

الباب الأول

المقدمة

بسم الله الرحمن الرحيم

إن الحمد لله نحمده ونستعينه ونستغفره، ونعوذ بالله من شرور أنفسنا ومن سيئات أعمالنا، من يهده الله فلا مضل له، ومن يضلل فلا هادي له، وأشهد أن لا إله إلا الله وحده لا شريك له، وأشهد أن محمدا عبده ورسوله، صلى الله عليه وعلى آله وصحبه وسلم تسليما كثيرا.

قال الله تعالى: { يَا أَيُّهَا النَّاسُ اتَّقُوا اللَّهَ الَّذِي خَلَقَكُمْ مِنْ نَفْسٍ وَاحِدَةٍ وَخَلَقَ مِنْهَا زَوْجَهَا وَبَثَّ مِنْهُمَا رِجَالًا كَثِيرًا وَنِسَاءً وَاتَّقُوا اللَّهَ الَّذِي تَسَاءَلُونَ بِهِ وَالْأَرْحَامَ إِنَّ اللَّهَ كَانَ عَلَيْكُمْ رَقِيبًا }^١.

فإن خير الحديث كتاب الله، وخير الهدي هدي محمد ﷺ، وشر الأمور محدثاتها،

وكل محدثة بدعة، وكل بدعة ضلالة، وكل ضلالة في النار.

^١ سورة النساء : ١ .

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

أما بعد:

فهذا بحث علمي بعنوان "الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في دبرها (دراسة تحليلية

مقاصدية لقرار المحكمة الدينية بجمبر رقم ٣/PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G)" مقدم لقسم

أحوال الشخصية في كلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية بمدينة جمبر لاستيفاء شروط

التخرج ونيل الدرجة الجامعية. عسى الله تبارك وتعالى أن يوفق الباحثة في إعداد هذا

البحث، وأن يجعله نافعا للجميع، فإنه ولي ذلك والقادر عليه.



1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

أ. خلفية البحث

يُعَدُّ الزواج إحدى الشرائع المرغَّب فيها في الإسلام، بل من سنن المرسلين وطريقة الأنبياء والصالحين. قال تعالى في كتابه الكريم: {وَأَنْكِحُوا الْأَيَامَى مِنْكُمْ وَالصَّالِحِينَ مِنْ عِبَادِكُمْ وَإِمَائِكُمْ ۚ إِنْ يَكُونُوا فُقَرَاءَ يُغْنِهِمُ اللَّهُ مِنْ فَضْلِهِ ۗ وَاللَّهُ وَاسِعٌ عَلِيمٌ} ^١. يُسْتَدَلُّ من هذه الآية على أهمية الزواج في حياة الإنسان.

والزواج سبيل حلال لإشباع الغرائز الفطرية، ووسيلة للحصول على الذرية. والغاية العظمى منه تحقيق السكينة والمودة والرحمة في الأسرة، كما قال تعالى: {وَمِنْ آيَاتِهِ أَنْ خَلَقَ لَكُمْ مِنْ أَنْفُسِكُمْ أَزْوَاجًا لِتَسْكُنُوا إِلَيْهَا وَجَعَلَ بَيْنَكُمْ مَوَدَّةً وَرَحْمَةً ۚ إِنَّ فِي ذَلِكَ لَآيَاتٍ لِقَوْمٍ يَتَفَكَّرُونَ} ^٢. وتتحقق هذه الغاية بأداء الزوجين واجباتهما واحترام حقوق كلٍّ منهما. غير أن الواقع يظهر أن بعض حالات الزواج لا تحقق الغاية المرجوة منها، إذ تُخِلُّ بعض الأسباب بالانسجام الأسري وقد تؤدي إلى الشقاق والنزاع وصولاً إلى الفراق، ومن أبرز هذه الأسباب العنف الجنسي الذي يمارسه بعض الأزواج.

^١ سورة النور : ٣٢.

^٢ سورة الروم : ٢١.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

ومن أخطر صور العنف الجنسي في الحياة الزوجية هي إتيان الزوج زوجته في دبرها، وهو فعل محرم تحريماً قاطعاً في الإسلام. فقد قال رسول الله ﷺ : (إن الله لا يستحيي من الحق، لا تأتوا النساء في أدبارهن).^١ هذا النهي الصريح يدل دلالة واضحة على تحريم هذا الفعل. ولا يقتصر هذا الشذوذ على مخالفته لأحكام الشريعة فحسب، بل هو مضر بالصحة الجسدية والنفسية للزوجة، ومانع من تحقيق مقاصد الزواج.

وعندما يقع الشقاق في حياة الزوجية الذي يصعب استمرارها عليه بسبب مخالفات الشديدة تلحق الضرر بالزوجة، شرع الإسلام حلاً رحيماً وهو الخلع. قال الله تعالى : { فَإِنْ خِفْتُمْ أَلَّا يَقِيَمَا حُدُودَ اللَّهِ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِمَا فِيمَا افْتَدَتْ بِهِ }^٢. قال ابن كثير رحمه الله في تفسيره "وأما إذا تشاقق الزوجان، ولم تقم المرأة بحقوق الرجل وأبغضته ولم تقدر على معاشرته، فلها أن تفتدي منه بما أعطاه، ولا حرج عليها في بذلها، ولا عليه في قبول ذلك منها".^٣

^١ أحمد بن حنبل، "مسند الإمام أحمد بن حنبل"، [بيروت: مؤسسة الرسالة، الطبعة الأولى، ١٤٢١هـ] ج: ٣٦، ص. ١٨٣، رقم: ٢١٨٥٨. قال المحقق: "صحيح لغيره، وهذا إسناد رجاله ثقات، لكن أخطأ فيه سفيان بن عيينة كما قاله غير واحد من أهل العلم."

^٢ سورة البقرة : ٢٢٩.

^٣ ابن كثير، أبو الفداء إسماعيل بن عمر بن كثير القرشي الدمشقي، "تفسير القرآن العظيم" [دار طيبة للنشر والتوزيع، الرياض - السعودية، الطبعة الثانية، ١٤٢٠ هـ]، الجزء الأول، ص. ٦١٣.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

ويدل ارتفاع مُعدَّلات الطلاق على أنَّ مشكلاتِ الزوجية في إندونيسيا تحتاج إلى اهتمام كبير. وتشيرُ بياناتُ الهيئةِ المركزيةِ للإحصاء (BPS) لعام ٢٠٢٤م إلى أن قضايا الخلع التي رفعتها الزوجات بلغت ٣٠٨,٩٥٦ قضية، بينما بلغت قضايا الطلاق التي رفعها الأزواج ٨٥,٦٥٢ قضية فقط.^١ ويظهر ارتفاع مُعدَّلاتِ الخلع أن كثيرا من الزوجات يرين أنهن بحاجة إلى اتخاذ هذا السبيل لإنهاء علاقة الزوجية لأسباب مختلفة.

قد أصدرت المحكمة الدينية بجمبر حكمها في قضية الخلع رقم PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G/٣ التي رفعتها الزوجة بسبب إتيان الزوج زوجته في دبرها، وقد قَبِلَ القضاة هذه القضية وحكموا بالخلع. غير أنَّ القضاة اكتفوا في تحليل حكمهم بعبارات عامة، كعدم وجود أمل في المصالحة وغياب الرفاه الجسدي والروحي في الحياة الزوجية، وتطبيق القاعدة الأصولية "إذا تعارض ضررُ فُضِّلَ أخفهما"، دون أن يتطرقوا إلى الجوانب المقاصدية الأعمق المتعلقة بالضروريات الخمس، كحفظ النفس من الأضرار الصحية، وحفظ النسل الذي يُعطلُّ بإتيان الزوجة في دبرها. وهذا القصور في التعليل القضائي هو ما دفعت الباحثة إلى دراسة هذا القرار وتحليله من منظور مقاصد الشريعة.

¹ Badan Pusat Statistik, "Nikah dan Cerai Menurut Provinsi (kejadian), 2024 – Tabel Statistik", dalam [Nikah dan Cerai Menurut Provinsi \(kejadian\), 2024 - Tabel Statistik - Badan Pusat Statistik Indonesia](#). Diakses tanggal 24 Oktober 2025.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

٦

ويكتسب هذا البحث أهميته من حاجة القضاة إلى تطبيق مقاصد الشريعة بشكل أدق وأشمل عند النظر في مثل هذه القضايا، كما تُسهم من الناحية العلمية في إثراء الدراسات المتعلقة بتطبيق مقاصد الشريعة في القضايا الأسرية. وقد دفعت الباحثة إلى اختيار هذا الموضوع ندرة الدراسات التي تتناول هذه المسألة من منظور مقاصد الشريعة، ورغبتها في معرفة مدى توافق اعتبارات القضاة مع المقاصد الشرعية التي تحفظ حقوق الأفراد وكرامتهم. فقدمت الباحثة موضوع البحث بعنوان **الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في دبرها (دراسة تحليلية مقاصدية لقرار المحكمة الدينية بجمبر رقم PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G/٣)**. عسى الله تبارك وتعالى أن ييسر ويوفق الباحثة لإتمام هذا البحث.



1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

٧

ب. تحديد المسائل

١. ما اعتبارات القضاة في قرار المحكمة الدينية بجمبر رقم

PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G/٣ بشأن الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في

دبرها؟

٢. كيف نظر مقاصد الشريعة في قرار المحكمة الدينية بجمبر رقم

PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G/٣ بشأن الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في

دبرها؟



ج. أهداف البحث

١. تحليل اعتبارات القضاة في الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في دبرها في قرار

المحكمة الدينية بجمبر رقم PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G/٣.

٢. تحليل نظر مقاصد الشريعة في الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في دبرها في

قرار المحكمة الدينية بجمبر رقم PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G/٣.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

د. الدراسات السابقة

بناءً على البحث الذي أجرته الباحثة، لم يكن هناك بحث علمي يبحث بشكل خاص بعنوان "الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في دبرها (دراسة تحليلية مقاصدية لقرار المحكمة الدينية بجمبر رقم ٣/PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G/٣)". أما البحوث العلمية التي لها علاقة بهذا الموضوع فهي كما يلي:

١. البحث العلمي بعنوان: "الخلع بسبب العنف الأسري في منظور مقاصد

الشريعة (تحليل قرار المحكمة الدينية ببرنامج سيوو رقم

١٠٩٠/PA.Prw/٢٠١٩/Pdt.G/٣)"

هذا البحث كتبه عزيز عبد الله عزام عام ٢٠٢٢ م. المنهج المستخدم في هذا

البحث هو منهج البحث النوعي بصفة منهج البحث القانوني المعياري. ونتائج هذا

البحث، أن ذلك القرار مناسب في منظور مقاصد الشريعة، وهي متعلقة بحفظ النفس.

وكذلك من تحقيق حفظ النفس من تشريع الزواج هو السكن والمودة وترويح النفس

والقلب بين الزوجين. وهذا التحقيق لا يحقق بوجود العنف الأسري.

^١ عزيز عبد الله عزام، "الخلع بسبب العنف الأسري في منظور مقاصد الشريعة (تحليل قرار المحكمة الدينية ببرنامج سيوو رقم ١٠٩٠/PA.Prw/٢٠١٩/Pdt.G/٣)"، البحث العلمي، [جمبر: كلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية، ٢٠٢٢].

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

فتشابه البحثان في كونهما يبحثان عن قضية الخلع. لكن يتميز هذا البحث

عن البحث المذكور في أن هذا البحث يركز على حالة خاصة من العنف الأسري، وهي

إتيان الزوج زوجته في دبرها، بينما البحث المذكور يتكلم عن العنف الأسري بشكل عام.

٢. البحث العلمي بعنوان: “Perilaku Sodomi Suami Terhadap

Istri Sebagai Alasan Cerai Gugat Perspektif Hukum

Islam (Studi Kasus Di Pengadilan Agama Jombang

Perkara No. 0902/pdt.g/2017/PA.Jbg)”¹

هذا البحث كتبها سيتي نور نعمة عام ٢٠٢٠ م. هذا البحث هو بحث ميداني

باستخدام منهج النوعي. ونتائج هذا البحث، فإن القانون الذي يستند إلى الحكم هيئة

القضاة في الفصل في هذه القضية هو مشكلة الحجج المستمرة التي تسببها اللواط. وكان

سبب الطلاق هو أن اللواط اعتبر أنه استوفى شروط الطلاق بناء على المادة ١٩ حرف

(و). المادة ١١٦ حرف (و) KHI Jo. أدلى القاضي ببيان أنه في هذه الحادثة يمكن

أن يستند أيضا إلى مشكلة الإعتداء الجنسي والمرض. انظر إلى المادتين (د) و (هـ)

KHI. في قرار القاضي هذا يتفق مع الشريعة الإسلامية، لأن الإسلام لا يسبب الأذى

ولا يريد الفساد بحيث يجب القضاء عليه قدر الإمكان.

¹ Siti Nur Nikmah, “Perilaku Sodomi Suami Terhadap Istri Sebagai Alasan Cerai Gugat Perspektif Hukum Islam (Studi Kasus Di Pengadilan Agama Jombang Perkara No. 0902/pdt.g/2017/PA.Jbg)”, Skripsi, [Mojokerto, Institut Pesantren KH. Abdul Chalim, 2020].

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

١٠

فتشابه البحثان في كونهما يبحثان عن التفريق بسبب اللواط (إتيان الزوجة في

دبرها) من خلال دراسة قرار محكمة دينية. وتتميز هذا البحث عن البحث المذكور في أن

هذا البحث يحلل القرار من منظور مقاصد الشريعة خاصة، بينما البحث المذكور يحلل

من منظور الشريعة الإسلامية عموماً. ومن جهة أخرى، يظهر وجه الاختلاف في أنَّ

هذا البحث بحث مكتبي، وأما البحث المذكور هو بحث ميداني.

٣. البحث العلمي بعنوان: "Persepsi Hakim Pengadilan

Agama Martapura Mengenai Alasan Cerai Gugat
Karena Perlakuan Seks Menyimpang Berupa *Anal Sex*"¹

هذا البحث كتبه أحمد رشيد عام ٢٠٢٣ م. المنهج المستخدم في هذا البحث

هو المنهج الوصفي النوعي. ونتائج هذا البحث، أن ثلاثة من القضاة اتفقوا على أن

الانحراف الجنسي عن طريق الدبر (الشرجي) يمكن أن يكون سبباً للتفريق في المحكمة

الدينية. أما من حيث الأسباب والأسس القانونية، فقد بين المخبر الأول، أنَّ سبب

التفريق يعود إلى أنَّ القاضي لا يستند إلى القوانين فقط في فصل القضايا، بل يرجع إلى

القرآن الكريم والسنة النبوية. وذلك كما ورد في قوله تعالى في سورة النساء (٤: ١٩)،

¹ Ahmad Rasyid, "Persepsi Hakim Pengadilan Agama Martapura Mengenai Alasan Cerai Gugat Karena Perlakuan Seks Menyimpang Berupa *Anal Sex*", Skripsi, [Banjarmasin, Universitas Islam Negeri Antasari, 2023].

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

وفي الحديث الذي رواه أبو داود وابن ماجه. وأما المخبر الثاني، فقد اعتمد في اعتباره على الجانب الصحي، لما فيه من أضرارٍ تصيب كلا الطرفين، وكونه محرماً شرعاً يُعدّ أيضاً من الأسس القانونية للحكم. وأما المخبر الثالث، فيقول بأنّ هذا السبب لم يُنصّ عليه صراحةً في القوانين، ولكن يمكن ربطه بالتوجيهات الرئاسية رقم (١) سنة ١٩٩١م بشأن مدونة الأحكام الإسلامية، ولا سيما المادتين (١١٤) و(١١٦)، كما يمكن ربطه بأعمال القسوة أو الإيذاء الشديد من أحد الزوجين التي تضر الطرف الآخر، وتؤدي إلى استمرار الشقاق بين الزوجين، موافقاً للمادة (٣٩) من القانون رقم (١) سنة ١٩٧٤، واللائحة الحكومية رقم (٩) سنة ١٩٧٥ بشأن تنفيذ القانون رقم (١) لسنة ١٩٧٤.

فتشابه البحثان في كونهما يبحثان عن التفريق بسبب الانحراف الجنسي عن طريق الدبر. وتميز هذان البحث عن البحث المذكور في أن هذا البحث يركّز على تحليل سبب الخلع من منظور مقاصد الشريعة، بينما البحث المذكور يركز على تصوّرات القضاة في اعتبار هذا السبب أساساً لرفع الدعوى.

٤. البحث العلمي بعنوان: “Anal Seks Dengan Istri Dalam

Perspektif Ulama Fiqh Dan Tafsir”¹

¹ Muhammad Roy Purwanto, “Anal Seks Dengan Istri Dalam Perspektif Ulama Fiqh Dan Tafsir,” Buletin Ilmiah Al-Islamiah, Vol. V, No. 3 (2017).

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

هذا البحث كتبه محمد راي فرونتو عام ٢٠١٧م. هذا البحث بحث مكتبي،

والمنهج المستخدم فيه هو المنهج الفقهي المعياري. نتيجة هذا البحث، أنه وإن كان فيه

الخلاف بين العلماء، فإن الجماع في الدبر يترتب عليه مفسد أكثر من المصالح، ولا سيما

من الناحية الطبية، ولذلك فإن تركه أولى وأقرب إلى مقاصد الشريعة.

فتشابه البحثان في كونهما يبحثان عن الجماع في الدبر. وتميز هذا البحث عن

البحث المذكور في أنَّ هذا البحث يركّز على مسألة الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في

دبرها وتحليلها في ضوء مقاصد الشريعة الإسلامية، بينما البحث المذكور يركّز على

الجماع في الدبر من خلال تصوّرات العلماء الفقه والتفسير.

٥. البحث العلمي بعنوان: “Hukuman Bagi Pelaku Perkosaan

Melalui Anus (Anal Sex): Perspektif Fikih Jinayah

Dan Hukum Pidana Indonesia”¹

هذا البحث كتبه عبيد الله المشارق عام ٢٠١٧م. هذا البحث بحث مكتبي،

استُخدم فيه المنهج الوصفي التحليلي، مع إجراء المقارنة من منظور القانون الجنائي والفقه

الإسلامي. ونتائج هذا البحث أولاً، في القانون الجنائي، يُصنّف الاغتصاب الشرجي

من الناحية القانونية على أنه فعلٌ فاحشٌ، ولذلك يُعاقب المرتكب بالسجن لمدة تسع

¹ Ubaidillah Al Masyariqi, “Hukuman Bagi Pelaku Perkosaan Melalui Anus (Anal Sex): Perspektif Fikih Jinayah Dan Hukum Pidana Indonesia,” *International Journal Ihya' Ulum Al-Din*, Vol. 19, No. 1 (2017).

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

سنواتٍ، وهي أقلُّ بثلاثِ سنواتٍ من عقوبة السجن لمدة اثنتي عشرة سنة للاغتصاب المهبلي. ثانيًا، في فقه الجنايات، إذا استند الحكم إلى فقه جمهور العلماء، فإن العقوبة لمرتكب الاغتصاب الشرجي هي عقوبة حدِّ الزنا، ويُضاف إليها إلزامُ الجاني بدفع المهر، ولا يوجد فرقٌ بينها وبين عقوبة الاغتصاب المهبلي. أمّا إذا استُند إلى مذهب الحنفية، فإن العقوبة هي التعزير، دون إلزام بدفع المهر.

فتشابه البحثان في كونهما يبحثان عن الجماع عن طريق الدبر (الشرجي). وتميز هذا البحث عن البحث المذكور في أنّ هذا البحث يركّز على مسألة الخُلَع بسبب إتيان الزوج زوجته في دبرها، بينما البحث المذكور يركّز على بيان العقوبة لمرتكب الاغتصاب الشرجي. ومن جهةٍ أخرى، يظهرُ وجهُ الاختلاف في أنّ هذا البحث يعتمد في تحليله على مقاصد الشريعة الإسلامية، بينما يستند البحث المذكور إلى منظور فقه الجنايات والقانون الجنائي الإندونيسي.

هـ. الإطار النظري

١. مفهوم الخلع

(١) تعريف الخلع

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

١٤

الخلع لغةً: مأخوذٌ من خَلَعَ الشيءَ يَخْلَعُهُ، وأما تسميته في باب الزوجين فاستعارةٌ من خلع اللباس، قال الفيومي: "وهو استعارةٌ من خَلَعَ اللباس لأن كل واحد منهما لباسٌ للآخر".^١ وأما شرعا فاختلف العلماء في تعريفه. والذي تتبناه الباحثة هو تعريف الشافعية وهو: فُرْقَةٌ بِعَوَضٍ بِلَفْظِ طَلَاقٍ أَوْ خُلْعٍ،^٢ لأنه أجمع للأركان الأساسية للخلع.

(٢) مشروعية الخلع

دلت على مشروعية الخلع أدلة من القرآن الكريم والسنة النبوية والإجماع. فأما القرآن الكريم فقولته تعالى: {وَلَا يَحِلُّ لَكُمُ أَنْ تَأْخُذُوا مِمَّا آتَيْتُمُوهُنَّ شَيْئًا إِلَّا أَنْ يَخَافَا أَلَّا يُقِيمَا حُدُودَ اللَّهِ فَإِنْ خِفْتُمْ أَلَّا يُقِيمَا حُدُودَ اللَّهِ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِمَا فِيمَا افْتَدَتْ بِهِ}.^٣ فسر الطبري أنّ الآية تدل على أنّه إذا خيفَ عدم إقامة الزوجين لحدود الله، جاز

^١ الفيومي، أحمد بن محمد بن علي المقرئ، "المصباح المنير في غريب الشرح الكبير للرافعي"، [القاهرة: دار المعارف، ١٣٩٧هـ]، ج. ١، ص. ١٧٨.

^٢ النووي، أبي زكريا يحيى بن شرف، "منهاج الطالبين وعمدة المفتين"، [جدة: دار المنهاج، ١٤٢٦هـ]، ص. ٤٠٧.

^٣ سورة البقرة: ٢٢٩.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

للزوجة أن تفتدي نفسها بعوض تدفعه لزوجها، ولا حرج على الزوج في قبوله.^١ والمقصود

بهذا الافتداء هو الخُلْع، وهو إنهاء عقد الزواج مقابل عوض تبذله الزوجة لزوجها.

وأما السنة النبوية فعن ابن عباس رضي الله عنهما أَنَّ امْرَأَةً ثَابِتُ بْنُ قَيْسٍ

أَتَتْ النَّبِيَّ ﷺ فَقَالَتْ: يَا رَسُولَ اللَّهِ، ثَابِتُ بْنُ قَيْسٍ مَا أَعْتَبُ عَلَيْهِ فِي خُلُقٍ وَلَا دِينٍ،

وَلَكِنِّي أَكْرَهُ الْكُفْرَ فِي الْإِسْلَامِ، فَقَالَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ: (أَتُرِيدِينَ عَلَيْهِ حَدِيثَهُ؟) قَالَتْ:

نَعَمْ، قَالَ رَسُولُ اللَّهِ ﷺ: (اقْبَلِ الْحَدِيثَ وَطَلِّقْهَا تَطْلِيقًا).^٢ ويُستدل بهذا الحديث على

مشروعية الخلع، لأن النبي ﷺ أمر الزوج بقبول العوض الذي رَدَّتْهُ الزوجة ثم تطليقها،

مما يدل على جواز فراق الزوجة بعوض تدفعه إلى زوجها.

وأما الإجماع فقد أجمع العلماء على مشروعية الخلع، قال ابن حجر العسقلاني

في فتح الباري: "وأجمع العلماء على مشروعيته، إلا بكر بن عبد الله المزني التابعي

المشهور فإنه قال: لا يحل للرجل أن يأخذ من امرأته في مقابل فراقها شيئاً".^٣

^١ الطبري، أبي جعفر محمد بن جرير الطبري، "تفسير الطبري جامع البيان عن تأويل آي القرآن"، [القاهرة:

دار هجر، ١٤٢٢هـ]، ص. ١٤٩.

^٢ البخاري، محمد بن إسماعيل بن المغيرة، "صحيح البخاري"، [مصر: السلطانية، ١٣١١هـ]، كتاب

الطلاق، باب الخلع وكيفية الطلاق فيه، رقم: ٥٢٧٣.

^٣ ابن حجر العسقلاني، أحمد بن علي، "فتح الباري بشرح صحيح الإمام ابن عبد الله محمد بن إسماعيل

البخاري"، [بيروت: دار المرفعة، ١٣٧٩هـ]، ج. ٩، ص: ٣٢٥.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

(٣) أركان الخلع

حدّد جمهور الفقهاء غير الحنفية للخلع خمسة أركان، وهي:

(أ) القابل: وهو الطرف الملتزم بدفع العوض.

(ب) الموجب: وهو الزوج أو من ينوب عنه من ولي أو وكيل.

(ت) العوض: وهو ما تبذله الزوجة مقابل فراقها.

(ث) المعوّض: وهو يُضع الزوجة، أي حق الاستمتاع بها.

(ج) الصيغة: كقول الزوج: خالعتك أو خلعتك على كذا.^١

(د) أسباب الخلع المعتبرة شرعاً

ثمة أسباب كثيرة تدفع الزوجة إلى طلب الخلع من زوجها، وتلخيصها في أمرين:

(أ) كراهة الزوج: وذلك إذا كرهت المرأة زوجها، سواء أكانت هذه الكراهة

بسبب خلقه الظاهر أم خلقه أم دينه، بحيث إذا استمر الزواج في هذه

الحال تعذر أداء الواجبات وأهدرت الحقوق بين الطرفين. وفي مثل هذه

الحال أجاز الشارع للزوجة أن تفتدي نفسها من زوجها لرفع الضرر عنها.^٢

^١ وهبة الزحيلي، "الفقه الإسلامي وأدلته"، [دمشق: دار الفكر، ١٤٠٥هـ]، ج. ٧، ص. ٤٨٥.

^٢ المصدر السابق، ص. ٤٨٢.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

ب) إلحاق الزوج الضرر بزوجه : وذلك إذا أساء الزوج معاشرة زوجته أو آذاها،

حتى بلغ الأمر حدَّ تهديد سلامتها الجسدية أو النفسية، فيجوز للزوجة بل

يتعين عليها أن تتخلص من هذه الرابطة صوناً لنفسها.^١



^١ مهدي كشاد، "أحكام الخلع بين الشريعة الإسلامية والقانون الوضعي"، مذكرة ماستر، [بسكرة: جامعة محمد خيضر، ٢٠١٧م]، ص. ١٧.

^٢ الفيومي، أحمد بن محمد بن علي المقرئ، "المصباح المنير في غريب الشرح الكبير للرافعي"، [القاهرة: دار المعارف، ١٣٩٧هـ]، ج. ١، ص. ٤.

^٣ الماوردي، أبي الحسن علي ابن محمد بن حبيب، "الحاوي الكبير في فقه مذهب الامام الشافعي رضي الله عنه وهو شرح مختصر المزني"، [بيروت: دار الكتب العلمية، ١٤١٤هـ]، ج. ٩، ص. ٣١٧.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

أ) القول الأول: التحريم. ذهب الشافعية ومعهم جمهور الصحابة والتابعين إلى

تحريم إتيان الزوج زوجته في دبرها، واستدلوا بحديث: (إن الله لا يستحيي من

الحق، لا تأتوا النساء في أدبارهن)^١، ولم ير الشافعي في ذلك رخصة البتة بل

صرح بالنهاي عنه.^٢

ب) القول الثاني: المباح. ذهب نافع، وابن أبي مليكة، وزيد بن أسلم إلى إباحة

ذلك، فقد استدلوا بعموم قوله تعالى: {يَسْأَلُكُمْ خِزْتُ لَكُمْ فَأْتُوا خِزْتُكُمْ أَلَّا

شِئْتُمْ}، وقوله تعالى: {هُنَّ لِبَاسٌ لَكُمْ وَأَنْتُمْ لِبَاسٌ هُنَّ}، ويُستفاد من ذلك

أن عموم لفظ "اللباس" يقتضي جواز الاستمتاع بالزوجة على عمومه، ولأنّ

الدبر أحد الفرجين فأشبهه الهليلج^٣

والقول الراجح هو القول بتحريم إتيان الزوج زوجته في دبرها، لقوة الأدلة الدالة

على ذلك، ومن أهمها حديث النهي الصريح. كما أن الاستدلال على الجواز مردود بقوله

^١ أحمد بن حنبل، "مسند الإمام أحمد بن حنبل"، [بيروت: مؤسسة الرسالة، الطبعة الأولى، ١٤٢١هـ]

ج: ٣٦، ص. ١٨٣، رقم: ٢١٨٥٨. قال المحقق: "صحيح لغيره، وهذا إسناد رجاله ثقات، لكن أخطأ فيه سفيان بن عيينة كما قاله غير واحد من أهل العلم."

^٢ الماوردي، أبي الحسن علي ابن محمد بن حبيب، "الحاوي الكبير في فقه مذهب الإمام الشافعي رضي الله عنه وهو شرح مختصر المزني"، [بيروت: دار الكتب العلمية، ١٤١٤هـ]، ج. ٩، ص. ٣١٧.

^٣ سورة البقرة: ٢٢٣.

^٤ المصدر السابق، والآية من سورة البقرة: ١٨٧.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

تعالى: {وَيَسْأَلُونَكَ عَنِ الْمَحِيضِ قُلْ هُوَ أَذًى فَأَعْتَزِلُوا النَّسَاءَ فِي الْمَحِيضِ} ^١، فقد بنى الشارع تحريم الوطء أثناء الحيض على وجود الأذى فيه، وقد جاء الأمر بالاعتزال بصيغة "فَاعْتَزِلُوا"، والأمر يفيد الوجوب، فدل ذلك على وجوب الاجتناب وتحريم الوطء في الحيض. وإذا كان هذا هو سبب التحريم في الحيض، فإن الوطء في الدبر أحق بالمنع، لكون الأذى المترتب عليه أشد وأبلغ. ويؤيد ذلك تنمة الآية: {فَإِذَا تَطَهَّرْنَ فَأْتُوهُنَّ مِنْ حَيْثُ أَمَرَكُمُ اللَّهُ}، أي من جهة القبيل، مما يدل على الإتيان في الدبر خارج عما أذن الله فيه، وبذلك يثبت تحريمه ^٢.

ومما ينبغي التنبيه عليه أن كراهة الزوجة لهذا الفعل ذكرت في هذا البحث باعتبارها سبباً للخلع، لا باعتبارها مؤثرة في حكم الفعل نفسه، إذ إن تحريم إتيان الزوجة في دبرها ثابت شرعاً، سواء رخصت به الزوجة أم لم ترض. غير أن استمرار الزوج على هذا الفعل مع ما يترتب عليه من أذى أو نفور يكون سبباً معتبراً يميز للزوجة طلب الخلع رفعاً للضرر عنها.

٣. مفهوم مقاصد الشريعة

^١ سورة البقرة: ٢٢٢.

^٢ الماوردي، أبي الحسن علي ابن محمد بن حبيب، "الحاوي الكبير في فقه مذهب الامام الشافعي رضي الله عنه وهو شرح مختصر المزني"، [بيروت: دار الكتب العلمية، ١٤١٤هـ]، ج. ٩، ص. ٣١٨.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

٢٠

(١) تعريف مقاصد الشريعة

من حيث اللغة، مقاصد جمع مقصد، والمقصد له معان كثيرة، منها: الاعتماد

والتوجه واستقامة الطريق، وأيضا بمعنى التوسط وعدم الإفراط والتفريط.^١

وأما من حيث اصطلاح، فقد عرف علال الفاسي مقاصد الشريعة بأنها: الغاية

منها والأسرار التي وضعها الشارع عند كل حكم من أحكامها.^٢ وعرفها أحمد الريسوني

بأنها: الغايات التي وضعت الشريعة لأجل تحقيقها، لمصلحة العباد.^٣ ويتضح من خلال

هذين التعريفين أن مقاصد الشريعة تدور حول معنى واحد، وهي: الغايات والمصالح التي

أرادها الشارع الحكيم من تشريع أحكامه لتحقيق سعادة العباد في الدنيا والآخرة.



قسّم العلماء مقاصد الشريعة إلى ثلاثة مستويات: الضروريات، والحاجيات،

والتحسينيات. وأعلّاه مرتبة الضروريات، وهي التي لا بد منها في قيام مصالح الدين

^١ الخادمي، نور الدين بن مختار، "علم المقاصد الشريعة"، [الرياض: مكتبة العبيكان، الطبعة الأولى،

١٤٢١هـ]، ص. ١٣.

^٢ علّال الفاسي، "مقاصد الشريعة الإسلامية ومكارمها"، [بيروت: دار الغرب الإسلامي، الطبعة الخامسة،

١٩٩٣م]، ص. ٧.

^٣ أحمد الريسوني، "نظرية المقاصد عند الإمام الشاطبي"، [هيرندن: المعهد العالمي للفكر الإسلامي، الطبعة

الرابعة، ١٩٩٠م]، ص. ١٩.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

٢١

والدنيا، بحيث إذا فُقدت اختلَّ نظام الحياة وفسد أمر الناس.^١ وتتمثل في خمسة أمور هي:

حفظ الدين، والنفس، والعقل، والنسل، والمال. وقد نصَّ الإمام الشاطبي على أن الأمة

اتفقت على أن الشريعة وُضعت للمحافظة على هذه الضروريات الخمس.^٢

فأما حفظ الدين: فهو أول الضروريات وأشرفها، إذ به تتحقق عبودية الإنسان

لربه تعالى، ولذلك شُرعت الأحكام التي تحفظ العقيدة والعبادة، وحُرِّم كل ما من شأنه

الإخلال بالدين أو الانتقاص منه.^٣ وأما حفظ النفس: فيقصد به صون الإنسان من كل

ما يهدد حياته أو يلحق به الأذى.^٤ وأما حفظ العقل: فيقصد به صون العقل من كل ما

يُفسده أو يُضعفه.^٥ وأما حفظ النسل والنسب والعرض: فيقصد به المحافظة على استمرار



^١ الشاطبي، إبراهيم بن موسى، "كتاب الموافقات"، [مغرب: منشورات البشير بنعطية، الطبعة الأولى، ١٤٣٨هـ]، ج. ٣، ص. ١٢.

^٢ أحمد الريسوني، "نظرية المقاصد عند الإمام الشاطبي"، [هيترندن: المعهد العالمي للفكر الإسلامي، الطبعة الرابعة، ١٩٩٠م]، ص. ١٥٧.

^٣ الخادمي، نور الدين بن مختار، "علم المقاصد الشريعة"، [الرياض: مكتبة العبيكان، الطبعة الأولى، ١٤٢١هـ]، ص. ٨١.

^٤ المصدر السابق، ص. ٨٢.

^٥ المصدر السابق، ص. ٨٣.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

النوع الإنساني في إطار شرعي.^١ وأما حفظ المال: فيقصد به صون أموال الناس من الضياع

والاعتداء.^٢

(٣) تطبيق مقاصد الشريعة في قضايا الأسرة

اهتمت الشريعة الإسلامية بمؤسسة الأسرة اهتماماً بالغاً، إذ أقامت نظام الأسرة

على عقد النكاح الشرعي، وأسست له منظومة تشريعية تحفظ مقاصده وتصون حقوق

أطرافه.^٣ ولم يكتفِ الإسلام بتشريع النكاح، بل رفع من قدره وجعله رابطة مقدسة تقوم

على المودة والرحمة لا على الشهوة فحسب،^٤ قال تعالى: {وَمِنْ آيَاتِهِ أَنْ خَلَقَ لَكُمْ مِنْ

أَنْفُسِكُمْ أَزْوَاجًا لِتَسْكُنُوا إِلَيْهَا وَجَعَلَ بَيْنَكُمْ مَوَدَّةً وَرَحْمَةً}.^٥



^١ المصدر السابق، ص. ٨٤.

^٢ المصدر السابق، ص. ٨٥.

^٣ ابن عاشور، محمد الطاهر، "مقاصد الشريعة الإسلامية"، [قطر: وزارة الأوقاف والشؤون الإسلامية،

١٤٢٥هـ]، ج. ٣، ص. ٤٢٥.

^٤ المصدر السابق، ص. ٤٢٦.

^٥ سورة الروم: ٢١.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

وتُعَدُّ مراعاة المصالح ودفع المفاسد من المقاصد الأساسية التي قامت عليها الشريعة الإسلامية.^١ وَمِنْ ثَمَّ فَإِنَّ كُلَّ فَعْلٍ يُلْحَقُ الضَّرَرُ بِأَحَدِ الزَّوْجَيْنِ أَوْ يُجَلَّ بِمَقْصَدِ النِّكَاحِ يَكُونُ مُخَالَفًا لِمَقْاصِدِ الشَّرِيعَةِ.

ويرتبط هذا البحث بمقصدين رئيسيين، هما حفظ النسل، وحفظ النفس. فأما حفظ النسل، فإن إتيان الزوج زوجته في دبرها لا يحقق مقصد الإنجاب الذي يُعد من أهم مقاصد النكاح، إذ إنَّ الدبر ليس موضع التناسل.^٢ وأما حفظ النفس، فإن هذا الفعل قد يترتب عليه أضرار صحية تمس سلامة الزوجين معًا، لا سيما الزوجة التي تتعرض لهذا الفعل بصورة مباشرة، وهو ما يتعارض مع مقصد الشريعة في صيانة النفس وحمايتها بجانبها الجسدي والمعنوي.^٣



^١ علال الفاسي، "مقاصد الشريعة الإسلامية ومكارمها"، [بيروت: دار الغرب الإسلامي، الطبعة الخامسة،

١٩٩٣م]، ص. ٧.

^٢ Ismail Firano, "Objectives of Islamic Marriage: A Study of the Primary and Subsidiary Objectives", *Dirasah International Journal of Islamic Studies*, Vol. 2, No. 1, (2024), hlm. 14.

^٣ طارق محمد الطواري، "وطء المرأة في الموضوع الممنوع منه شرعا -دراسة حديثة فقهية طبية-"، [مجلة

الشريعة والدراسات الإسلامية، جامعة الكويت]، ١٦ (٤٧)، ٢٠٠١م، ص. ١٨١-١٨٣.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

وخلاصة القول أن طلب الزوجة الخلع في مثل هذه الحال ليس مجرد فرار من

زواج، بل قد يكون وسيلةً لدفع الضرر والمحافظة على المقاصد الشرعية المتعلقة بحفظ النفس

والنسل، وهو ما ينبغي مراعاته عند النظر في مثل هذه الدعاوى.

و. منهج البحث

يعتمد هذا البحث على المنهج الكيفي الوصفي، من خلال دراسة تحليلية

مقاصدية لقرار المحكمة المتعلق بالخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في ذيرها. ويُعد هذا البحث

من البحوث المكتبية (*Library Research*)، حيث اعتمدت الباحثة على المصادر

والوثائق المتعلقة بموضوع البحث.

أما في جمع البيانات، فقد قامت الباحثة بجمع البيانات الأساسية من قرار المحكمة

الدينية بجمبر رقم ٣/PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G، إضافة إلى الكتب الفقهية، وكتب مقاصد

الشريعة، والبحوث العلمية، والرسائل الجامعية ذات الصلة بموضوع البحث.

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

٢٥

وأما في تحليل البيانات، فقد استخدمت الباحثة المنهج التحليلي المقاصدي،

وذلك من خلال تحليل أسباب الحكم وربطها بقواعد مقاصد الشريعة الإسلامية للوصول

إلى نتائج تتفق مع أهداف البحث.

ز. خطة البحث



هـ. الإطار النظري

و. منهج البحث

ز. خطة البحث

الباب الثاني: قرار المحكمة الدينية بجمبر رقم ٣/Pdt.G/٢٠٢٤

PA.Jr/ عن الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في دبرها

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

الفصل الأول: نبذة عن المحكمة الدينية بجمبر

المبحث الأول: تاريخ المحكمة الدينية بجمبر

المبحث الثاني: الولاية القضائية للمحكمة الدينية بجمبر

الفصل الثاني: وصف قرار رقم ٣/٢٠٢٤/PA.Jr



المبحث السادس: أمر القضاة

الباب الثالث: تحليل قرار المحكمة الدينية بجمبر رقم

PA.Jr/٢٠٢٤/Pdt.G/٣ عن الخلع بسبب إتيان الزوج زوجته في

دبرها

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
 - a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
 - b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan pihak STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa mendapatkan izin STDI Imam Syafi'i Jember.

الفصل الأول: تحليل اعتبارات القضاة

المبحث الأول: تحليل الاعتبارات من جانب القانون الإندونيسي

المبحث الثاني: تحليل الاعتبارات من جانب الأحكام الإسلامية

المبحث الثالث: تحليل الاعتبارات من جانب العدل والمصلحة



ب. التوصيات

الفهارس

المصادر والمراجع