต่านแห่งรัฐ ะโฮร์ เว้นแต่กรณีที่ถูกหมายนี้ได้บัญญัติไว้เป็นอย่างอื่น

### 3. คณะกรรมการพิตวา (มาตรา 46)

(1) ให้มีคณะกรรมการชุดหนึ่งเรียกว่า คณะกรรมการพิตวา

(2) คณะกรรมการนี้ประกอบด้วย

ก. มุฟตีย เป็นประธานกรรมการ

ข. รองมุฟตีย

ค. กรรมการสภาจำนวน 2 คน ตามคำแนะนำของสภา

ง. บุคคลอื่นที่เหมาะสมจำนวนไม่น้อยกว่า 2 คน ไม่เกิน 5 คน ที่แต่งตั้ง

โดยสภา

จ. เจ้าหน้าที่ประจำสำนักงานมุฟตีย ที่สภาแต่งตั้งเป็นเลขานุการ

### 4. อำนาจหน้าที่คณะกรรมการพิตวา (มาตรา 47)

ตามบัญชาของสุลต่านแห่งรัฐ ตามความประสงค์ของมุฟตียเอง หรือตามคำ ร้องอย่างเป็นทางการเป็นลายลักษณ์อักษรของบุคคลใดๆ ที่ส่งถึงมุฟตีย มุฟตียมีอำนาจทำการพิตวาต่อ ปัญหาใดๆ ที่ยังไม่มีความวินิจฉัยเด็ดขาดแล้ว หรือต่อความไม่ชัดเจนที่เกี่ยวกับบทบัญญัติ อิสลาม

### 5. ขั้นตอนการพิตวา ( มาตรา 48(1) ถึง (10)

มาตรานี้กล่าวถึงวิธีการพิตวาตั้งแต่เริ่มศึกษาจนกระทั่งการประกาศในหนังสือ

(10) ไม่ว่า (3) (4) (6) จะบัญญัติเช่นไร แต่หากว่าคำขอต่อคณะกรรมการ พิตวาเพื่อทำการพิตวา ไม่กระทบต่อผลประโยชน์ส่วนรวมหรือประเทศ มุฟตียมีอำนาจพิตวา กรณีดังกล่าวและส่งไปยังผู้ร้องโดยตรง กรณีเช่นนี้ไม่ต้องประกาศในหนังสือ แต่ยังคงมีผล ผูกพันตามกฎหมาย

### 6. พิตวาที่ประกาศ หรือส่งไปยังผู้ร้องแล้วมีผลผูกพันตามกฎหมาย (มาตรา 49)

(1) พิตวาที่ประกาศ หรือส่งไปยังผู้ร้องแล้ว มีผลผูกพันผู้นับถือศาสนา อิสลามทุกคนในรัฐะโฮร์ในฐานะเป็นคำสอนของศาสนาอิสลาม ที่มีหน้าที่เชื่อฟังคำสอนของ ศาสนาที่ปรากฏในพิตวาดังกล่าว เว้นแต่จะได้รับการยกเว้นจากคณะกรรมการพิตวาตาม กฎเกณฑ์ทางศาสนา

### 7. การแก้ไขเพิ่มเติมหรือยกเลิกพิตวา (มาตรา 50)

(1) คณะกรรมการพิตวามีอำนาจแก้ไขเพิ่มเติมหรือยกเลิกพิตวา ที่ ประกาศ หรือส่งไปยังผู้ร้องแล้วตามกฎหมายนี้หรือกฎหมายก่อนๆ

### 8. พื้ตวาท่เก่ยวข้องกับประยอชน้ของชาติ

(1) ไม่ว่าอำนาจของคณะกรรมการพื้ตวาทตามมาตรา 47 จะเป็นอย่งไร เมื่อคณะกรรมการพื้ตวาทเห็นวาคำขอที่เสนอมากระทบกับผลประยอชน้ของชาติ คณะกรรมการพื้ตวาทต้องหยุดการพิจารณาคำขอพื้ตวาทดังกล่าว และให้นำเสนอต่อสภา

### 9. การรับข้อเสนอแนะของคณะกรรมการพื้ตวาทแห่งชาติ (มาตรา 52)

(1) คณะกรรมการพื้ตวาท มีอำนาจรับการให้คำปรึกษาและข้อเสนอแนะของคณะกรรมการพื้ตวาทแห่งชาติ ในกรณีใด ๆ ที่สภาภคษัตริย์เห็นชอบ ซึ่งเป็นกรณีที่เกิดขึ้นทั่วไปในสหพันธ์ ตามที่บัญญัติไว้ในบรรพ 2(b) มาตรา 38 ในรัฐธรรมนูญแห่งสหพันธ์

### 10. การขอคำปรึกษาจากคณะกรรมการพื้ตวาท (มาตรา 53)

หากว่าศาลใดเว็นแต่ศาลชะรีอะฮ์ มีข้อสงสัยเก่ยวกับข้อชี้ขาดของบทบัญญัติทางศาสนาอิสลามในกรณีใด ๆ ศาลนั้นมีอำนาจที่จะขอปรึกษาคณะกรรมการพื้ตวาทในกรณีดังกล่าวได้ และมุฟตีมีอำนาจที่จะให้คำปรึกษาของคณะกรรมการพื้ตวาทต่อศาลที่ร้องขอนั้น

### 11. ทัศนะหลักที่ต้องยึดถือ (มาตรา 54)

(1) ในการพื้ตวาทตามมาตรา 48 หรือการให้คำปรึกษาทตามมาตรา 53 คณะกรรมการพื้ตวาทจะต้องพื้ตวาทตามทัศนะหลักของสำนักกฎหมายอัลฮาฟิฮ์

(2) หากคณะกรรมการพื้ตวาทเห็นว่าการตามทัศนะหลักของสำนักกฎหมายอัลฮาฟิฮ์ ขัดแย้งกับประยอชน้อันสังคมพึงมีพึงได้ คณะกรรมการพื้ตวาทมีอำนาจที่จะใช้ทัศนะหลักในสำนักกฎหมายหะนะฟี มัลิกีย์หรือฮัมบะลี

(3) หากคณะกรรมการพื้ตวาทเห็นวามีทัศนะหลักของสำนักกฎหมายทั้งสี่สามารถตามได้โดยไม่นำไปสู่การขัดแย้งกับประยอชน้ของสังคม คณะกรรมการพื้ตวาทมีอำนาจที่จะทำการพื้ตวาทและวินิจฉัยโดยไม่มีติดกับทัศนะหลักของสำนักกฎหมายทั้งสี่

### 3.3.3 ลักษณะการพื้ตวาทในมาเลเซีย

การพื้ตวาทในมาเลเซีย มี 2 ลักษณะคือ

#### 1. การพื้ตวาทตามบัญชาของที่ประชุมสภาภคษัตริย์

การพื้ตวาทลักษณะนี้เริ่มต้นเมื่อที่ประชุมสภาภคษัตริย์มีบัญชาให้คณะกรรมการพื้ตวาทแห่งชาติทำการพื้ตวาทเก่ยวกับกรณีใด ๆ ที่เกิดขึ้นในสังคม คณะกรรมการพื้ตวาทจะจัดการพื้ตวาระดับมุขากะเราะฮ์ หากว่าที่ประชุมเห็นชอบให้พื้ตวาทเป็นอย่งไร สภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซียจะนำคำพื้ตวาทดังกล่าวไปเสนอต่อที่ประชุมสภาภคษัตริย์ คำพื้ตวาทที่ที่ประชุมสภาภคษัตริย์เห็นชอบจะได้รับการนำกลับไปยังคณะกรรมการพื้ตวาทประจำรัฐต่าง ๆ ที่เก่ยวข้อง โดยที่คณะกรรมการพื้ตวาทประจำรัฐต่าง ๆ ไม่สามารถแก้ไขเพิ่มเติมคำพื้ตวาทดังกล่าวได้ และจะมีการนำคำพื้ตวาทดังกล่าวประกาศในหนังสือประจำรัฐต่าง ๆ คำพื้ตวาทประเภทนี้

ได้แก่ คำพิตวาในกรณีการประกาศให้อัลฮัจญ์เป็นองค์กฤษฎาหมายอิสลาม และคำพิตวาในกรณีที่ทำให้พันสภาพการเป็นมุสลิม

## 2. การพิตวาโดยไม่มีบัญชาจากที่ประชุมสภาษัตริย์

การพิตवालักษณะนี้มีขึ้นตามคำขอพิตวาของสังคมมุสลิม จะมีการศึกษากรณีตามคำขอ และนำเสนอผลการศึกษาต่อที่ประชุมกฤษฎาหมายอิสลาม ในกรณีที่จำเป็นจะต้องศึกษาเพิ่มเติม จะถูกนำเสนอต่อการประชุมระดับมุชากะเราะฮ์ ของคณะกรรมการพิตวาแห่งชาติ สภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซีย ผลการพิตวาเป็นอย่างไร จะได้รับการนำไปยังคณะกรรมการพิตวาประจำรัฐต่าง ๆ โดยที่คณะกรรมการพิตวาประจำรัฐต่าง ๆ สามารถแก้ไขเพิ่มเติมพิตวาดังกล่าวได้ และจะมีการนำพิตวาดังกล่าวประกาศในหนังสือประจำรัฐต่าง ๆ คำพิตวาประเภทนี้ ได้แก่คำพิตวาในกรณีการประกาศให้การโคลนนิ่งมนุษย์เป็นสิ่งกฤษฎาหมายอิสลาม

คำพิตวาที่มีการประกาศในหนังสือประจำรัฐต่าง ๆ จะเป็นกฤษฎาหมายอิสลามสำหรับรัฐนั้น ๆ

### 3.3.4 แหล่งอ้างอิงในการพิตวา

แหล่งที่มาของกฤษฎาหมายอิสลามที่ใช้อ้างอิงในการพิตวาของคณะกรรมการพิตวาหรือมูฟตีได้แก่

1. อัลกุรอาน
2. สุนนะฮ์
3. อิจญ์มาอ์
4. กียาส

นอกจากแหล่งที่มาดังกล่าวแล้ว คณะกรรมการพิตวาหรือมูฟตีจะอ้างอิงทัศนะของเศาะหาบะฮ์ ตาบิอิน อิมามสำนักกฤษฎาหมาย และนักกฤษฎาหมายอิสลามก็ได้ ตามวิธีการพิจารณาและวิธีการใช้แหล่งที่มาประเภทดังกล่าว

นอกจากนั้นแล้ว ทัศนะของสำนักกฤษฎาหมายอัลชาฟีอีซึ่งสำนักกฤษฎาหมายหลักของมุสลิมมาเลเซีย จะถูกนำไปเป็นหลักในการพิตวา เว้นแต่มีเหตุผลบางประการที่ทำให้ต้องนำทัศนะของสำนักกฤษฎาหมายต่าง ๆ จากอะหฺลุสสุนนะฮ์วัลญะมาอะฮ์มาใช้ เพื่อพิจารณาหาทัศนะที่มีน้ำหนักและยังประโยชน์ต่อสังคมมากที่สุดในการนำมาพิตวา

กรณีใด ๆ ที่ไม่มีปรากฏในแหล่งที่มาดังกล่าว จะมีการพิตวาในรูปแบบการประชุม โดยอาศัยแหล่งที่มาต่อไปนี้

1. อัลมะศอลิหฺ อัลมุรสะละฮ์
2. จาริตประเพณี
3. ชัรฮ์ มัน กอบละนา

4. ประเพณีปฏิบัติของชาวมะดีนะฮ์
5. อีสติศหาบ
6. สัต อัจชะรออิฮ์
7. อีสติหุสถาน
8. เกาะวาอิตฟีกฮ์

### 3.3.5 การประกาศคำพิตวาในหนังสือราชการ

คำพิตวาที่ถูกส่งไปยังสภาษัตริย์และได้รับการรับรองจากสภาแล้ว เลขาธิการ สภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซียจะส่งไปยังหน่วยงานที่มีอำนาจพิตวาของรัฐต่าง ๆ เพื่อนำไปประกาศในหนังสือราชการเพื่อบังคับใช้ทั่วไป

คำพิตวาที่ได้รับการประกาศในหนังสือราชการ จะมีผลผูกพันต่อมุสลิมมาเลเซียทุกคนไม่ว่าจะอาศัยอยู่ในประเทศใด

คำพิตวาในมาเลเซียแบ่งตามกระบวนการที่เกี่ยวข้องกับการประกาศในหนังสือราชการ แบ่งเป็น 3 ประเภทดังนี้

#### 1. คำพิตวาที่มีการประกาศในหนังสือราชการ

หมายถึงคำพิตวาที่หน่วยงานที่มีอำนาจพิตวาในรัฐนั้น ๆ ส่งไปยังหน่วยงานของรัฐตามขั้นตอน จนกระทั่งมีการประกาศในหนังสือราชการ คำพิตวานี้จะมีสถานภาพเป็นกฎหมายผูกพันมุสลิมทุกคนในรัฐนั้น ๆ

ขั้นตอนการดำเนินการประกาศในหนังสือราชการ มีดังต่อไปนี้

1. ความเห็นชอบของสภาศาสนาอิสลามแห่งรัฐ (ขั้นตอนนี้บางรัฐไม่มี)
2. ความเห็นชอบของรัฐนั้น ๆ หรือหน่วยงานที่รับผิดชอบการนี้
3. ความเห็นชอบของที่ปรึกษากฎหมาย
4. ความเห็นชอบของคณะกรรมการพิตวาแห่งชาติสภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซีย

#### 5. ความเห็นชอบของกษัตริย์แห่งรัฐ

#### 2. คำพิตวาที่ไม่มีการประกาศในหนังสือราชการ

คำพิตวาไม่ได้มีการประกาศทั้งหมด มีกรณีคำพิตวาที่หน่วยงานที่มีอำนาจพิตวาในรัฐนั้น ๆ ไม่ได้ส่งไปยังหน่วยงานของรัฐเพื่อประกาศในหนังสือราชการ และกรณีที่มุฟตีชี้ให้คำพิตวากับผู้ขอพิตวาโดยตรง

อย่างไรก็ตาม แม้ว่าคำพิตวาในกรณีดังกล่าวไม่ได้มีการประกาศในหนังสือราชการ แต่ถ้าหากว่าคำพิตวาดังกล่าวเนื่องมาจากการขอพิตวาอย่างเป็นทางการ โดยมีหนังสือเป็นลายลักษณ์อักษร หรือโดยวาจา คำพิตวาดังกล่าวก็ยังมีผลผูกพันผู้ที่เกี่ยวข้อง



3. คำพิตวาในลักษณะการตอบปัญหาศาสนาของมุฟตีโดยส่วนตัวอย่างไม่เป็นทางการ ไม่ว่าจะเป็นการตอบด้วยวาจา หรือเป็นลายลักษณ์อักษร มีผลผูกพันเฉพาะผู้ถามเท่านั้น (Ahmad Hidayat ,2006 : 42)

### 3.3.6 กระบวนการพิตวา

คำขอพิตวาที่ถูกเสนอโดยประชาชนทั่วไปหรือหน่วยงานราชการ หรือองค์กรเอกชน ไม่ว่าจะเป็นการขอที่เป็นลายลักษณ์อักษร โทรศัพท์ หรือมายังสำนักงานด้วยตนเอง จะมีขั้นตอนดังนี้

ก. กรณีที่ง่ายตาย ชัดเจน ไม่มีผลกระทบต่อส่วนรวม และไม่จำเป็นต้องมีการศึกษาค้นคว้า โดยปกติแล้วมุฟตีจะให้คำตอบโดยตนเองทันที

ข. กรณีที่ไม่ชัดเจน หรือมีผลกระทบต่อส่วนรวม หรือจำเป็นต้องศึกษาและพิจารณา จะมีการนำไปยังที่ประชุมหน่วยงานที่มีอำนาจพิตวาในรัฐนั้น ๆ เพื่อศึกษา พิจารณา และตัดสินชี้ขาด โดยที่การประชุมนั้นจะมีมุฟตีเป็นประธาน และที่ประชุมประกอบด้วยคณบดี นักวิชาการอิสลามในรัฐนั้น ๆ ที่สภาศาสนาอิสลามแห่งรัฐแต่งตั้งและได้รับความเห็นชอบจากสุลต่านแห่งรัฐแล้ว

ค. หากว่ากรณีที่ขอพิตวานั้นเป็นกรณีระดับชาติ จะมีการนำกรณีดังกล่าวไปยังการประชุมระดับมุชากะเราะฮ์ ของคณะกรรมการพิตวาแห่งชาติสภากิจการศาสนาอิสลามแห่งมาเลเซีย เพื่อศึกษาและชี้ขาด ที่ประชุมประกอบด้วยมุฟตีของทุกรัฐและผู้เชี่ยวชาญด้านศาสนาอิสลามที่สภาภคัตริย์แต่งตั้ง

หากว่ากรณีดังกล่าวจะต้องมีการศึกษาค้นคว้าเพิ่มเติม มุฟตีแห่งรัฐต่าง ๆ จะให้เจ้าหน้าที่ฝ่ายวิจัยของหน่วยงานที่มีอำนาจพิตวาทำการศึกษาและทำรายงานผลการศึกษานับสมบูรณ์ หากว่ากรณีดังกล่าวเกี่ยวข้องกับเทคนิค การแพทย์ เศรษฐศาสตร์ หรืออื่น ๆ ผู้เชี่ยวชาญด้านต่าง ๆ ดังกล่าวก็จะถูกเชิญมาให้ข้อมูลแก่เจ้าหน้าที่ แล้วหน่วยงานที่มีอำนาจพิตวาในรัฐต่าง ๆ จะทำการประชุมเพื่อตัดสินชี้ขาด

หากว่าคำพิตวาดังกล่าวจำเป็นต้องมีการประกาศในหนังสือราชการ ก็จะมีการนำพิตวาดังกล่าวไปยังหน่วยงานที่เกี่ยวข้อง เช่นสภาศาสนาอิสลามแห่งรัฐ ที่ปรึกษากฎหมาย และที่ประชุมภคัตริย์แห่งรัฐและได้รับความเห็นชอบจากที่ประชุม คำพิตวาดังกล่าวจึงถูกนำไปประกาศในหนังสือราชการ

### 3.3.7 การละเมิดต่อพิตวาในมาเลเซีย

ประเพณีของสังคมมลายูมุสลิมในมาเลเซียนั้น โดยปกติแล้วจะมีความเคร่งครัดต่อคำสอนอิสลาม คำพิตวาต่างๆมักจะได้รับ การเชื่อฟัง เนื่องจากอูลามาอ์มีอิสระในการพิตวาและการตัดสินชี้ขาดปัญหาทางศาสนา

กฎหมายของรัฐต่างๆบัญญัติให้สภาศาสนาอิสลามแห่งรัฐเป็นผู้มีอำนาจฟ้องร้องมุสลิมที่ฝ่าฝืนพิตวาต่อศาลชะรีอะฮ์ เช่น สภาศาสนาอิสลามแห่งรัฐ มีอำนาจฟ้องร้องมุสลิมผู้ละเมิดพิตวาต่อศาลชะรีอะฮ์ และมีอำนาจประกาศว่า หนังสือ แผ่นซีดี เทป ภาพยนตร์ใด ๆ ว่าละเมิดบทบัญญัติศาสนาต่อศาลชะรีอะฮ์ได้ (Nooh ,2006 : 62 – 69 )

รัฐต่างๆของมาเลเซียทุกรัฐมีกฎหมายบัญญัติความผิดฐานละเมิดต่อคำพิตวาเป็นความผิดเฉพาะชาวมุสลิมในประเทศที่จำหน่าย จ่ายแจก เผยแพร่ทัศนะใดๆ เกี่ยวกับคำสอนของศาสนาอิสลามในรูปแบบของการพิตวาที่ขัดแย้งกับคำพิตวาใดๆ ที่ถูกต้องตามกฎหมาย ศาลชะรีอะฮ์มีอำนาจพิพากษาบุคคลที่กระทำผิดความผิดฐานละเมิดต่อคำพิตวา ในความผิดอาญาทางศาสนาโดยการลงโทษปรับหรือจำคุก เช่น ความผิดฐานละเมิดต่อคำพิตวาตามกฎหมายของรัฐเคดะห์ กลันตัน เปอร์ลิส และตรังกานู มีโทษปรับไม่เกิน 5,000 ริงกิต จำคุกไม่เกิน 3 ปี ( Ahmad Hidayat ,2006 : 43 - 44)

## 3.4 การพิตวาในประเทศบรูไนดารุสซาลาม

### 3.4.1 ประวัติความเป็นมา

รัฐธรรมนูญของประเทศบรูไนกำหนดให้ศาสนาอิสลามเป็นศาสนาประจำชาติ ความหมายของศาสนาอิสลามซึ่งเป็นศาสนาประจำชาติ ตามรัฐธรรมนูญหมายถึง ศาสนาอิสลาม ฝ่ายอะหฺลุสสุนนะฮ์วัลญะมาอะฮ์ สำนักกฎหมายอัลซาฟิฮีย ( Japar Bin Haji Mat Dian <sup>146</sup>,2006 : 105 )

องค์กรที่ทำหน้าที่พิตวาในประเทศบรูไน ได้มีการจัดตั้งขึ้นอย่างเป็นทางการตามกฎหมายฉบับที่ 20 / 1955 และบันทึกของสุลต่านอุมร์ อาลีซัยฟุดดีน ถึงมุขมนตรีแห่งบรูไน ลงวันที่ 24 มกราคม 1961 ที่ประสงค์จะให้มูลาม่าอ์ทำหน้าที่พิตวาและอธิบายบทบัญญัติอิสลามแก่ชาวบรูไน

ก่อนหน้านั้นคำถามเกี่ยวกับบทบัญญัติอิสลามมีเจ้าหน้าที่ของรัฐเรียกว่า มนตรีศาสนา ครูสอนศาสนา อิหม่ามและเจ้าหน้าที่ของมัสยิดเป็นผู้พิตวา ต่อมา ในวันที่ 1 เมษายน 1962 ประเทศบรูไนได้ยึดตัว อาวังหะญีอิสมาแอล บินอุมร์อับลุดอาชีซ เจ้าหน้าที่

<sup>146</sup> ประธานฝ่ายวิเคราะห์ ( อัลอิสติมบาฏ ) สำนักงานมุฟตีแห่งรัฐ สำนักนายกรัฐมนตรี

ทางศาสนาอิสลามของรัฐยะโฮร์ เพื่อแต่งตั้งเป็นมุฟตีแห่งบรูไน ต่อมาภายหลัง ในวันที่ 24 พฤษภาคม 2005 ตำแหน่งมุฟตีแห่งรัฐได้รับการยกระดับเทียบเท่าตำแหน่งรัฐมนตรี ( Japar Bin Haji Mat Dian,2006 : 96 ) อย่างไรก็ตามอำนาจในการพิพากษายังเป็นของสุลต่าน ส่วนมุฟตีแห่งรัฐดำรงตำแหน่งประธานคณะกรรมการกฎหมาย

### 3.4.2 การแต่งตั้งมุฟตี

การแต่งตั้งมุฟตีในประเทศบรูไน ตามกฎหมาย ฉบับที่ 20 / 1955 ซึ่งในปัจจุบันเรียกว่ากฎหมายสภาศาสนาอิสลามและศาลกอฎี ภาค 77 มาตรา 40(1) บัญญัติว่า “ สุลต่านด้วยการประกาศในหนังสือราชการ มีอำนาจแต่งตั้งบุคคลใด ๆ ที่เหมาะสมดำรงตำแหน่งมุฟตีแห่งประเทศบรูไนดารุสสลาม และมีอำนาจยกเลิกการแต่งตั้งดังกล่าวในเวลาใด ๆ ก็ตาม ”

### 3.4.3 หน้าที่ของมุฟตี

ตามกฎหมายสภาศาสนาอิสลามและศาลกอฎี ภาค 77 มาตรา 40(2) มุฟตีแห่งรัฐเป็นสมาชิกสภาศาสนาอิสลามโดยตำแหน่ง นอกจากนั้นมุฟตียังเป็นกรรมการกฎหมายของสภาศาสนาอิสลามร่วมกับคณะกรรมการอื่น ๆ ที่ประกอบด้วยกรรมการจากสมาชิกสภาศาสนาอิสลามไม่น้อยกว่า 2 คน และกรรมการอื่น ๆ ไม่ว่าจะเป็สมาชิกสภาศาสนาอิสลามหรือไม่ก็ตาม จำนวนไม่น้อยกว่า 6 คน ซึ่งคณะกรรมการดังกล่าวสุลต่านเป็นผู้แต่งตั้งตามวาระที่เห็นสมควร และมีอำนาจยกเลิกการแต่งตั้งได้เสมอด้วยการประกาศในหนังสือราชการ และขณะที่มุฟตีไม่อยู่ สุลต่านมีอำนาจแต่งตั้งบุคคลใด ๆ เพื่อทำหน้าที่ดังกล่าว ( Nooh,2006: 73)

### 3.4.4 กระบวนการพิทวา

ตามกฎหมายสภาศาสนาอิสลามและศาลกอฎี ภาค 77 มาตรา 42 (1) บุคคลใด ๆ สามารถทำคำขอเป็นหนังสือถึงเลขานุการ ขอให้สภาทำการพิทวาในกรณีใด ๆ ที่เกี่ยวข้องกับกฎหมายหรือคำสอนศาสนาอิสลาม และเมื่อได้รับแล้วเลขานุการจะต้องส่งคำขอดังกล่าวไปยังประธานคณะกรรมการกฎหมายโดยไม่ชักช้า

42(2) คณะกรรมการกฎหมายต้องพิจารณาคำขอดังกล่าว เว้นแต่มีความเห็นว่าคำขอดังกล่าวไม่จริงจัง หรือมีเหตุผลอื่นที่ไม่ดีและไม่สมควรให้คำพิทวา และต้องเตรียมร่างพิทวาต่อคำขอดังกล่าว หากว่าร่างดังกล่าวได้รับความเห็นชอบอย่างเป็นทางการ

คณะกรรมการกฎหมาย หรือบุคคลอื่นที่เข้าประชุมและมีสิทธิออกเสียง ประธานคณะกรรมการกฎหมายจะต้องทำคำพิพากษาตามร่างดังกล่าวในนามคณะกรรมการกฎหมาย

หากไม่ได้รับความเห็นชอบอย่างเป็นทางการเป็นเอกฉันท์ให้ส่งคำถามดังกล่าวไปยังสภาศาสนาอิสลาม และใช้วิธีเดียวกันในการพิพากษาตามเสียงส่วนใหญ่ของที่ประชุมสมาชิกสภา โดยมีเงื่อนไขว่า ด้วยเหตุผลเฉพาะ สภาศาสนาอิสลามสามารถส่งคำถามนั้นไปยังที่ประชุมสุลต่าน เพื่อให้ทำการพิพากษา และคำถามใด ๆ ก็ตามหากมุฟตีย์ประสงค์ ก็สามารถส่งไปยังที่ประชุมสุลต่านได้ และหากคำถามใดสุลต่านพิพากษาอย่างไร ให้สภาศาสนาอิสลามพิพากษาเช่นนั้น

42(3) เวลาใด ๆ ที่สภาศาสนาอิสลามประสงค์ สามารถทำการพิพากษาและเผยแพร่คำพิพากษาใด ๆ ดังกล่าวข้างต้น

42(3) คำพิพากษาทั้งหลายไม่ว่ากรณีใด ๆ ไม่ว่าจะ เป็นบทบัญญัติหรือคำสอนทางศาสนาที่ออกโดยสภาศาสนาอิสลาม จะต้องเผยแพร่ในหนังสือราชการ

ในการประชุมสภาศาสนาอิสลาม ในวันที่ 4 กุมภาพันธ์ 1984 มีมติให้มุฟตีย์มีอำนาจพิพากษาด้วยตนเองได้ แต่ในกรณีที่ต้องใช้เป็นส่วนหนึ่งของกฎหมายบ้านเมือง จะต้องพิพากษาในนามของคณะกรรมการกฎหมาย ซึ่งมีมุฟตีย์เป็นประธานคณะกรรมการ (Nooh, 2006: 75)

### 3.4.5 หลักการพิพากษา

ในการพิพากษานอกจากการอ้างอิงแหล่งที่มาหลักของบทบัญญัติอิสลามแล้ว ตามกฎหมายสภาศาสนาอิสลามและศาลกอฎี ภาค 77 มาตรา 43(1) การพิพากษาต้องตามทัศนะหลักของนักกฎหมายอิสลามสำนักกฎหมายอัลชาฟีอีห์ โดยมีเงื่อนไขว่าหากการตามทัศนะหลักดังกล่าว จะขัดแย้งกับประโยชน์ส่วนรวม เว้นแต่สุลต่านจะบัญชาเป็นอย่างอื่น สภาศาสนาอิสลามหรือคณะกรรมการกฎหมายสามารถตามทัศนะที่อ่อนกว่าในสำนักกฎหมายอัลชาฟีอีห์ได้ และหากคาดว่า การตามทัศนะหลักหรือทัศนะที่อ่อนกว่าในสำนักกฎหมายอัลชาฟีอีห์ จะขัดแย้งกับประโยชน์ส่วนรวม โดยการรับรองพิเศษจากสุลต่าน สภาศาสนาอิสลามหรือคณะกรรมการกฎหมายสามารถตามทัศนะใด ๆ ในอีก 3 สำนักกฎหมายตามความเหมาะสม และการพิพากษาดังกล่าว จะต้องอธิบายเงื่อนไขและหลักเกณฑ์ต่าง ๆ อย่างแจ่มชัด และคำชี้แจงอื่น ๆ ตามสมควร

การพิพากษากรณีที่มีมุฟตีย์ไม่ได้เป็นผู้เชี่ยวชาญในกรณีนั้น ๆ ซึ่งมุฟตีย์ต้องการข้อมูลที่สมบูรณ์จากผู้ที่เกี่ยวข้อง มุฟตีย์จะจัดประชุมร่วมกับผู้เชี่ยวชาญด้านนั้น โดยเชิญผู้เชี่ยวชาญมาให้ข้อมูลและตามด้วยพิจารณาในกรณีดังกล่าว โดยมุฟตีย์และเจ้าหน้าที่พิพากษาต้องประชุมร่วมกับผู้เชี่ยวชาญด้วยตนเอง เพื่อให้การพิพากษาในกรณีดังกล่าวได้มีการพิจารณาทุก ๆ ปัจจัยอย่างรอบคอบ ซึ่งจะช่วยให้พิพากษามีความมั่นคงแน่นอนยิ่งขึ้น เช่น การจัดประชุม

ร่วมกับเจ้าหน้าที่องค์การอนามัยโลกในกรณีปัญหาการสูบบุหรี่ ( Japar Bin Haji Mat Dian ,2006 : 95 -108 )

### 3.4.6 ศักดิ์ของฟัตวา

ตามกฎหมายสภาศาสนาอิสลามและศาลกอฎี ภาค 77 มาตรา 43(2) คำฟัตวาใดๆ ที่ออกจากสภาศาสนาอิสลามโดยตรงหรือจากคณะกรรมการกฎหมาย ตามเงื่อนไขที่กล่าวมาแล้ว หากสภาศาสนาอิสลามยืนยันฟัตวานั้น หรือมีบัญชาจากสุลต่านให้ยืนยัน จะต้องประกาศเผยแพร่ในหนังสือราชการ และหลังจากนั้นฟัตวาดังกล่าวจะผูกพันมุสลิมที่ยึดถือสำนักกฎหมายอัลซาฟีย์ทุกคนที่มีภูมิลำเนาในประเทศบรูไนดารุสซาลาม เว้นแต่มุสลิมที่ไม่ใช่เชื้อชาติมลายู ที่อยู่ในบังคับของกฎหมายของประเทศที่ใช้ในประเทศบรูไนดารุสซาลาม (Japar Bin Haji Mat Dian ,2006 : 95 -108 )

### 3.4.7 ความผิดฐานทำการฟัตวาโดยไม่มีอำนาจ

ตามกฎหมายสภาศาสนาอิสลามและศาลกอฎี ภาค 77 มาตรา 187 ผู้ใดก็ตามอื่นจากมุฟตีห์หรือบุคคลที่กฎหมายนี้ให้อำนาจ ทำการฟัตวาหรือพยายามทำการฟัตวาเกี่ยวกับคำสอนอิสลามตามบทบัญญัติศาสนาหรือจารีตของบรูไน มีความผิดระวางโทษจำคุก 3 เดือน หรือปรับ 2,000 ดอลลาร์บรูไน (Japar Bin Haji Mat Dian ,2006 : 95 -108 )

### 3.4.8 การละเมิดต่อคำฟัตวา

คำฟัตวาที่ได้เผยแพร่ในหนังสือราชการแล้วจะผูกพันมุสลิมที่ยึดถือสำนักกฎหมายอัลซาฟีย์ทุกคนดังกล่าวแล้ว ตามกฎหมายสภาศาสนาอิสลามและศาลกอฎี ภาค 77 มาตรา 191 ผู้ใดด้วยวาจา หรือข้อเขียนอย่างแจ่มชัด กระทำการตำหนิ หรือเหยียดหยาม หรือพยายามตำหนิหรือเหยียดหยามศาสนาอิสลาม หรือทัศนะใดๆ ในสำนักกฎหมายใดๆ หรือคำสอนของครูสอนศาสนาที่ได้รับอนุญาตอย่างถูกต้อง หรือฟัตวาใดๆ ของมุฟตีห์ที่ออกอย่างถูกต้องตามเงื่อนไขในกฎหมายนี้ เป็นความผิดระวางโทษจำคุก 6 เดือนหรือปรับ 4,000 ดอลลาร์ บรูไน (Japar Bin Haji Mat Dian ,2006 : 95 -108 )

## 3.5 การฟัตวาในประเทศอินโดนีเซีย

### 3.5.1 ความเป็นมาการฟัตวาในประเทศอินโดนีเซีย

ประเทศอินโดนีเซียประกอบด้วยประชากรส่วนใหญ่นับถือศาสนาอิสลาม แต่ไม่ได้บัญญัติให้ศาสนาอิสลามเป็นศาสนาประจำชาติ และไม่มีกฎหมายเกี่ยวกับการแต่งตั้งมุฟตีแห่งรัฐ ด้วยเหตุนี้องค์กรภาคประชาชนจึงเป็นผู้ดำเนินกระบวนการพิทวาโดยตนเองทั้งสิ้น

ในประเทศอินโดนีเซียมีองค์กรศาสนาอิสลามภาคประชาชน ไม่น้อยกว่า 60 องค์กร และบางองค์กรในจำนวนนี้มีการกำหนดหน้าที่การพิทวาไว้ในระเบียบข้อบังคับและดำเนินการพิทวาอย่างมีประสิทธิภาพประมาณ 10 องค์กร

โดยพื้นฐานแล้ว ชาวมุสลิมมีความต้องการต่อการพิทวาอย่างสูง เพราะการพิทวาเป็นการชี้แจงข้อบัญญัติและกรอบกฎเกณฑ์ทางศาสนา การพิทวามีได้เป็นแค่เพียงผลผลิตทาง ศาสนบัญญัติ แต่ทว่ายังเป็นข้อชี้แนะในการดำเนินชีวิตตามหลักคำสอนของอิสลามอีกด้วย

มุสลิมอินโดนีเซียเชื่อมั่นว่าการพิทวานั้นไม่ใช่ผู้ใดก็กระทำได้ แต่การพิทวาจะต้องมาจากผู้ที่มีความรู้ความเชี่ยวชาญด้านศาสนาอิสลามเท่านั้น

### 3.5.2 องค์กรที่ทำหน้าที่พิทวาในอินโดนีเซีย

สภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย (Majelis Ulama Indonesia - MUI) เป็นองค์กรทางศาสนาอิสลามองค์กรหนึ่งในอินโดนีเซีย ที่ประกอบไปด้วยอุลามาอ์จากทั่วอินโดนีเซีย จึงถือได้ว่าสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียเป็นตัวแทนหนึ่งของสังคมมุสลิมอินโดนีเซียและยังอาจกล่าวได้ว่าเป็นองค์กรแนวหน้าในจำนวนองค์กรมุสลิมในอินโดนีเซีย เพราะเป็นผู้ทำหน้าที่ฝึกอบรมผู้นำจากองค์กรอื่นๆ เช่น สถาบันฝึกหัดครูอิสลามชั้นสูงและครูโรงเรียนสอนศาสนาอิสลามทั่วไป

สภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียจึงมีหน้าที่หลายประการ ส่วนหนึ่งคือการให้คำพิทวาต่อสังคมมุสลิมอินโดนีเซีย พิตวาของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียได้รับการยอมรับอย่างสูง เนื่องจากคณะกรรมการพิทวาประกอบไปด้วยตัวแทนจากทุกภาคส่วนของสังคมมุสลิมอินโดนีเซีย ทั้งตัวแทนจากองค์กรอิสลามต่างๆ ตัวแทนจากสถาบันฝึกหัดครูอิสลามชั้นสูงและโรงเรียนสอนศาสนาอิสลามทั่วไป และอื่นๆ และเนื่องจากผลกระทบของความเข้าใจต่อหลักการอิสลามที่แตกต่างกัน แม้ว่าโดยทั่วไปแล้วเป็นเพียงประเด็นปลีกย่อย ไม่ใช่หลักการแต่ความเข้าใจต่อหลักการอิสลามที่แตกต่างกันอาจนำมาซึ่งความขัดแย้งในสังคมได้ โดยเฉพาะอย่างยิ่งในสังคมระดับรากหญ้า ดังนั้นการมีสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียที่ประกอบไปด้วยตัวแทนจากทุกภาคส่วนของสังคมมุสลิมอินโดนีเซีย จึงมีความจำเป็นและทำให้พิทวาที่ออกมาได้รับการยอมรับจากทุกภาคส่วน (K.H. Ma'rif<sup>147</sup>, 2006: 79 – 82 )

<sup>147</sup> ประธานสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย (Majelis Ulama Indonesia )

### 3.5.3 ประเภทและกระบวนการฟัตวาในอินโดนีเซีย

การฟัตวาของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย อาจแบ่งได้ 3 ประเภทหลัก ได้แก่

1. การฟัตวาด้านผลิตภัณฑ์ทะเล เช่น อาหาร เครื่องดื่ม และเครื่องสำอาง
2. ฟัตวาด้านเศรษฐศาสตร์อิสลาม
3. การฟัตวาด้านสังคมทั่วไป

การฟัตวาด้านผลิตภัณฑ์ทะเล รับผิดชอบโดยคณะกรรมการฟัตวา ( Komisi Fatwa ) สภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียร่วมกับเจ้าหน้าที่ฝ่ายตรวจสอบ ( Lembaga Pemeriksa ) ส่วนประกอบผลิตภัณฑ์ของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย ซึ่งเป็นผู้ทำหน้าที่ตรวจสอบ ส่วนประกอบของผลิตภัณฑ์ดังกล่าว แล้วรายงานผลการตรวจสอบให้กับคณะกรรมการฟัตวา สภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย เพื่อทำการชี้ขาดว่าผลิตภัณฑ์ดังกล่าวทะเลหรือไม่

การฟัตวาด้านผลิตภัณฑ์ทะเลโดยหลักการแล้วก็จะดำเนินการเหมือนการฟัตวาอื่น ๆ แต่จะแตกต่างกันส่วนที่จะต้องมีเจ้าหน้าที่ฝ่ายตรวจสอบส่วนประกอบผลิตภัณฑ์ของ สภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียทำหน้าที่ตรวจสอบส่วนประกอบผลิตภัณฑ์ ณ สถานที่ประกอบการที่ ขอรับรองทะเล ผลการตรวจสอบที่ผ่านการพิจารณาจากเจ้าหน้าที่ตรวจสอบแล้วจะอยู่ใน รายงานผลการตรวจสอบที่จะต้องส่งต่อไปยังคณะกรรมการฟัตวา

ขั้นตอนการตรวจสอบเริ่มจากสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียจะทำความเข้าใจต่อ คณะเจ้าหน้าที่ตรวจสอบถึงสารที่หะรอมตามกฎหมายอิสลาม ทั้งประเภทหะรอมโดยตัวเอง และหะรอมเพราะสิ่งอื่นที่เกี่ยวข้องเพราะกระทำการผลิตขัดแย้งกับขั้นตอนตามกฎหมาย อิสลาม และชี้แจงให้เห็นความสำคัญของการตรวจสอบดังกล่าว

ขั้นตอนต่อมาเจ้าหน้าที่ตรวจสอบจะไปทำการตรวจสอบที่สถานประกอบการที่ ขอรับรองทะเล โดยจะตรวจสอบ

1. ส่วนประกอบทั้งหมดของผลิตภัณฑ์ไม่ว่าจะเป็นส่วนประกอบหลักหรือ ส่วนประกอบเสริม

2. ตรวจสอบหลักฐานการซื้อวัตถุดิบที่เป็นส่วนประกอบของผลิตภัณฑ์

3. วิธีการเชือดสัตว์ในกรณีเป็นผลิตภัณฑ์ที่มีสัตว์เป็นส่วนประกอบ

หลังจากนั้นเจ้าหน้าที่จะทำการตรวจสอบโดยใช้ห้องทดลองทางวิทยาศาสตร์ เพื่อตรวจสอบสารหะรอม เช่น หมู แอลกอฮอล์ หรือนะบูส(สิ่งที่สกปรกตามกฎหมาย อิสลาม)

ปกติการตรวจสอบมักจะทำมากกว่าหนึ่งครั้ง หากมีสารใดเป็นที่สงสัย เจ้าหน้าที่อาจจะเสนอให้ใช้สารอื่นที่ทะเลอย่างแน่นอน หรือที่ได้รับการรับรองทะเลมาก่อน แล้วจากองค์กรที่เชื่อถือได้

ผลการตรวจสอบที่ผ่านการพิจารณาจากเจ้าหน้าที่ตรวจสอบแล้วจะอยู่ในรายงานผลการตรวจสอบที่จะต้องส่งต่อไปยังคณะกรรมการฟิตวา

หากคณะกรรมการฟิตวาเห็นว่าในรายงานยังไม่สมบูรณ์ เช่น ยังไม่ได้ไปตรวจสอบแหล่งผลิตส่วนประกอบผลิตภัณฑ์ตามหลักฐานการซื้อขาย คณะกรรมการจะให้เจ้าหน้าที่ตรวจสอบไปทำการตรวจสอบส่วนที่ไม่สมบูรณ์นั้น

ผลิตภัณฑ์ที่คณะกรรมการฟิตวาเห็นว่าทะเลอย่างแน่นอน คณะกรรมการฟิตวาจะรายงานในหนังสือรายงานฟิตวาเป็นผลิตภัณฑ์ทะเล และลงนามโดยประธานและเลขานุการคณะกรรมการฟิตวา และลงทะเบียนในทะเบียนผลิตภัณฑ์ที่ได้รับการรับรองทะเลแล้ว แล้วจะออกใบรับรองทะเลที่ลงนามโดยประธานคณะกรรมการฟิตวา ผู้อำนวยการศูนย์ตรวจสอบ และประธานสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย

ส่วนการฟิตวาด้านเศรษฐศาสตร์อิสลาม จะดำเนินการโดยคณะกรรมการกฎหมายอิสลามแห่งชาติของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย ( Dewan Syariah National Majelis Ulama Indonesia – DSN MUI ) ซึ่งเป็นหน่วยงานหนึ่งของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย ที่ประกอบด้วยกรรมการจากนักกฎหมายอิสลาม ผู้เชี่ยวชาญและผู้ประกอบการด้านเศรษฐศาสตร์และการเงินการธนาคาร จากธนาคารอินโดนีเซีย หรือหน่วยงานด้านการเงินจากสถาบันการเงินอื่นๆ บริษัทประกัน ตลาดทุนหรืออื่นๆ คณะกรรมการนี้ทำหน้าที่ของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย ในการพัฒนาเศรษฐกิจของสังคมมุสลิม โดยการศึกษาค้นคว้าด้านเศรษฐศาสตร์อิสลามและให้คำแนะนำในรูปของฟิตวา และคณะกรรมการนี้ยังทำหน้าที่ร่วมกับคณะกรรมการตรวจสอบทางกฎหมายอิสลาม ( Dewan Pengawas Syariah – DPS ) ของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียอีกด้วย

กระบวนการฟิตวาในด้านเศรษฐศาสตร์อิสลามมีขั้นตอนดังต่อไปนี้

1. เจ้าหน้าที่ของคณะกรรมการกฎหมายอิสลามแห่งชาติของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย( DSN - MUI ) รับคำขอฟิตวาหรือคำถามเกี่ยวกับผลิตภัณฑ์ใดๆ ของหน่วยงานด้านการเงิน คำขอฟิตวาหรือคำถามนี้อาจส่งมายังเลขานุการคณะกรรมการกฎหมายอิสลามแห่งชาติของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย หรือคณะกรรมการตรวจสอบทางกฎหมายอิสลาม( DPS ) ก็ได้ เมื่อได้รับคำขอฟิตวาแล้วให้เลขานุการส่งไปยังหัวหน้าหน่วยงานประจำวันภายในหนึ่งวันทำการ

2. หัวหน้าหน่วยงานประจำวันของคณะกรรมการกฎหมายอิสลามแห่งชาติของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียร่วมกับคณะทำงานของหน่วยงาน จะต้องทำการศึกษาและสรุปผล



การศึกษาที่ผ่านการพิจารณาแล้วให้แล้วเสร็จภายใน 20 วันทำการ และนำผลการศึกษาดังกล่าวเข้าสู่ที่ประชุมใหญ่ของคณะกรรมการกฎหมายอิสลามแห่งชาติของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย (DSN - MUI) เพื่อพิจารณาให้การรับรอง

3. ผลการศึกษาที่ได้รับการรับรองแล้วจากที่ประชุมใหญ่ของคณะกรรมการกฎหมายอิสลามแห่งชาติของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย (DSN - MUI) แล้วจะมีสถานะภาพเป็นคำพิพากษาของคณะกรรมการกฎหมายอิสลามแห่งชาติของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย (DSN - MUI) และลงนามโดยประธานและเลขานุการคณะกรรมการกฎหมายอิสลามแห่งชาติของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย (DSN - MUI)

ส่วนการพิพากษาด้านสังคมทั่วไป จะดำเนินการโดยคณะกรรมการพิพากษา (Komisi Fatwa) สภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย โดยมีหลักการดังนี้

1. มีคำขอพิพากษาหรือคำถามมายังคณะกรรมการพิพากษา ที่กองบริหารของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียเห็นว่าควรแก่การศึกษาและพิพากษา โดยที่คำขอพิพากษาหรือคำถามนั้นอาจมาจากรัฐบาล องค์กรเอกชน หรือสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซียเอง

2. เป็นคำถามเกี่ยวกับปัญหาศาสนาที่เกิดขึ้นเนื่องจากความเจริญก้าวหน้าทางการศึกษา วิทยาศาสตร์และเทคโนโลยี และการเปลี่ยนแปลงทางสังคม

การพิพากษาด้านสังคมของคณะกรรมการพิพากษามีกฎเกณฑ์หลัก 3 ประการคือ

1. ต้องมีตัวบททางศาสนา หรือ
2. มีทัศนะของนักวิชาการอิสลามในตำราหลัก หรือ
3. การวินิจฉัยของนักวิชาการอิสลาม

ในการพิพากษาจะต้องพิจารณาที่ตัวบททางศาสนา ก่อน จะพิจารณาทัศนะของนักวิชาการอิสลามในตำราหลักอย่างเดียวไม่ได้ เพราะว่าผู้เขียนตำราเหล่านั้นได้เขียนตำราตามสภาพการณ์ในยุคของท่านเหล่านั้น แต่ปัญหาต่างๆ มีความแตกต่างในรายละเอียดอยู่เสมอ อย่างไรก็ตามในการพิพากษาจะต้องมีกฎเกณฑ์ที่แน่นอนและมีทางออกสำหรับปัญหานั้น ๆ อย่างถูกต้องตามบทบัญญัติทางศาสนา เพราะว่าในการพิพากษาบางครั้งมีการอ้างถึงความจำเป็นประโยชน์ของส่วนรวม หรือเจตนารมณ์ของศาสนาโดยไร้ขอบเขต ซึ่งเป็นสิ่งไม่ถูกต้องเช่นกัน

หากกรณีที่ขอคำพิพากษานั้นมีระบุในอัลกุรอานหรือหะดีษอย่างชัดเจนก็จะทำการพิพากษานั้น หากไม่มีก็จะพิจารณาจากทัศนะของนักวิชาการอิสลาม หรือใช้การวินิจฉัย

ทัศนะของนักวิชาการอิสลาม จะถูกนำมาใช้ในการพิพากษาต่อเมื่อปรากฏว่ามีระบุไว้ในตำราหลักและมีเพียงทัศนะเดียว นอกจากมีเหตุผลอื่นที่ทำให้การใช้ทัศนะดังกล่าวไม่มีความเหมาะสม เนื่องจากแนวคิดหรืออุปมเหตุ(อิลละฮฺ)เปลี่ยนไป หรือพันธวิสัยที่ปฏิบัติได้ในกรณีเช่นนี้จะต้องนำกรณีดังกล่าวมาพิจารณาใหม่ตามประเพณีปฏิบัติของอุลามาอ์ยุคก่อน ในกรณีที่ทัศนะในตำราไม่เหมาะสมที่จะนำมาใช้อีก

หากว่าไม่มีปรากฏทั้งในตวับทางศาสนา หรือไม่สามารถใช้ทัศนะในตำราหลักได้ ก็จะต้องใช้การวินิจฉัยเป็นองค์คณะ โดยใช้วิธีการประสาน (อัลญุมฮ์ วะ อัดเตาฟีก) การให้น้ำหนัก ( อัดตฺรฎีหฺ ) การจัดให้เป็นนัยหนึ่ง ( อัลอิลฮาก ) และการสังเคราะห์ ( อัลอิสติบบาฏ )

กรณีใดที่นักกฎหมายอิสลามในสำนักกฎหมายมีทัศนะต่างกัน การพิตวาจะมีขึ้นจากการประชุมสรุปทัศนะที่ต่างกันโดยวิธีการประสาน (อัลญุมฮ์ วะ อัดเตาฟีก)

หากไม่สามารถประสานกันได้ การพิตวาจะมาจากการให้น้ำหนัก ( อัดตฺรฎีหฺ ) ทัศนะที่หลักฐานมีน้ำหนักมากกว่า โดยการเปรียบเทียบน้ำหนักของหลักฐานที่ใช้อ้างอิงในกรณีดังกล่าว ทัศนะใดมีหลักฐานที่มีน้ำหนักมากกว่าก็จะให้คำพิตวาตามนั้น คณะกรรมการพิตวาจะต้องชี้แจงถึงทัศนะที่มีน้ำหนักมากกว่า โดยไม่ปล่อยให้สังคมที่ไม่รู้วิธีการพิตวาเป็นผู้ให้น้ำหนักโดยปราศจากวิธีการที่ถูกต้อง

ในกรณีที่ไม่ปรากฏทั้งในอัลกุรอาน หะดีษ หรือทัศนะในตำราหลัก แต่มีกรณีที่มีรายละเอียดเหมือนกันก็ให้ จัดให้เป็นนัยหนึ่ง ( อัลอิลฮาก ) ของกรณีดังกล่าว

หากไม่มีกรณีที่มีรายละเอียดเหมือนกันก็ให้การอิจญ์ติฮาดโดยการใช้หลักการ กียาส มะศอลีหฺ อิสติหฺसान และสัด อัชชะรออียฺ

ในกระบวนการพิตวา เลขานุการของคณะกรรมการพิตวาจะต้องบันทึกรายงานการประชุมและสรุปผลการพิตวา และสามารถเชิญผู้เกี่ยวข้องมาให้ข้อมูลเพิ่มเติมได้

การพิตวาจะต้องผ่านกระบวนการพิจารณาโดยละเอียดรอบคอบ และคำนึงถึงความก้าวหน้าทางวิชาการในศาสตร์ที่เกี่ยวข้องกับกรณีพิตวาเสมอ

คำพิตวาของคณะกรรมการพิตวาจะถูกส่งไปยังกองบริหารของสภาอุลามาอ์แห่งอินโดนีเซีย เพื่อเผยแพร่ต่อไป ( K.H. Ma'ruf, 2006: 79 – 93 )

### 3.6 การพิตวาในประเทศสิงคโปร์

สิงคโปร์เป็นประเทศที่มุสลิมเป็นชนกลุ่มน้อย แต่มีสถาบันพิตวาที่ตั้งขึ้นตามกฎหมายของบ้านเมือง เรียกว่า คณะกรรมการกฎหมาย มุฟตียัดำรงตำแหน่งกรรมการพิเศษของสภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์ ( Majlis Ugama Islam Singapura ) จนกระทั่งสิ้นสุดระยะเวลาการดำรงตำแหน่ง สภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์และประชาชนทั่วไปมีสิทธิขอคำพิตวาจากคณะกรรมการกฎหมาย ในกรณีใด ๆ ที่เกี่ยวกับบทบัญญัติศาสนาอิสลาม ( Aris , 2006 : 118 )

ในประเทศสิงคโปร์ มุฟตียัดำรงและคณะกรรมการพิตวาของสิงคโปร์ได้รับการแต่งตั้งตามพระราชบัญญัติการบริหารกฎหมายอิสลาม ( Administration of Muslim Law Act ) มาตรา 30 – 33 การพิตวาเป็นการพิตวาในรูปแบบองค์คณะเรียกว่า คณะกรรมการ

กฎหมาย ( Legal Committee) ( มาตรา 31 ) และจะต้องเป็นมติเอกฉันท์ของคณะกรรมการกฎหมายทั้งหมด หากกรณีใดที่ไม่สามารถมีมติเป็นเอกฉันท์ได้ ก็จะถูกส่งไปยังสภาสูงสุดของสภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์ สมาชิกสภาจะเลือกทีละคนๆ ที่ยังประโยชน์ต่อส่วนรวมมากที่สุด อย่างไรก็ตามข้อชี้ขาดที่ได้นี้ไม่ถือว่าเป็นคำพิพากษาแต่เป็นข้อเสนอแนะทั่วไป ( มาตรา 32 )

### 3.6.1 การแต่งตั้งมุฟตีและคณะกรรมการพิทวาของสิงคโปร์

พระราชบัญญัติการบริหารกฎหมายอิสลาม ( Administration of Muslim Law Act ) บัญญัติเกี่ยวกับการพิทวาของสิงคโปร์ ในมาตรา 30 – 33 กฎหมายนี้บัญญัติให้ประธานาธิบดีสาธารณรัฐสิงคโปร์เป็นผู้แต่งตั้งมุฟตี และการแต่งตั้งจะต้องประกาศในหนังสือราชการ ( Gazette ) และในการแต่งตั้งมุฟตีของสิงคโปร์ของประธานาธิบดีจะแต่งตั้งตามการประชุมของสภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์ ( มาตรา 30 ) ( Hooker, 1992 : 146 )

### 3.6.2 การแต่งตั้งคณะกรรมการพิทวาของสิงคโปร์

คณะกรรมการพิทวาของสิงคโปร์ประกอบด้วย

1. มุฟตีเป็นประธาน
2. สมาชิกสภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์ที่มีความเหมาะสมจำนวน 2 คนซึ่งปกติแล้วจะเป็นอุลาม่าทั้งสองคน
3. อุลาม่าอื่น ๆ ที่ไม่เป็นสมาชิกสภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์จำนวน 2 คน ( มาตรา 31(1) )

คณะกรรมการเหล่านี้มีวาระการดำรงตำแหน่งตามวาระที่ประธานาธิบดีสิงคโปร์เห็นสมควร ( มาตรา 31(3) ) ซึ่งในปัจจุบันกำหนดคราวละ 3 ปี

ตั้งแต่ ค.ศ. 1990 ได้มีการขยายตำแหน่งองค์ประชุมคณะกรรมการพิทวาโดยการเชิญผู้เข้าร่วมประชุมจำนวน 8 คน ในการพิจารณากรณีที่มีการขอคำพิทวา เพื่อความรอบคอบยิ่งขึ้นและเป็นการฝึกอบรมอุลาม่ารุ่นใหม่ให้มีประสบการณ์และพร้อมจะเป็นผู้สืบทอดในด้านนี้ต่อไป

คณะกรรมการพิทวาทั้งสี่คนดังกล่าว ได้รับการแต่งตั้งตามความเหมาะสมโดยพิจารณาคุณสมบัติด้านการจบการศึกษาในระดับอุดมศึกษาด้านศาสนาอิสลาม และประธานาธิบดีแห่งสิงคโปร์เป็นผู้แต่งตั้งตามคำแนะนำของสภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์และรัฐมนตรีที่รับผิดชอบด้านกิจการสังคมมุสลิมสิงคโปร์ หลังจากแต่งตั้งแล้วก็จะประกาศในหนังสือราชการ

### 3.6.3 อำนาจหน้าที่ของมุฟตียฺสิงคโปร์

อำนาจหน้าที่ของมุฟตียฺสิงคโปร์ได้แก่

1. เป็นประธานคณะกรรมการฟัตวา
2. ให้คำแนะนำด้านศาสนาแก่สภาสูงสุดของสภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์ หรือคณะกรรมการอื่นๆ ของสภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์
3. กระทบการพร้อมกับประธานาธิบดีและเลขาธิการ เพื่อการตัดสินใจใดๆ ใน สถานการณ์ฉุกเฉิน
4. ประกาศการเริ่มต้นเดือนเราะมาฎอน เซาวาลและอีดอัฎฮา
5. จัดทำปฏิทินอิสลาม และกำหนดเวลาละหมาดในสิงคโปร์
6. ประกาศปริมาณชะกาตฟิฎร
7. ทำหน้าที่เกี่ยวกับคุฎบะฮ์วันศุกร์ และวันอีดทั้งสองของสภาศาสนาอิสลาม แห่งสิงคโปร์
8. ทดสอบและเห็นชอบการแต่งตั้งอิหม่ามและบิลาล ของมัสยิดในสิงคโปร์
9. ให้คำแนะนำด้านศาสนาอิสลามในกรณีต่างๆที่เกิดขึ้น ( Aris,2006:118-119 )

ส่วนอำนาจหน้าที่ของคณะกรรมการฟัตวาของสิงคโปร์ได้แก่

1. การฟัตวาและให้ความเห็นในปัญหาข้อกฎหมายอิสลามแก่ผู้ร้องขอตามที่ กฎหมายกำหนดไว้
2. ประชุมไม่น้อยกว่าเดือนละครั้ง หากมีความจำเป็นอาจจะประชุมมากกว่า หนึ่งครั้งก็ได้

ในการประชุมของคณะกรรมการฟัตวา องค์กรประชุมจะต้องประกอบด้วยมุฟตียฺ และกรรมการอย่างน้อยสองคน ซึ่งเป็นตัวแทนจากกลุ่มต่างกัน หมายถึง หนึ่งคนจากสมาชิก สภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์และอีกหนึ่งคนไม่ใช่สมาชิกสภาศาสนาอิสลามแห่งสิงคโปร์ ทั้งนี้เพื่อป้องกันให้การฟัตวามีความลำเอียงหรือหมิ่นเหม่ต่อความเข้าใจผิดได้ หากว่ากรรมการ สองคนที่มาประชุมมาจากกลุ่มเดียวกัน ข้อขัดแย้งที่เกิดขึ้นจากการประชุมเป็นเพียงทัศนะไม่ถึง ว่าเป็นฟัตวา ( Aris , 2006 : 120 )

### 3.6.4 ทัศนะหลักที่ใช้ในการฟัตวาในสิงคโปร์

ทัศนะหลักที่ใช้ในการฟัตวาของคณะกรรมการฟัตวาในประเทศสิงคโปร์ พระราชบัญญัติการบริหารกฎหมายอิสลาม บัญญัติให้คณะกรรมการฟัตวาจะต้องฟัตวาตาม สำนักกฎหมายอัลชาฟิอียฺ แต่ถ้าหากกรณีดังกล่าวเป็นทัศนะที่ขัดกับผลประโยชน์ส่วนรวมแล้ว

คณะกรรมการพิตวามีสิทธิที่จะตามทัศนะในสำนักกฎหมายอื่น ๆ ได้ แต่จะต้องแสดงรายละเอียดพร้อมคำอธิบายที่จำเป็นทั้งหมด ( มาตรา 33(1) )

กรณีที่คณะกรรมการพิตวาได้รับคำร้องขอความเห็นของสำนักกฎหมายใด ๆ เป็นการเฉพาะ ให้พิตวาตามความเห็นในสำนักกฎหมายนั้น ๆ ( มาตรา 33(2) )

การพิตวาของคณะกรรมการพิตวาของสิงคโปร์ จะคำนึงปัจจัยประกอบอื่น ๆ เช่น

1. สังคมมุสลิมเป็นชนกลุ่มน้อยในสิงคโปร์ ( 18 % )
2. มุสลิมสิงคโปร์ส่วนใหญ่ยึดถือสำนักกฎหมายอัลซาฟีย์
3. ความจำกัดทางพื้นที่และทรัพยากรธรรมชาติ
4. สิงคโปร์เป็นประเทศที่แยกศาสนาออกจากการเมือง
5. สังคมสิงคโปร์มีการศึกษาสูงและมีวิจารณ์ญาณ
6. สังคมมุสลิมไม่มีศักยภาพทางเศรษฐกิจ (Nooh ,2006 : 72 )

### 3.6.5 แหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามที่ใช้อ้างอิงในการพิตวาในสิงคโปร์

แหล่งที่มาของกฎหมายอิสลามที่ใช้อ้างอิงในการพิตวาของคณะกรรมการพิตวา ได้แก่ อัลกุรอาน สุนนะฮ์ อิจญ์มาอ์ กียาส ทัศนะของเศาะหาบะฮ์ มะศอลิหุมุรสะละฮ์ จารีตประเพณี อิสติศหาบ สัดอ์ชชะรออ์ อิสติหฺซาน

คณะกรรมการพิตวาจะต้องตรวจสอบความถูกต้องแน่นอนในการอ้างอิงจากแหล่งอ้างอิงดังกล่าว หากว่าแหล่งที่มาดังกล่าวมีความขัดแย้งกัน คณะกรรมการพิตวาจะยึดถือแหล่งอ้างอิงที่มีน้ำหนักที่สุด โดยคำนึงถึงสภาพปัจจุบันและสภาพการณ์ในสิงคโปร์

### 3.6.6 สำนักงานมุฟตี

สำนักงานมุฟตีเป็นเลขาธิการคณะกรรมการพิตวา ประกอบด้วยหัวหน้าและเจ้าหน้าที่สำนักงานสี่คน มีหน้าที่รับคำขอพิตวา ช่วยเหลือมุฟตีในการศึกษากรณีที่มีการขอพิตวา เผยแพร่เอกสารคำสอนศาสนาทั่วไป คาดการณ์ถึงผลกระทบของคำพิตวาที่จะเผยแพร่ออกไปยังสังคม เพื่อให้การพิตวานั้นเป็นการแก้ปัญหาที่เกิดขึ้นโดยวิธีการที่สอดคล้องกับคำสอนของอิสลามอย่างแท้จริง ด้วยเหตุนี้เองกรณีใด ๆ ที่อาจมีผลกระทบอย่างรุนแรงต่อสังคม คณะกรรมการพิตวาจะเชิญอุลาม่าอ์ในท้องถิ่นมาร่วมประชุมปรึกษาหารือเสมอมา (Aris ,2006 : 117 – 120 )

### 3.6.7 แนวทางการพิตวา

การพิตวาของคณะกรรมการพิตวาของสิงคโปร์มักเลือกใช้ทัศนะที่ง่ายและสะดวกที่สุด และได้รับความเห็นชอบอย่างเป็นเอกฉันท์จากคณะกรรมการแล้ว โดยมีวัตถุประสงค์เพื่อมิให้สังคมประสบกับความยากลำบากในการปฏิบัติตามคำสอนของศาสนา

บางครั้งหากมีความจำเป็นคณะกรรมการพิตวาอาจเชิญผู้ขอพิตวา ไม่ว่าจะเป็นบุคคลธรรมดา หรือองค์กร มาให้ข้อมูลเพิ่มเติม และหากจำเป็นคณะกรรมการพิตวาอาจเชิญผู้เชี่ยวชาญในด้านที่เกี่ยวข้องกับกรณีที่มีการขอคำพิตวามาให้ข้อมูลที่เป็นรายละเอียดก่อนที่จะมีการพิตวา โดยเฉพาะอย่างยิ่งในกรณีที่ไม่เกี่ยวข้องกับศาสนกิจ เช่น การแพทย์ วิทยาศาสตร์ เศรษฐศาสตร์และการเงิน หรืออื่นๆ

### 3.6.8 ความท้าทายของการพิตวาในสิงคโปร์

เนื่องจากในปัจจุบันสังคมมีการเปลี่ยนแปลงอย่างรวดเร็ว ตามสภาพของโลก ปัจจุบันที่โลกกลายเป็นหมู่บ้านเล็กๆ สังคมมักจะพบกับกรณีปัญหาใหม่ๆ เสมอ ซึ่งในการแก้ปัญหาเหล่านั้นโดยใช้ศาสนาจะต้องมีความสุขุมรอบคอบและชาญฉลาด ด้วยเหตุนี้เองพิตวาจึงมีบทบาทสำคัญอย่างยิ่งสำหรับชีวิตของมุสลิม โดยเฉพาะอย่างยิ่งมุสลิมที่เป็นชนกลุ่มน้อยเช่นสิงคโปร์ ที่ประกาศตนเป็นประเทศที่แยกศาสนาออกจากการเมือง มีเผ่าพันธุ์และศาสนาที่แตกต่างกันมากมาย ด้วยลักษณะของศาสนาอิสลามที่เป็นศาสนาที่มีพลวัตโดยอาศัยการอิจญ์ติฮาด การพิตวาซึ่งเป็นการนำหลักการอิจญ์ติฮาดมาใช้ จึงเป็นการยืนยันลักษณะของศาสนาอิสลามที่ยังคงมีความเหมาะสมต่อทุกสภาพการณ์ ทุกเวลาและทุกสถานที่

ในส่วนของประเทศสิงคโปร์ การอิจญ์ติฮาดมีสองลักษณะคือ การอิจญ์ติฮาดแบบเลือกสรรสิ่งที่มียอยู่แล้วและการอิจญ์ติฮาดใหม่ การประสานระหว่งการอิจญ์ติฮาดทั้งสองประเภทมีความจำเป็นอย่างยิ่ง เพื่อให้การแก้ปัญหาด้วยบทบัญญัติอิสลามเป็นไปอย่างสร้างสรรค์และทันสมัย การพิตวาเช่นนี้มีความท้าทายอย่างยิ่งเพราะว่าบางส่วนของสังคมมุสลิมสิงคโปร์ ไม่สบายใจกับความยืดหยุ่นที่ศาสนาอิสลามบัญญัติไว้เพื่อแก้ปัญหาที่เกิดขึ้นทุกยุคสมัย คณะกรรมการพิตวาจึงได้จัดเวทีขึ้นหลาย ๆ เวทีเพื่อสร้างความเข้าใจต่อสังคมมุสลิมสิงคโปร์ ส่วนหนึ่งได้แก่ การเสวนากับอูลามาอ์ การระดมสมอง และการศึกษาเกี่ยวกับการพิตวา (Aris ,2006 : 117 – 124 )

## 3.7 การพิตวาในประเทศฟิลิปปินส์

ฮามิด อะมีนุดดีน บัรรอ ได้กล่าวถึงการพิตวาในฟิลิปปินส์ว่า การพิตวาในฟิลิปปินส์มี 2 ลักษณะ คือ การพิตวาที่มีกฎหมายรองรับ อันได้แก่ การพิตวาตามประมวล

กฎหมายสถานภาพบุคคลมุสลิม ( The Code of Muslim Personal Law of the Philippines ) ค.ศ.1977 ที่ได้กำหนดผู้ทำหน้าที่ชี้แจงข้อกฎหมายอิสลามในกรณีต่าง ๆ ภายใต้การบังคับบัญชาของศาลฎีกา ประมวลกฎหมายสถานภาพบุคคลมุสลิมของประเทศฟิลิปปินส์ ที่บัญญัติให้จัดตั้งศาลชะรีอะฮ์ ได้บัญญัติให้จัดตั้งสำนักงานนิติกรด้านกฎหมายอิสลามด้วยผู้ทำหน้าที่พิทวาในประเทศฟิลิปปินส์ เรียกว่า นิติกรด้านกฎหมายอิสลาม ( Jurisconsult in Islamic Law ) และการพิทวาขององค์กรมุสลิม ( Barra, 2006 : 283 – 284 , 292 )

### 3.7.1 การแต่งตั้งนิติกรด้านกฎหมายอิสลาม

ตามประมวลกฎหมายสถานภาพบุคคลมุสลิม ( The Code of Muslim Personal Law of the Philippines ) มาตรา 164 (1) ประธานาธิบดีฟิลิปปินส์แต่งตั้งนิติกรด้านกฎหมายอิสลาม โดยมีวาระการดำรงตำแหน่ง 7 ปี และไม่ห้ามที่จะได้รับการแต่งตั้งอีก แต่กฎหมายไม่ได้กำหนดวิธีการเลือกผู้ที่มีคุณสมบัติที่จะได้รับการแต่งตั้งและการให้คำแนะนำต่อประธานาธิบดี อย่างไรก็ตาม การเลือกและการแต่งตั้งนิติกรด้านกฎหมายอิสลามของประธานาธิบดีแตกต่างจากการคัดเลือกและแต่งตั้งผู้พิพากษาศาลชะรีอะฮ์ ที่มาจากคำแนะนำของ Judicial and Bar Council ที่เสนอรายชื่อบุคคลที่สมควรจะได้รับการคัดเลือกเป็นผู้พิพากษาศาลชะรีอะฮ์ 3 คน นิติกรด้านกฎหมายอิสลามอยู่ภายใต้บังคับบัญชาของศาลฎีกา และดำรงตำแหน่งตามวาระ วาระละ 7 ปี หรือขาดคุณสมบัติในการปฏิบัติหน้าที่และไม่ห้ามที่จะได้รับการแต่งตั้งอีก ในขณะที่ผู้พิพากษาและเจ้าหน้าที่ศาลชะรีอะฮ์ดำรงตำแหน่งจนกระทั่งเกษียณเมื่ออายุ 70 ปี หรือขาดคุณสมบัติในการปฏิบัติหน้าที่ ( Barra, 2006 : 285 – 286 )

### 3.7.2 สายการบังคับบัญชาระหว่างศาลฎีกากับนิติกรด้านกฎหมายอิสลาม

ตามมาตรา 164 ( 2) ศาลฎีกาเป็นผู้บังคับบัญชาของนิติกรด้านกฎหมายอิสลาม และยังมีอำนาจตามกฎหมายที่จะกำหนดสำนักงานถาวรของนิติกรด้านกฎหมายอิสลาม ซึ่งปัจจุบันอยู่ที่เมือง Zamboanga

ตามมาตรา 167 นิติกรด้านกฎหมายอิสลามมีอำนาจบริหารสำนักงานนิติกรด้านกฎหมายอิสลาม มีอำนาจวางแผนการดำเนินงาน กำหนดและแต่งตั้งบุคลากรในสำนักงาน กำหนดค่าตอบแทนหรือเงินเดือนเท่ากับบุคลากรในด้านกฎหมายบ้านเมืองทั่วไป อย่างไรก็ตามในการบริหารจัดการ การแต่งตั้งและการกำหนดค่าตอบแทนดังกล่าวต้องได้รับความเห็นชอบจากศาลฎีกา

### 3.7.3 คุณสมบัตินิติกรด้านกฎหมายอิสลาม

ตามมาตรา 165 นิติกรด้านกฎหมายอิสลามต้องมีสัญชาติฟิลิปปินส์ อายุไม่น้อยกว่า 40 ปี มีคุณธรรม มีความซื่อสัตย์เป็นที่ประจักษ์ เป็นผู้เชี่ยวชาญด้านศาสตร์เกี่ยวกับอัลกุรอาน หะดีษ กฎหมายอิสลามและภาษาอาหรับ

ตามมาตราดังกล่าวผู้ที่ดำรงตำแหน่งนิติกรด้านกฎหมายอิสลามต้องมีคุณธรรมจริยธรรมที่เป็นที่ประจักษ์ จะต้องไม่ทำบาปใหญ่หรือทำบาปเล็กเป็นประจำ และมีความเชี่ยวชาญในศาสตร์ที่กำหนด ไม่ใช่เป็นเพียงผู้ที่ศึกษาศาสตร์ดังกล่าวเท่านั้น

### 3.7.4 อำนาจหน้าที่ของนิติกรด้านกฎหมายอิสลาม

ตามมาตรา 166 นิติกรด้านกฎหมายอิสลามมีอำนาจหน้าที่ดังนี้

1. นิติกรด้านกฎหมายอิสลาม มีอำนาจที่จะชี้แจงทัศนคติทางกฎหมายอิสลามในกรณีใดๆ ที่เกี่ยวข้องกับกฎหมายอิสลาม หากเห็นว่ามีความจำเป็น นิติกรด้านกฎหมายอิสลามอาจจะปรึกษาหรือถามอุลามาก็ได้
2. นิติกรด้านกฎหมายอิสลามมีหน้าที่ชี้แจงทุกคำถามเกี่ยวกับกฎหมายอิสลาม เว้นแต่เห็นว่าไม่สมควรตอบคำถามนั้น ๆ
3. สำนักงานนิติกรด้านกฎหมายอิสลามมีหน้าที่รวบรวมและทำการจัดพิมพ์คำชี้แจงทางกฎหมายอิสลามของนิติกรด้านกฎหมายอิสลาม

### 3.7.5 การพิทวาขององค์กรศาสนาอิสลาม

ช่วงก่อนกุมภาพันธ์ ค.ศ. 1977 ที่มีการประกาศใช้กฎหมายสถานภาพบุคคลมุสลิม ที่บัญญัติให้มีการจัดตั้งสำนักงานนิติกรด้านกฎหมายอิสลาม องค์กรมุสลิมต่างๆ มีการจัดตั้ง ดาร์อัลอิฟตาอ์ วะ อัลเกาะฎอฮ์ ก่อนหน้านั้นเป็นระยะเวลาอันยาวนานมาแล้ว ดาร์อัลอิฟตาอ์ วะ อัลเกาะฎอฮ์ แห่งหนึ่งตั้งอยู่ที่ วิทยาลัยมินดาเนา อัลอะระบีย์อัลอิสลามีย์ ซึ่งเป็นสถาบันสอนศาสนาอิสลามที่สร้างขึ้นช่วงต้นของทศวรรษ 1950 อย่างไรก็ตามหน้าที่หลักของดาร์ อัลอิฟตาอ์ของวิทยาลัยมินดาเนานั้น คือการประกาศการเห็นดวงจันทร์ต้นเดือนเราะมะฎอนหรือซุลฮิจญะฮ์ การจัดแข่งขันการอ่านอัลอัลกุรอาน และการตัดสินข้อพิพาทระหว่างผู้นับถือศาสนาอิสลาม โดยเฉพาะหน้าที่ประการหลังสุด เมื่อดาร์ อัลอิฟตาอ์ วะ อัลเกาะฎอฮ์ ตัดสินข้อพิพาทในคดีต่างๆ บ่อยครั้งคู่กรณีไปฟ้องร้องยังศาลปกติซ้ำอีกครั้งหนึ่ง เพราะว่าการตัดสินโดยดาร์ อัลอิฟตาอ์มีสถานภาพเป็นเพียงการตัดสินของอนุญาโตตุลาการ คำพิพากษาตามกฎหมายอิสลามไม่สามารถใช้บังคับตามกฎหมายของรัฐได้



ในระยะหลัง ๆ มีการจัดตั้งองค์กรทางศาสนาอิสลามและพรรคการเมืองมากมาย องค์กรเหล่านั้นต่างมีศูนย์ฟัตวาและมีผู้เชี่ยวชาญทางด้านศาสนาอิสลามประจำศูนย์ เรียกว่ามุฟตีย ปัจจุบันในฟิลิปปินส์จึงมีมุฟตียเป็นจำนวนมาก อย่างเช่นกรณีของสหพันธรัฐ ลามาร์แห่งฟิลิปปินส์ ( Ulama League of the Philippines ) ซึ่งมีทั้งมุฟตียสูงสุดในระดับชาติ และมุฟตียประจำท้องถิ่น ในขณะที่องค์กรอื่น ๆ ในแต่ละท้องถิ่นและผู้นำทางการเมือง ต่างก็มีมุฟตียของเมืองหรือจังหวัดนั้น ๆ ต่อมานักวิชาการศาสนาอิสลามจากท้องถิ่นและเขตต่าง ๆ ได้มีการก่อตั้งสภาดาร์อัลอิฟตาอ์( Essembly of Dar al-Ifta ) ขึ้นในปลายปี ค.ศ. 2003(Barra,2006 : 285-293 )

### 3.8 การฟัตวาในประเทศกัมพูชา

#### 3.8.1 ประวัติความเป็นมา

มุสลิมในประเทศกัมพูชาเป็นชนกลุ่มน้อยที่ประสบกับโศกนาฏกรรมอันใหญ่หลวง ในช่วงศตวรรษที่ 19 และ 20 ตั้งแต่ช่วงการเป็นเมืองขึ้นของฝรั่งเศส สงครามโลกครั้งที่ 2 ในทศวรรษ 1940 สงครามกัมพูชาในทศวรรษ 1950 สงครามอินโดจีน ในทศวรรษ 1960 และ 1970 โศกนาฏกรรมครั้งรุนแรงที่สุดอยู่ในช่วง ค.ศ.1975-1978 ที่อยู่ในช่วงการปกครองอันโหดร้ายของเขมรแดง ที่อุลามาอ์โดนสังหารเกือบทั้งหมด ( Mohammad Abdus Salam,2006 : 137-138 )

มุฮัมมัด อับดุลสละม กล่าวถึงรูปแบบการฟัตวาในประเทศกัมพูชาว่า การฟัตวาในกัมพูชาปัจจุบันกำลังอยู่ช่วงของการจัดระบบ กษัตริย์กัมพูชาได้แต่งตั้งมุฟตียกัมพูชาอย่างเป็นทางการใน ค.ศ.2000 โดยมีสภามุฟตียที่ประกอบด้วยสมาชิก 5 คนเป็นผู้ช่วย และมีสมาชิกสภาชอโรที่มีสมาชิกสภา 42 คน มีหน้าที่ศึกษาและพิจารณาเกี่ยวกับบทบัญญัติอิสลาม ทั้งสภามุฟตียและสภาชอโรอยู่ภายใต้การบังคับบัญชาของมุฟตีย

#### 3.8.2 รูปแบบของมุฟตียในประเทศกัมพูชา

ตั้งแต่ ค.ศ. 2000 มา การบริหารทางศาสนาอิสลามในประเทศกัมพูชาแบ่งได้ดังนี้

ระดับชาติ มีมุฟตียแห่งกัมพูชาเป็นผู้นำสูงสุด  
ระดับจังหวัด มีอิหม่ามประจำจังหวัดซึ่งมุฟตียแห่งกัมพูชาเป็นผู้แต่งตั้งเป็น

หัวหน้า

ระดับอำเภอ มีอิหม่ามประจำอำเภอซึ่งมุฟตียแห่งกัมพูชาเป็นผู้แต่งตั้งเป็น

หัวหน้า

ระดับมัธยมประจำหมู่บ้าน มีอิหม่ามประจำมัธยมที่สัปปุรุชของมัธยมเลือก เป็นหัวหน้า และมุฟตีแห่งกัมพูชาเป็นผู้ให้การเห็นชอบ ( Mohammad Abdus Salam,2006 : 137-144 )

### 3.9 สรุปเปรียบเทียบการพิตวาในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนใหญ่และในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนน้อย

การพิตวาในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนใหญ่และในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนน้อยมีความสอดคล้องกันและแตกต่างกันหลายกรณี

ในส่วนที่มีความสอดคล้องกัน ได้แก่

1. มุฟตีที่มีคุณสมบัติเป็นที่ยอมรับในสังคมมุสลิม
2. การแต่งตั้งมุฟตีโดยประมุขแห่งรัฐ ยกเว้นประเทศที่กฎหมายไม่ได้กำหนดให้มีมุฟตี ในประเทศเหล่านี้องค์กรศาสนาอิสลามจะทำหน้าที่แต่งตั้งมุฟตีและดำเนินการพิตวา
3. ในประเทศมุสลิมหลาย ๆ ประเทศจะมีกฎหมายกำหนดทัศนคติหลักที่ใช้ในการพิตวา ในขณะที่ในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนน้อย มักจะไม่กำหนดทัศนคติหลักที่ใช้ในการพิตวา แต่จะดำเนินการภายใต้หลักเสรีภาพในการนับถือศาสนา

การพิตวาในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนใหญ่และในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนน้อยมีความแตกต่างกันนั้นมีดังต่อไปนี้

1. ขอบเขตอำนาจของมุฟตีในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนน้อย ปฏิบัติหน้าที่ในฐานะประมุขทางด้านศาสนาอิสลามในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนน้อย เช่น ประกาศการเริ่มต้นเดือนเราะมาฎอน เชาวาลและอิดิลอัฎฮา จัดทำปฏิทินอิสลาม และกำหนดเวลาละหมาดในสิงคโปร์ การประกาศปริมาณชะกาตฟิฏร์ ทำหน้าที่เกี่ยวกับคุฎบะฮ์วันศุกร์และวันอีด ทดสอบและเห็นชอบการแต่งตั้งอิหม่ามและบิลาล ของมัธยม ในขณะที่มุฟตีของประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนใหญ่ไม่มีอำนาจหน้าที่ในฐานะประมุขของมุสลิม แต่อำนาจดังกล่าวเป็นของประมุขแห่งรัฐ
2. สถานะทางกฎหมายและสภาพบังคับของคำพิตวา การพิตวาในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนใหญ่มีลักษณะเฉพาะตามที่พระราชบัญญัติการบริหารศาสนาอิสลามของรัฐต่าง ๆ บัญญัติไว้ เช่น กรณีสถานะทางกฎหมายของพิตวา ซึ่งกรณีนี้ไม่มีในในประเทศที่มีมุสลิมเป็นชนส่วนน้อย