

تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب

(دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا)

بحث علمي

مقدم لقسم الأحوال الشخصية بكلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية

لاستيفاء شروط التخرج ونيل الدرجة الجامعية (S.H.)



الباحثة : حكمة ميسرة

الرقم الجامعي : ٢٠١٧,٠٣,٠٧٣٤

قسم الأحوال الشخصية

كلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية

جمبر

٢٠٢١/٢٠٢٠

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

الإقرار على أصالة البحث

(PERNYATAAN KEASLIAN)

الموقعة أدناه:

اسم الطالبة : حكمة ميسرة

الرقم الجامعي : ٢٠١٧,٠٣,٠٧٣٤

القسم : الأحوال الشخصية

أقر بأن هذا البحث الذي بعنوان " تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب

(دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية (باندونيسيا) " كله من

نتائج بحثي، إلا في المواضع التي تم الرجوع فيها إلى مصادرها.

نفع السلف

جيجلاجف، ٢٠٢١/٠٧/١٣



حكمة ميسرة

الرقم الجامعي: ٢٠١٧,٠٣,٠٧٣٤

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

الإقرار على عدم السرقة العلمية

(PERNYATAAN BEBAS PLAGIAT)

الموقعة أدناه:

اسم الطالبة : حكمة ميسرة

الرقم الجامعي : ٢٠١٧,٠٣,٠٧٣٤

القسم : الأحوال الشخصية

أقر بأن هذا البحث الذي بعنوان " تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب
(دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا) " كله خال
من السرقة العلمية، لو اكتشف مستقبلاً على أن فيه سرقة علمية فأنا مستعدة لنيل العقوبة
وفق القوانين المتبعة.

جلاجف، ٢٠٢١/٠٧/١٣



حكمة ميسرة

الرقم الجامعي: ٢٠١٧,٠٣,٠٧٣٤

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

التصديق

(PENGESAHAN)

عنوان البحث: "نزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب (دراسة مقارنة بين الفقه

الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا)".

اسم الطالبة : حكمة ميسرة

الرقم الجامعي : ٢٠١٧,٠٣,٠٧٣٤

القسم : الأحوال الشخصية

تاريخ المناقشة : ١٨ يونيو ٢٠٢١

وافق القسم على قبول البحث لنيل الدرجة الجامعية. (S.H)

جيجلاجف، ١٥ / ٧ / ٢٠٢١

رئيس قسم الأحوال الشخصية بكلية الإمام الشافعي

للدراستات الإسلامية



محمد نور الفهم الماجستير

رقم التوظيف: ٢٠١٩٠١٠٨٠٦١

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

موافقة المشرف

(PERSETUJUAN PEMBIMBING)

رئيس قسم الأحوال الشخصية بكلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية.

السلام عليكم ورحمة الله وبركاته

بعد الاطلاع وملاحظة ما يلزم تصحيحه في البحث بعنوان "توزيع الولي الأبعد مع وجود

الولي الأقرب دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا"

الذي قدمته الطالبة:

الاسم : حكمة ميسرة

الرقم الجامعي : ٢٠١٧,٠٣,٠٧٣٤

القسم : الأحوال الشخصية

تبين أنه مستوفي الشروط كبحث علمي للحصول على الدرجة الجامعية (S.H) في قسم

الأحوال الشخصية، لذا أقدم إلى فضيلتكم أملاً أن تتكرموا بإبداء الموافقة عليه وتحديد

مناقشته في الوقت المناسب.

والسلام عليكم ورحمة الله وبركاته

جياجف، ٥ / ٠٦ / ٢٠٢١

المشرف



الدكتور محمد عارفين بدري

الرقم التوظيفي: ٢١٠٠٨١٤٠٠١٨

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

موافقة لجنة الاختبار

(PERSETUJUAN TIM PENGUJI)

تمت مناقشة البحث العلمي:

عنوان البحث: "توزيع الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب (دراسة مقارنة بين الفقه

الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا)"

الاسم : حكمة ميسرة

الرقم الجامعي : ٢٠١٧,٠٣,٠٧٣٤

القسم : الأحوال الشخصية

من قبل لجنة المناقشة المكونة من:

رئيس الجلسة/ المشرف : الدكتور محمد عارفين بدري

المناقش الأول : الأستاذ ديني إراوان الماجستير

المناقش الثاني : الأستاذ محمد نور الفهم الماجستير

وذلك في يوم الجمعة الموافق لتاريخ ١٨ يونيو ٢٠٢١ م في الساعة ٢٠,٠٠ بجيلاجف

وأوصت بمنح الطالبة الدرجة ٨٤ مع التقدير جيد.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

ملخص البحث

(ABSTRAK)

حكمة ميسرة (٢٠١٧، ٠٣، ٠٧٣٤)

م ٢٠٢١

تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب (دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع

الأحكام الإسلامية بإندونيسيا)

إن الولاية من أهم شروط عقد النكاح بعد تعيين الزوجين، فلا يجوز للمرأة أن تتزوج بدون إذن وليها. وقد نص ذلك القرآن والسنة. أن هذه المسألة قد تسبب في بعض المناطق مشكلة، منها العضل والغيبة وكبار السن والجنون من الولي الأقرب. فبذا تسعى الباحثة إلى الهدف في كتابة هذا البحث، منها: معرفة الأحق بولاية المرأة إذا تعذر الولي الأقرب من الغيبة والعضل وكبار السن والجنون.

هذا البحث يعتبر بحثا مكتيبيا حيث سلكت الباحثة بمطالعة الكتب التي لها صلة

بالموضوع ثم تقوم بالمقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا

وصلت الباحثة إلى نتائج هي: خالف جمع الأحكام الإسلامية الفقه الإسلامي

في بعض المسائل، إلا أنه أقرب إلى المذهب الشافعي، كتعذر الولاية من الغيبة والعضل،

فالأبعد من الولي لايزوجها، فإنه يزوجها السلطان.

الكلمات المفتاحية: تزويج الولي الأبعد، الفقه الإسلامي، جمع الأحكام

الإسلامية.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

ABSTRAK

PERNIKAHAN WALI TERJAUH DENGAN HADIRNYA WALI TERDEKAT (STUDI KOMPARASI ANTARA FIQIH ISLAMI DAN KOMPILASI HUKUM ISLAM INDONESIA)

Hikmah Maesaroh

NIM 2017,03,0734

Perwalian merupakan salah satu syarat penting dalam pernikahan setelah menentukan suami dan istri, dan tidak diboleh seseorang menikah tanpa wali, karena perwalian telah disebutkan dalil dari Al-Quran dan hadits. Dan permasalahan ini terjadi di berbagai tempat, diantaranya yaitu, wali yang paling dekat enggan menikahkan, wali tidak diketahui keberadaannya, usia sudah lanjut, gila. Dengan adanya permasalahan ini, penulis mempunyai tujuan dalam menulis makalah ini, diantaranya yaitu, mengetahui siapa yang berhak menjadi wali jika wali yang paling dekat enggan menikahkan, tidak diketahui keberadaannya, usia sudah lanjut, dan gila.

Adapun hasil penelitian ini adalah peneliti mendapati bahwa Kompilasi Hukum Islam menyelisihi fikih islami di beberapa masalah, akan tetapi lebih condong kepada madzhab syafi'i. Seperti, wali yang terdekat tidak bisa menikahkannya karena ghoib atau enggan, maka yang berhak menikahkan adalah hakim.

Kata kunci: Pernikahan wali terjauh, Fiqih Islami, Kompilasi Hukum Islam.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

كلمة الشكر والتقدير

الحمد لله الذي أرسل رسوله بالهدى ودين الحق ليظهره على الدين كله وكفى بالله

شهيدا، وأشهد أن لا إله إلا الله وحده لا شريك له، إقرارا به وتوحيدا. وأشهد أن محمدا

عبده ورسوله صلى الله عليه وعلى آله وسلم تسليما مزيدا. أما بعد،

أشكر الله الذي بنعمته تتم كتابة هذا البحث، ثم أقدم الشكر إلى من له سهم في دراستي

في كلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية، منهم:

١. فضيلة والدي - حفظهما الله تعالى - على دعائهما ومساعدتهما عند دراستي في هذه

الكلية.

٢. فضيلة مدير كلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية والمشرف الدكتور محمد عارفين

بدري - حفظه الله تعالى - الذي قد قام بالإشراف على هذا البحث وصبر فيه.

٣. فضيلة رئيس قسم الأحوال الشخصية في كلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية

الأستاذ محمد نور الفهم الماجستير - حفظه الله تعالى -.

ثم أسأل الله الكريم أن يصلح نياتنا، وأن يجعل الجنة مثوانا وهو ولي ذلك والقادر

عليه، وصلى الله على نبينا محمد وعلى آله وصحبه أجمعين.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

فهرس الموضوعات

i.....	الإقرار على أصالة البحث
ii.....	الإقرار على عدم السرقة العلمية
iii.....	التصديق
iv.....	موافقة المشرف
v.....	موافقة لجنة الاختبار
vi.....	ملخص البحث
viii.....	كلمة الشكر والتقدير
ix.....	فهرس الموضوعات
١.....	الباب الأول: المقدمة
٢.....	أ. خلفية البحث
٥.....	ب. تحديد المسائل
٥.....	ج. أهداف 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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

٦	د. الدراسات السابقة
٩	هـ. الإطار النظري
١٦	و. منهج البحث
١٧	ز. خطة البحث
٢٠	الباب الثاني: تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب
٢١	الفصل الأول: تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه الإسلامي
٢٢	المبحث الأول: ترتيب الأولياء في الفقه الإسلامي
٣١	المبحث الثاني: تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه الإسلامي
	الفصل الثاني: تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في جمع الأحكام
٣٨	الإسلامية بإندونيسيا
٣٩	المبحث الأول: ترتيب الأولياء في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا
	المبحث الثاني: تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في جمع الأحكام الإسلامية
٤٣	بإندونيسيا
٤٦	الباب الثالث: المقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

الفصل الأول: اوجه الاتفاق بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية

باندونيسيا في تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب ٤٧

الفصل الثاني: أوجه الاختلاف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية

باندونيسيا ٥٢

الباب الرابع: الخاتمة ٥٦

الأول: نتائج البحث ٥٦

الثاني: التوصيات ٥٨

المصادر والمراجع ٦٠

الفهارس ٦٣

فهرس الآيات القرآنية ٦٣

فهرس الأحاديث الشريفة ٦٤

فهرس الأعلام ٦٥

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

الباب الأول

المقدمة

إن الحمد لله نحمده ونستعينه ونستغفره، ونعوذ بالله من شرور أنفسنا ومن سيئات أعمالنا، من يهده الله فلا مضل له، ومن يضلل الله فلا هادي له، وأشهد أن لا إله إلا الله وحده لا شريك له، وأشهد أن محمدا عبده ورسوله صلوات الله وسلامه عليه وعلى آله وصحابه والتابعين لهم بإحسان إلى يوم الدين.

أما بعد:

فإن أصدق الحديث كتاب الله، وخير الهدي هدي محمد ﷺ، وشر الأمور محدثاتها، وكل محدثة بدعة، وكل بدعة ضلالة، وكل ضلالة في النار.
في هذا البحث تتكلم الباحثة عن مسألة:

تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب (دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي و

جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا).

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

أ. خلفية البحث

إن الإسلام دين كامل وشرع حكيم، شامل لجميع جوانب شؤون حياة الإنسان عقيدة وعبادة ومعاملة. فإنه كما اهتم بمسائل الاعتقاد والعبادة التي تمثل العلاقة بين العبد وخالقه، والتي خلق الإنس والجن من أجل تحقيقها، اهتم أيضا بالأمور الاجتماعية التي تمثل العلاقة بين المخلوقين، ومن ذلك أمر النكاح.

شرع النكاح لما فيه من مصالح عظيمة العباد في الدنيا والآخرة . وبها تكون حياة الإنسان سكيمة مطمئنة. قال تعالى: ﴿وَمِنْ آيَاتِهِ أَنْ خَلَقَ لَكُمْ مِنْ أَنْفُسِكُمْ أَزْوَاجًا لِتَسْكُنُوا إِلَيْهَا وَجَعَلَ بَيْنَكُمْ مَوَدَّةً وَرَحْمَةً إِنَّ فِي ذَلِكَ لَآيَاتٍ لِقَوْمٍ يَتَفَكَّرُونَ﴾^١
وإن الشارع قد اعتنى بالنكاح باعتناء كبيراً، فوضع له أركاناً وشروطاً لصحته حتى يصل النكاح إلى الهدف المقصود. ومن أهم ما اهتم به الشرع هو وجود الولي في عقد النكاح.

إن الولاية من أهم شروط عقد النكاح بعد تعيين الزوجين، فلا يجوز للمرأة أن تتزوج بدون إذن وليها.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

٣

كما دل عليه حديث أبي موسى الأشعري^٢ رضي الله عنه قال: قال رسول الله

ﷺ: (لا نكاح إلا بولي).^٣

ومما يؤيد ذلك أن الله سبحانه وتعالى خاطب الرجال ليقوموا بتزويج موليائهم. قال

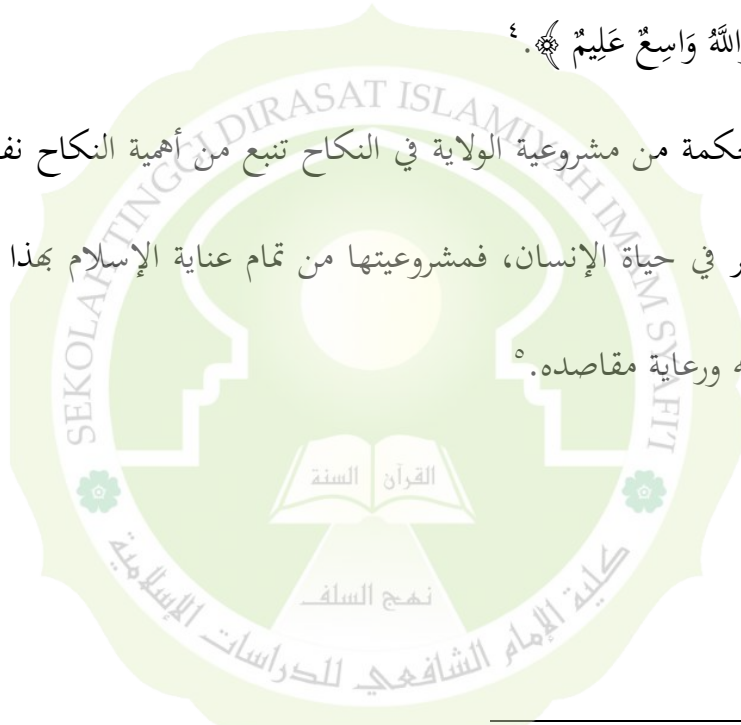
تعالى: ﴿وَأَنْكِحُوا الْأَيَامَىٰ مِنْكُمْ وَالصَّالِحِينَ مِنْ عِبَادِكُمْ وَإِمَائِكُمْ إِنْ يَكُونُوا فُقَرَاءَ يُعْنِهِمُ اللَّهُ

مِنْ فَضْلِهِ وَاللَّهُ وَاسِعٌ عَلِيمٌ﴾.^٤

والحكمة من مشروعية الولاية في النكاح تتبع من أهمية النكاح نفسه، وما يترتب

عليه من أثر في حياة الإنسان، فمشروعيتها من تمام عناية الإسلام بهذا العقد، وصيانتته

ورفع مكانته ورعاية مقاصده.^٥



^٢ أبو موسى عبد الله بن قيس بن سليم الأشعري، ولد سنة ٢١ قبل الهجرة، أسلمت وماتت بالمدينة، وقدم المدينة بعد فتح خيبر، انظر: ابن حجر العسقلاني، الإصابة في تمييز الصحابة، [بيروت - دار الكتب العلمية، الطبعة الأولى ١٤١٥ هـ]، ج: ٤، ص: ١٨١.

^٣ الترمذي، محمد بن عيسى بن سورة بن موسى بن الضحاك، سنن الترمذي، [مصر - شركة مكتبة ومطبعة مصطفى البابي الحلبي] ج: ٣، ص: ٣٩٩، أبواب النكاح، باب ما جاء لانكاح إلا بولي، رقم الحديث: ١١٠١، وقال الألباني رحمه الله في إرواء الغليل في تخريج أحاديث منار السبيل: صحيح، [المكتب الإسلامي - بيروت، الطبعة: الثانية ١٤٠٥ هـ - ١٩٨٥ م] ج: ٦، ص: ٢٣٥، رقم: ١٨٣٩.

^٤ النور: ٣٢

^٥ عوض بن رجاء العوفي، كتاب الولاية في النكاح، [عمادة البحث العلمي بالجامعة الإسلامية، المدينة المنورة، المملكة العربية السعودية، الطبعة: الأولى، ١٤٢٣ هـ - ٢٠٠٢ م]، ج: ١، ص: ٥٧.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

٤

الأصل في الولاية في النكاح أن تكون للأب ثم الأقرب فالأقرب من ذوي نسب المرأة. ومع هذا فإن بعض قضايا الولاية في النكاح من أخطر المشكلات الاجتماعية، منها على سبيل المثال ما يتعلق بتعسب وظلم الأولياء ومنها ما يتعلق بغيبة الأولياء.

من أهمية هذا البحث، أن هذه المسألة قد تسبب في بعض المناطق مشكلة، منها العضل والغيبة وكبار السن والجنون من الولي الأقرب.

ومن أشد مسائل الولاية خطورة مسألة تنازع الأولياء وتسابقهم، فيحرص كل منهم على تزويج موليته بمن يريد، فيزوجها الأبعد مع وجود الولي الأقرب.

فقد اختلف الفقهاء في هذه المسألة، كما وقع الاختلاف بين ما هو مقرر في الفقه الإسلامي و بين ما هو مقرر في جمع الأحكام الإسلامية الذي هو مرجع للقضاة في المحكمة الشرعية بإندونيسيا عند القضاة.

وبناء على ما تقدم، رغبت الباحثة في أن تكتب بحثاً علمياً تحت الموضوع "تزويج

الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب (دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام

الإسلامية بإندونيسيا) " لاستيفاء شروط التخرج ونيل الدرجة العلمية الجامعية.

ونسأل الله سبحانه وتعالى أن يرزقنا العلم النافع والعمل الصالح، وصلى الله وسلم

وبارك على عبده ورسوله محمد بن عبد الله وعلى آله وأصحابه ومن تبعهم بإحسان إلى

يوم الدين.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

5

ب. تحديد المسائل

اعتمادا على ما سبق بيانه، سيكون محور هذا البحث في المسائل التالية، وهي:

١. ما حكم تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه الإسلامي وجمع الأحكام

الإسلامية بإندونيسيا؟

٢. ما هي أوجه الشبه والاختلاف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية

بإندونيسيا في مسألة تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب؟

ج. أهداف البحث

١. معرفة حكم تزويج الولي الأبعد مع وجود لولي الأقرب في الفقه الإسلامي وجمع

الأحكام الإسلامية بإندونيسيا، أن السنة

٢. معرفة أوجه الشبه والاختلاف بين ما في الفقه الإسلامي و ما في جمع الأحكام

الإسلامية بإندونيسيا في مسألة تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

٦

د. الدراسات السابقة

١. الولاية في النكاح

المؤلف : الدكتور عوض بن رجاء العوفي سنة ٢٠٠٢ ، هذه رسالة تقدم بها الباحث

لقسم الدراسات العليا بالجامعة الإسلامية بالمدينة النبوية لنيل الدرجة العالمية العالية

«المجستير» وقد أجازتها اللجنة المناقشة بتاريخ ٤/٨/٢٠٠٣ هـ بتقدير «ممتاز». طبع هذا

البحث في جزئين، في الجزء الأول ٤٨٨ صفحة ، وفي الجزء الثاني ٣٩٢ صفحة .

ذكر في هذا البحث جميع ما يتعلق بالولاية في النكاح مقارنة بين المذاهب الأربعة

مع ذكر أدلة كل قول والترجيح من قبل الباحث. فهو يعد من أكمل ما صنف وألف في

هذا الموضوع، تميز ببحثه بهذا البحث أنه دراسة مقارنة بين ما في الفقه الإسلامي وما في

جمع الأحكام الإسلامية . والاشتباه بين البحثي وهذا البحث أنه تكلم عن تزويج الولي

الأبعد مع وجود الأقرب.

٢. تحليل حكم الإسلام والقانون حول الولاية في النكاح

Analisis Hukum Islam dan Hukum Positif terhadap Kewalian dalam
Pernikahan

وهو بحث كتبه الطالبة نور حسنة سنة ٢٠١٦ ، قدمته لنيل الدرجة الجامعة الأولى

في الجامعة الإسلامية الحكومية ردان إنتان لانبونج (UIN Raden Intan Lampung).

نتيجة هذا البحث أن الوكالة تجوز لمن يستوفي الشروط، و شروط الوكالة هي الوكيل

والموكل والصيغة والموكل فيه.

تميز هذا البحث أنه تكلم عن ولاية النكاح في الفقه الإسلامي عموماً. أما بحثي

فإنه يدور حول مسألة تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب خاصة.

والاشتباه بين بحثي و هذا البحث أنه دراسة مقارنة بين ما في الفقه الإسلامي وما

في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا .

٣. تحليل موقف موظف الشؤون الدينية برفض ولاية الأبعد بدلاً عن الولي الأقرب

Analisis Hukum Islam terhadap Penolakan Penghulu atas Wali Ab'ad sebagai pengganti wali Aqrab

وهو بحث كتبه الطالبة نور ليلة الشفا سنة ٢٠١٨، وقدمته لنيل الدرجة الجامعة

الأولى في الجامعة الإسلامية الحكومية سنان أمبل سورابايا (Negri Islam Universitas)

(Sunan Ampel).

نتيجة هذا البحث أن رفض ولاية الأبعد بدلاً عن الولي الأقرب يكون على أسباب،

منها: أن يكون الولي غائباً أو لم يعرف مكانه أو عضلاً، فيكون السلطان ولياً.

تميز هذا البحث بأنه أخص لأنه تكلم عن تحليل موقف موظف الشؤون الدينية

برفض ولاية الأبعد بدلاً عن الولي الأقرب. أما بحثي فهو أوسع منه لأنه تكلم عن تزويج

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

٨

الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي و جمع الأحكام

الإسلامية بإندونيسيا.

والاشتباه بينهما، أن البحث يتكلم عن الولي الأبعد مع وجود الأقرب.

٤. الولاية في النكاح بين مذهب الشافعية ومجموعة الاقتراحات للأحكام الإسلامية

بإندونيسيا (الباب الثالث من الفصل ١٩ إلى ٢٣)

هذه رسالة كتبها الطالب عزام الجوهر سنة ٢٠٢٠، برنامج ماجستير قسم الشريعة

الإسلامية الدراسات العليا بجامعة المحمدية سوراكرتا. وهذه الرسالة تبحث عن الولاية في

النكاح دراسة مقارنة بين مذهب الشافعية وبين مجموعة الاقتراحات للأحكام الإسلامية.

نتيجة هذا البحث، رأى المذهب الشافعية على أن الصم والبكم وكبر السن ليست

مانعة من الولاية بخلاف جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا.

تميز بحثه عن هذا البحث بأنه أوسع بيانا، لأنه تكلم عن الولاية في النكاح. أما

هذا البحث فهو أخص منه، لأنه تكلم عن تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب.

والاشتباه بين الباحثين، أنهما دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام

الإسلامية.

Hak cipta dilindungi Undang-undang

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

٩

هـ. الإطار النظري

١. مشروعية الولاية في النكاح

دلت النصوص القرآنية والأحاديث النبوية على مشروعية الولاية، ويمكن أن نوجز

دلالة النصوص على مشروعية الولاية في النقاط الآتية:



أ. الاستدلال بالقرآن الكريم

(١) قال الله تعالى: ﴿الرِّجَالُ قَوَّامُونَ عَلَى النِّسَاءِ بِمَا فَضَّلَ اللَّهُ بَعْضَهُمْ عَلَى بَعْضٍ وَمِمَّا﴾^٦.

وجه الاستدلال بالآية أن الولاية من القوامة المنصوصة عليها.

(٢) قال الله تعالى: ﴿وَأَنْكِحُوا الْأَيَامَىٰ مِنْكُمْ﴾^٧.

هذه المخاطبة تدخل في باب الستر والصلاح، أي زوجوا من لا زوج له منكم،

فإنه طريق التعفف. وهذا الخطاب للأولياء.

وفي هذا دليل على أن المرأة ليس لها أن تنكح نفسها بغير ولي^٨.



^٦ النساء: ٣٤.

^٧ النور: ٣٢.

^٨ القرطبي، أبو عبد الله، محمد بن أحمد الأنصاري، الجامع لأحكام القرآن، [دار الكتب المصرية - القاهرة، الطبعة:

الثانية، ١٣٨٤ هـ - ١٩٦٤ م]، ج: ١٢، ص: ٢٣٩.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

ب- الاستدلال بالسنة

(١) عن عائشة رضي الله عنها،^٩ أن رسول الله ﷺ قال: (أيما امرأة نكحت بغير إذن وليها

فنكاحها باطل، فنكاحها باطل، فنكاحها باطل، فإن دخل بها فلها المهر بما استحفل

من فرجها، فإن اشتجروا فالسلطان ولي من لا ولي له).^{١٠}

دل الحديث بنصه على أن النكاح بغير ولي باطل، فعلى القول بأن الترتيب بين

الأولياء واجب، يحتمل أن يكون الاخلال به مبطلا للنكاح، ويحتمل ألا يبطل النكاح

ولكنه يأنم فاعله.



^٩ عائشة بنت أبي بكر الصديق، وأمها أم رومان بنت عامر بن عويمر الكنانية، ولدت بعد المبعث بأربع سنين أو خمس، تزوجها النبي صلى الله عليه وسلم وهي بنت ست سنين، ودخل بها وهي بنت تسع سنين. انظر ابن حجر العسقلان: الإصابة في تمييز الصحابة، [بيروت- دار الكتب العلمية]، ج: ٨، ص: ٢٣١، رقم: ١١٤٦١.

^{١٠} الترمذي، محمد بن عيسى بن سورة بن موسى بن الضحاك، الجامع الصحيح، سنن الترمذي، [بيروت- دار الغرب الإسلامي، الطبعة الأولى]، ج: ٢، ص: ٣٩٢، أبواب النكاح، باب ماجاء لا نكاح إلا بولي، رقم: ١١٠٢، وقال الألباني رحمه الله في إرواء الغليل في تخريج أحاديث منار السبيل: صحيح، ج: ٦، ص: ٢٤٣، رقم: ١٨٤٠.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

(٢) عن أبي هريرة^{١١} رضي الله عنه قال: قال رسول الله ﷺ: (لا تزوج المرأة المرأة، ولا تزوج

المرأة نفسها، فإن الزانية هي التي تزوج نفسها).^{١٢}

دل الحديث بنصه على أن المرأة ليس لها ولاية في الإنكاح لنفسها، ولا غيرها،

فلا عبرة لها في النكاح إيجاباً ولا قبولا، فلا تزوج نفسها بإذن الولي ولا غيره، ولا تزوج غيرها

بولاية ولا بوكالة، ولا تقبل النكاح بولاية ولا وكالة.

٢. أسباب ثبوت الولاية على المرأة

إن الولاية في النكاح أربعة أسباب منها:

الأول: الأبوة، وفي معناها الجدودة.

وهي أقوى الأسباب، لكمال الشفقة، فلأب والجد إجبار البكر الصغيرة والكبيرة

على النكاح من كفاء، إلا إذا كان بينها وبينهما عداوة ظاهرة أو الزوج غير كفاء لها فلا

إجبار.

^{١١} عبد الرحمن بن صحر الدوسي، وكان يعرف بالجاهلية باسم عبد شمس بن صحر، أسلم في عام خيبر وهاجر إلى المدينة وهو ابن ثمان وعشرين سنة في نفر من قومه من قبيلة دوس اليمانية، وقدموا المدينة وقد خرج رسول الله صلى الله عليه وسلم إلى خيبر، وهو أشهر بكترة روايته للحديث عن النبي صلى الله عليه وسلم، توفي أبو هريرة في عام ٥٧ هـ، ودفن في البقيع. انظر: الذهبي، شمس الدين أبو عبد الله محمد بن أحمد، سير أعلام النبلاء، [مؤسسة الرسالة، الطبعة: الثالثة، ١٤٠٥ هـ - ١٩٨٥ م]، ج: ٢، ص: ٥٧٨.

^{١٢} ابن ماجه، أبو عبدالله محمد بن يزيد بن ماجه القزويني، سنن ابن ماجه، [دار الرسالة العالمية، الطبعة: الأولى ١٤٣٠ هـ - ٢٠٠٩ م]، باب لانكاح إلا بولي، ج: ٣، ص: ٨٠، وقال الألباني في إرواء الغليل في تخريج أحاديث منار السبيل: صحيح، دون الجملة الأخيرة، ج: ٦، ص: ٢٤٨، رقم: ١٨٤١.

ولو زوج الصغيرة أو الكبيرة بغير إذنها بأقل من مهر المثل صح النكاح ووجب مهر

المثل.

الثاني: عصوبة من على حاشية النسب.

كالأخ والعم وبنيهما، فلا يزوجون الصغيرة بحال بكر كانت أو ثيبا، ويزوجون

الثيبة البالغة بإذنها الصريح، ويبطل بغير إذنها، ويزوجون البكر بإذنها أو سكوتها بعد المراجعة

إليها بكت أو ضحكت، إذا كان البكاء مع الصياح وضرب الخد، ولو عقد بحضورها ولم

تنكر لم يكن ذلك إذنا، ولو أراد تزويجها بغير كفء فاستأذنها فسكتت كان إذنا.

الثالث: الاعناق.

أن من أعتق شخصا ثبت له الولاء، فيزوج المعتق عند عدم الولي من العاصب.

الرابع: السلطة

السلطان يزوج في المواضع:

أحدها: عند عدم الولي الخاص من النسب والولاء، فيزوجها السلطان.

الثاني: عند غيبة الولي، فإن لم يكن الأقرب حاضرا فإن كان مفقودا لا يعرف مكانه وموته

وحياته زوجها السلطان.

الثالث: عند عضل الولي بقراءة أو ولاء واحدا كان أو جماعة، ولو دعت العاقلة البالغة

الحرّة إلى تزويجها من كفاء فامتنع فعضل، ولو دعت إلى غير كفاء فامتنع فلا غضل.^{١٣}

٣. ترتيب الأولياء

اختلف الفقهاء فيمن هو أولى بالتقديم في ولاية النكاح، والأولياء في الزواج هم على

الترتيب الآتي:

أن ترتيب ولاية النكاح عند أبي حنيفة هو الابن وابن الابن وإن نزل، ثم الأب والجد

وإن علا، ثم الأخ الشقيق، ثم الأخ لأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الأخ لأب، ثم العم

الشقيق، ثم العم لأب، ثم ابن العم الشقيق، ثم ابن العم لأب.^{١٤}

وعند الإمام مالك هو الابن فابنه وإن نزل، ثم الأب، ثم الأخ الشقيق، ثم الأخ لأب،

ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الأخ لأب، ثم الجد، ثم العم الشقيق، ثم العم لأب، ثم ابن

العم الشقيق، ثم ابن العم لأب.^{١٥}

^{١٣} النووي، أبو زكريا محيي الدين يحيى بن شرف، روضة الطالبين وعمدة المفتين، [المكتب الإسلامي، بيروت - دمشق - عمان، الطبعة: الثالثة، ١٤١٢ هـ / ١٩٩١ م]، ج: ٧، ص: ٥٣.

^{١٤} انظر ابن الهمام، الإمام كمال الدين محمد بن عبد الواحد السيواسي، فتح القدير على الهداية، [دار الفكر، لبنان، الطبعة: الأولى، ١٣٨٩ هـ، ١٩٧٠ م]، ج: ٣، ص: ٢٧٧.

^{١٥} انظر ابن جزى الكلبي، محمد بن أحمد بن محمد بن عبد الله، القوانين الفقهية، ص: ١٣٤.

- a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
- b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.

وعند الإمام الشافعي هو الأب، ثم الجد أبو الأب، ثم الأخ الشقيق، ثم الأخ للأب،

ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الخ للأب، ثم العم الشقيق، ثم العم للأب، ثم ابن العم الشقيق،

ثم ابن العم للأب، ثم الولاء، ثم السلطان.^{١٦}

وعند الحنابلة هو الأب وأبوه وإن علا، ثم الابن و ابنه وإن سفل، ثم الأخ الشقيق،

ثم الأخ للأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الخ للأب، ثم العم الشقيق، ثم العم للأب، ثم

ابن العم الشقيق، ثم ابن العم للأب، ثم المولى المنعم ثم السلطان.^{١٧}



^{١٦} انظر النووي، أبو زكريا محيي الدين يحيى بن شرف، روضة الطالبين وعمدة المفتين، [المكتب الإسلامي، بيروت -

دمشق - عمان، الطبعة: الثالثة، ١٤١٢ هـ، ١٩٩١ م]، ج: ٧، ص: ٥٩.

^{١٧} انظر ابن قدامة، أبو محمد موفق الدين عبد الله بن أحمد بن محمد، الكافي في فقه الإمام أحمد، [دار الكتب

العلمية، الطبعة: الأولى، ١٤١٤ هـ - ١٩٩٤ م]، ج: ٣، ص: ١٠.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

و. منهج البحث

ستسير الباحثة في هذا البحث على المنهج الآتي:

١. نوع البحث

هذا البحث يعتبر بحثا مكتيبيا، أي البحث الذي قامت الباحثة بمطالعة الكتب

الفقهية والرسائل العملية التي لها علاقة بالموضوع.

٢. منهج جمع البيانات

سلكت الباحثة في كتابة هذا البحث منهج المقارنة، ويتم ذلك بعرض مفهوم الولاية

أولا، ثم بين الباحثة عن تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه الإسلامي

وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا، ثم تقوم الباحثة بالمقارنة بين ما في الفقه

الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا.

٣. منهج تحليل البيانات

تبدأ العملية في إعداد هذا البحث بجمع البيانات ثم تحليلها على المنهج الآتي :

(١) وضع الآية القرآنية بين القوسين ﴿...﴾، ثم ذكر السورة ورقم الآية في الحاشية.

(٢) وضع الأحاديث النبوية بين القوسين (...)، وذكر التخريج ودرجتها من الصحة

والضعف في الحاشية.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

٣) فإن كان الحديث في الصحيحين أو في أحدهما، فإن الباحثة تكتفي بتخريجه منهما

أو ممن ورد الحديث عنده.

٤) إذا لم يرد الحديث فيهما فإن الباحثة تقوم بتخريجها من دواوين السنة.

٥) ذكر ترجمة الأعلام فإن الباحثة تقوم بترجمة الأعلام مختصرة.

ز. خطة البحث

ليكون البحث منظماً ومرتباً فإن الباحثة تسير في كتابة هذا البحث على خطة

مشملة على: أربعة أبواب.

الباب الأول : المقدمة، وتحتوي على

أ- خلفية البحث

ب- تحديد المسائل

ج- أهداف البحث

د- الدراسات السابقة

هـ- الإطار النظري

١- مشروعية الولاية في النكاح

٢- أسباب ثبوت الولاية على المرأة

و- منهج 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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

ز - خطة البحث

الباب الثاني : تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب، وتحتة فصلان :

الفصل الأول : تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه الإسلامي

المبحث الأول: ترتيب الأولياء في الفقه الإسلامي

المبحث الثاني: تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه

الإسلامي
الفصل الثاني : تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في جمع الأحكام

الإسلامية بإندونيسيا

المبحث الأول: ترتيب الأولياء في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا

المبحث الثاني: تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في جمع

الأحكام الإسلامية بإندونيسيا

الباب الثالث : المقارنة بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا في

تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب، وتحتة فصلان:

الفصل الأول: أوجه الاتفاق بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية

بإندونيسيا

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

الفصل الثاني: أوجه الاختلاف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية

بإندونيسيا

الباب الرابع : الخاتمة

أ- نتائج البحث

ب- التوصيات

المراجع

الفهارس

أ- فهرس الآيات القرآنية

ب- فهرس الأحاديث

ج- فهرس الأعلام



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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

٢٠

الباب الثاني

تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب

اختلف الفقهاء في هذه المسألة كما اختلف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام

الإسلامية بإندونيسيا.

تكلم الفقه الإسلامي عن تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب، فيه ثلاثة

أحوال:

١. أن يكون ذلك بعذر

٢. أن يكون ذلك بغير عذر

٣. أن يكون الولي عاضلا

واختلف الفقهاء في هذه الأحوال الثلاثة. وسيأتي بيانها فيما بعد إن شاء الله

تعالى.

أما في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا وجوب تولية المرأة الأقرب فالأقرب،

إلا أن يكون الولي لا يستوفي شروط الولاية أو يتعذر إحضاره أو مجهولا مكان وجوده أو

غائبا أو عاضلا.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

الفصل الأول

تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه الإسلامي

اختلف الفقهاء في تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب. تكلم الفقه

الإسلامي عن تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب، فيه ثلاثة أحوال:

١. أن يكون ذلك بعذر

٢. أن يكون ذلك بغير عذر

٣. أن يكون الولي عاضلاً

واختلف الفقهاء في هذه الأحوال الثلاثة. وسيأتي بيانها فيما بعد إن شاء الله

تعالى.



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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

المبحث الأول

ترتيب الأولياء في الفقه الإسلامي

ذهب جمهور العلماء إلى القول بوجود وجود ولي المرأة في عقد النكاح. استدلالاً

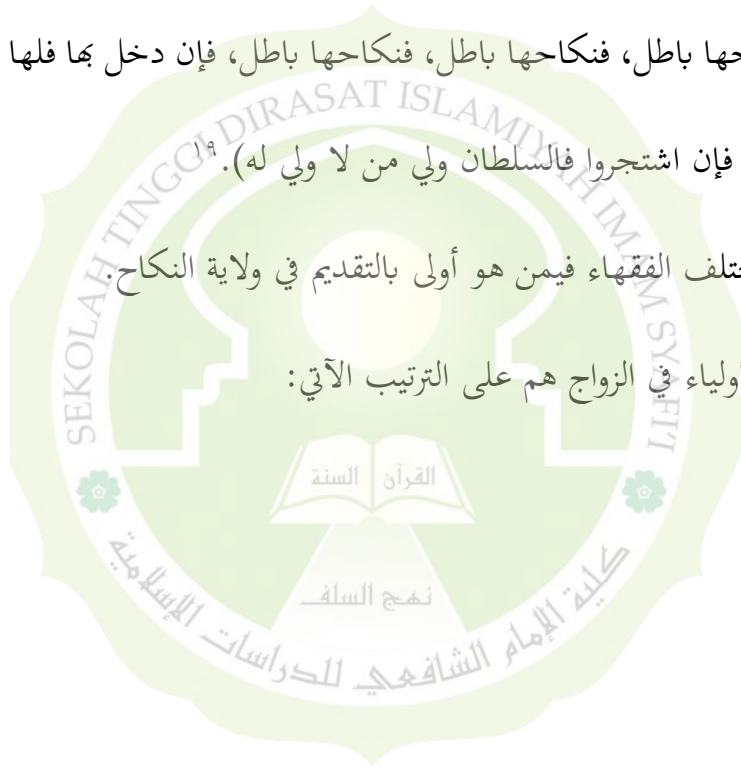
بحدِيث عائشة^{١٨} رضي الله عنها، أن رسول الله ﷺ قال: (أبما امرأة نكحت بغير إذن

وليها فنكاحها باطل، فنكاحها باطل، فنكاحها باطل، فإن دخل بها فلها المهر بما استحلت

من فرجها، فإن اشتجروا فالسلطان ولي من لا ولي له).^{١٩}

واختلف الفقهاء فيمن هو أولى بالتقديم في ولاية النكاح.

والأولياء في الزواج هم على الترتيب الآتي:



^{١٨} عائشة بنت أبي بكر الصديق، وأمها أم رومان بنت عامر بن عويمر الكنانية، ولدت بعد المبعث بأربع سنين أو خمس، تزوجها النبي صلى الله عليه وسلم وهي بنت ست سنين، ودخل بها وهي بنت تسع سنين. انظر ابن حجر العسقلان: الإصابة في تمييز الصحابة، [بيروت- دار الكتب العلمية]، ج: ٨، ص: ٢٣١، رقم: ١١٤٦١.

^{١٩} الترمذي، محمد بن عيسى بن سورة بن موسى بن الضحاك، الجامع الصحيح، سنن الترمذي، [بيروت- دار الغرب الإسلامي، الطبعة الأولى]، ج: ٢، ص: ٣٩٢، أبواب النكاح، باب ماجاء لا نكاح إلا بولي، رقم: ١١٠٢، وقال الألباني رحمه الله في إرواء الغليل في تخريج أحاديث منار السبيل: صحيح، ج: ٦، ص: ٢٤٣، رقم: ١٨٤٠.

١. مذهب الإمام أبي حنيفة

أن ترتيب ولاية النكاح عند أبي حنيفة هو الابن وابن الابن وإن نزل، ثم الأب والجد وإن علا، ثم الأخ الشقيق، ثم الأخ لأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الأخ لأب، ثم العم الشقيق، ثم العم لأب، ثم ابن العم الشقيق، ثم ابن العم لأب.

إذا وجد أكثر من ولي من قسم، فأحقهم بولاية المرأة هو أقربهم بها صلة. وإذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، فأحقهم بولاية المرأة هو القريب الشقيق منهم. وأما إذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، أشقاء أو لأب، فكلهم أولياء، ويفضل أكبرهم سناً مع مراعاة توفر شروط الولاية.

نص ذلك كتاب فتح القدير اعلى الهداية: "أن الترتيب في ولاية النكاح كالترتيب في الإرث، والأبعد محجوب بالأقرب، فتقدم عصابة النسب، وهو الإبن وابن الابن وإن نزل، ثم الأب والجد وإن علا، ثم الأخ الشقيق، ثم الأخ لأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الأخ لأب، ثم العم الشقيق، ثم العم لأب، ثم ابن العم الشقيق، ثم ابن العم لأب. كل هؤلاء يثبت لهم ولاية الإيجابار على البنت والذكر في حال صغرهما وحال كبرهما إذا جنا".^{٢٠}

^{٢٠} ابن الهمام، الإمام كمال الدين محمد بن عبد الواحد السيواسي، فتح القدير على الهداية، [دار الفكر، لبنان، الطبعة: الأولى، ١٣٨٩ هـ، ١٩٧٠ م]، ج: ٣، ص: ٢٧٧.

ونص كتاب بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع: "إذا اجتمع الأب والجد، فالأب

أولى من الجد لوجود العصوبة والقرب، والجد وإن علا أولى من الأخ الشقيق، والأخ أولى

من العم".^{٢١}

ونص كتاب تبين الحقائق شرح كنز الدقائق وحاشية الشلبي: "إذا استوى في الدرجة

كالأخ الشقيق والأخ لأب، فإنه قدم الأخ الشقيق، لأنه أقوى لاتصاله من الجانبين".^{٢٢}

ونص كتاب المبسوط: "إذا اجتمع إخوة لأب وأم فأفضلهم صلاحا وورعا أحق

به، لأن ضمه إلى أقرب العصابات لمنفعة الولد، ولهذا قدم الأقرب".^{٢٣}



^{٢١} الكاساني، علاء الدين، أبو بكر بن مسعود بن أحمد، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع، [دار الكتب العلمية، الطبعة: الثانية، ١٤٠٦ هـ - ١٩٨٦ م]، ج: ٢، ص: ٢٥٠.

^{٢٢} الزيلعي، فخر الدين، تبين الحقائق شرح كنز الدقائق وحاشية الشلبي، [المطبعة الكبرى الأميرية - بولاق، القاهرة، الطبعة: الأولى، ١٣١٣ هـ]، ج: ٦، ص: ٢٣٨.

^{٢٣} السرخسي، محمد بن أحمد بن أبي سهل شمس الأئمة، المبسوط، [دار المعرفة - بيروت، بدون طبعة، ١٤١٤ هـ - ١٩٩٣ م]، ج: ٥، ص: ٢١٢.

٢. مذهب الإمام مالك

الولاية عند الإمام مالك هي الولي المجبر والولي غير المجبر. أن ترتيب الولاية عند الإمام مالك هو الابن فابنه وإن نزل، ثم الأب، ثم الأخ الشقيق، ثم الأخ لأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الأخ لأب، ثم الجد، ثم العم الشقيق، ثم العم لأب، ثم ابن العم الشقيق، ثم ابن العم لأب

إذا وجد أكثر من ولي من قسم، فأحقهم بولاية المرأة هو أقرهم بها صلة.

وإذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، فأحقهم بولاية المرأة هو القريب الشقيق

منهم.

نص ذلك كتاب القوانين الفقهية: "الولاية المجبر تثبت لأب ثم وصيه، وأما الذي

غير المجبر تثبت للقرابة ثم المولى ثم السلطان، والمقدم من الأقارب البنوة ثم الأبوة ثم الأخوة

ثم الجدودة ثم العمومة على النحو التالي: الابن فابنه وإن نزل، ثم الأب، ثم الأخ الشقيق،

ثم الأخ لأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الأخ لأب، ثم الجد، ثم العم الشقيق، ثم العم

لأب، ثم ابن العم الشقيق، ثم ابن العم لأب".^{٢٤}

^{٢٤} ابن جزى الكلبي، محمد بن أحمد بن محمد بن عبد الله، القوانين الفقهية، ص: ١٣٤.

ونص كتاب بداية المجتهد: "أن الولاية معتبرة بالتعصيب إلا الابن، فمن كان أقرب

عصبة كان أحق بالولاية، والأبناء عنده أولى وإن سفلوا".^{٢٥}

ونص كتاب حاشية العدوي على شرح كفاية الطالب الرباني: "إذا استوى في

الدرجة كالأخ الشقيق والأخ لأب والعم الشقيق والعم لأب، فإنه قدم الشقيق على الأب

لعلوه عليه بدرجة".^{٢٦}

٣. مذهب الإمام الشافعي

أن ترتيب الأولياء عند الإمام الشافعي هو الأب، ثم الجد أبو الأب، ثم الأخ

الشقيق، ثم الأخ للأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الخ للأب، ثم العم الشقيق، ثم العم

للأب، ثم ابن العم الشقيق، ثم ابن العم للأب، ثم الولاء، ثم السلطان.

إذا وجد أكثر من ولي من قسم، فأحقهم بولاية المرأة هو أقربهم بها صلة.

إذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، فأحقهم بولاية المرأة هو القريب الشقيق

منهم.

^{٢٥} ابن رشد، أبو الوليد محمد بن أحمد بن محمد بن أحمد، بداية المجتهد ونهاية المقتصد، [دار الحديث - القاهرة، بدون طبعة، ١٤٢٥هـ - ٢٠٠٤م]، ج: ٣، ص: ٤٠.

^{٢٦} العدوي، أبو الحسن، علي بن أحمد بن مكرم، حاشية العدوي على شرح كفاية الطالب الرباني، [دار الفكر - بيروت، بدون طبعة، ١٤١٤هـ - ١٩٩٤م]، ج: ٢، ص: ٢٣٨.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

نص كتاب روضة الطالبين وعمدة المفتين: "أن ترتيب الأولياء يقدم جهة القرابة ثم الولاء ثم السلطان. و من جهة القرابة هم: الأب، ثم الجد أبو الأب، ثم الأخ الشقيق، ثم الأخ للأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الخ للأب، ثم العم الشقيق، ثم العم للأب، ثم ابن العم الشقيق، ثم ابن العم للأب، ثم سائر العصابة من القرابة أي باقيهم كالإرث".^{٢٧}

ونص كتاب مغني المحتاج إلى معرفة معاني ألفاظ المنهاج: "ولا يعتبر ولاية للابن لأن الابن يقدم في الميراث ولا ولاية له هنا، والجد في الإرث يشارك الأخ وهنا يقدم عليه، و يقدم الأخ للأب والأم على الأخ للأب، وابن الأخ للأب والأم على ابن الأخ للأب، والعم للأب والأم على العم للأب، وابن العم للأب والأم على ابن العم للأب لزيادة القرب والشفقة كالإرث".^{٢٨}

ونص كتاب كفاية الأختار في حل غاية الإختصار: "وهذا الترتيب معتبر في صحة النكاح، فلا يزوج أحد وهناك من هو أقرب منه، لأنه حق مستحق بالتعصيب، فلو زوج أحد منهم على خلاف الترتيب المذكور لم يصح النكاح".^{٢٩}

^{٢٧} النووي، أبو زكريا محيي الدين يحيى بن شرف، روضة الطالبين وعمدة المفتين، [المكتب الإسلامي، بيروت - دمشق - عمان، الطبعة: الثالثة، ١٤١٢هـ، ١٩٩١م]، ج: ٧، ص: ٥٩.

^{٢٨} الخطب الشربيني، مغني المحتاج إلى معرفة معاني ألفاظ المنهاج، [دار الكتب العلمية، الطبعة: الأولى، ١٤١٥هـ - ١٩٩٤م]، ج: ٤، ص: ٢٤٩.

^{٢٩} الحصني، أبو بكر بن محمد بن عبد المؤمن بن حريز بن معلى، كفاية الأختار في حل غاية الإختصار، [دار الخير - دمشق، الطبعة: الأولى، ١٩٩٤م]، ص: ٣٦٠.

٤. مذهب الإمام أحمد بن حنبل

ترتيب الأولياء في النكاح عند الحنابلة هو الأب وأبوه وإن علا، ثم الابن و ابنه وإن سفل، ثم الأخ الشقيق، ثم الأخ للأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم ابن الخ للأب، ثم العم الشقيق، ثم العم للأب، ثم ابن العم الشقيق، ثم ابن العم للأب، ثم المولى المنعم ثم السلطان.

إذا وجد أكثر من ولي من قسم، فأحقهم بولاية المرأة هو أقرهم بها صلة.

وإذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، فأحقهم بولاية المرأة هو القريب الشقيق منهم.

وأما إذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، أشقاء أو لأب، فكلهم أولياء، ويفضل أكبرهم سنا مع مراعاة توفر شروط الولاية. السلف

نص ذلك كتاب الكافي في فقه الإمام أحمد: "أن ترتيب الولاية هو الأب وأبوه وإن

علا، ثم الابن و ابنه وإن سفل، ثم الأخ الشقيق، ثم الأخ للأب، ثم ابن الأخ الشقيق، ثم

ابن الخ للأب، ثم العم الشقيق، ثم العم للأب، ثم ابن العم الشقيق، ثم ابن العم للأب، ثم

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

المولى المنعم ثم السلطان. ووجوب تقديم الأقرب فالأقرب من الأولياء حسب الترتيب، لأنه

أقوى و أشفق".^{٣٠}

ونص كتاب المغني: "إذا اجتمعا الأخ لأب والأخ الشقيق، فقدم الأخ الشقيق،

لأنه حق يستفاد بالتعصيب، فقدم فيه الأخ الشقيق على الأخ لأب".^{٣١}

ونص كتاب كشاف القناع عن متن الإقناع: "إذا استوى وليان فأكثر لامرأة في

الدرجة كإخوة لهما كلهم لأبوين أو لأب أو أعمام كذلك أو بني إخوة كذلك، فإن أذنت

لواحد منهم بعينه تعين ولم يصح نكاح غيره ممن لم تأذن لعدم الإذن، وإن أذنت لهم أي

لكل واحد منهم أن يزوجها صح التزويج من كل واحد منهم، لأن سبب الولاية موجود

في كل واحد منهم.

^{٣٠} ابن قدامة، أبو محمد موفق الدين عبد الله بن أحمد بن محمد، الكافي في فقه الإمام أحمد، [دار الكتب العلمية، الطبعة: الأولى، ١٤١٤ هـ - ١٩٩٤ م]، ج: ٣، ص: ١٠.

^{٣١} ابن قدامة، أبو محمد عبد الله بن أحمد بن محمد، المغني، [مكتبة القاهرة، الطبعة: الأولى، ١٣٨٨ هـ، ١٩٦٨ م - ١٣٨٩ هـ، ١٩٦٩ م]، ج: ٧، ص: ١٦.

- a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.

٣٠

- b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

والأولى تقديم أفضلهم أي المستوى علما ودينا، ثم إن استووا في العلم والدين قدم

أسنهم، لأن النبي ﷺ (لما قدم إليه محيصة^{٣٢} وحويصة^{٣٣} وعبد الرحمن بن سهل^{٣٤} وكان

أصغرهم فقال النبي ﷺ: كبر كبر أي قدم الأكبر فتقدم حويصة^{٣٥})، لأنه أحوط للعقد في

اجتماع شروطه والنظر في الحظ".^{٣٦}



^{٣٢} محيصة: بن مسعود بن كعب بن عامر بن عدي بن مجدعة بن حارثة بن الحارث بن الخزرج بن عمرو بن مالك بن الأوس الأنصاري، وهو الأخ الأصغر لحويصة، وأسلم قبله. انظر: ابن حجر العسقلاني، الإصابة في تمييز الصحابة، [دار الكتب العلمية - بيروت، الطبعة: الأولى - ١٤١٥ هـ]، ج: ٦، ص: ٣٨.

^{٣٣} تقدم ذكر نسبه في المرجع السابق

^{٣٤} عبد الرحمن بن سهل بن زيد بن كعب بن عامر بن عدي بن مجدعة بن حارثة الأنصاري الحارثي، أخو عبد الله ابن عم حويصة، توفي قبل ابن عمر، يعني في ولاية عبد الله بن الزبير.

^{٣٥} بخاري، أبو عبد الله محمد بن إسماعيل بن إبراهيم بن المغيرة ابن بردزبه البخاري الجعفي، صحيح البخاري، [دار طوق النجاة - بيروت، الطبعة: الأولى ١٤٢٢ هـ]، ج: ٩، ص: ٧٥، رقم: ٧١٩٢.

^{٣٦} البهوتي، كشف القناع عن متن الإقناع، [دار الكتب العلمية]، ج: ٥، ص: ٥٩.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

المبحث الثاني

تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه الإسلامي

إذا زوج الولي الأبعد مع حضور الولي الأقرب بدون إذنه، فهذه المسألة تكون

على أحوال:

الحالة الأولى: أن يكون ذلك من غير عذر

إذا أقدم الولي الأبعد على تزويج المرأة مع حضور الولي الأقرب وإمكان التزويج

منه، فقد اختلف فيه الفقهاء على ثلاثة أقوال:

القول الأول: قال الحنفية: "أنه إن زوجها الأبعد والأقرب حاضر توقف على إجازة

الأقرب".

دليل القول الأول: "لأن الأبعد كالأجنبي عند حضرة الأقرب فيتوقف عقده على إجازة

الولي".^{٣٧}

^{٣٧} السرخسي، المبسوط، [بيروت - دار المعرفة، بدون طبعة، ١٤١٤هـ - ١٩٩٣م]، ج: ٤، ص: ٢٢٠.

القول الثاني: قال المالكية: إن وجد أولياء أقرب و أبعد صح عقد النكاح بالولي الأبعد

مع وجود الأقرب، ولكن هذا في الولي غير المجبر، أما الولي المجبر فإنه لا يصح أن يباشر

العقد غيره مع وجوده.^{٣٨}

القول الثالث: قال الحنابلة والشافعية^{٣٩}: "إن زوج الأبعد من غير غدر للأقرب لم يصح".

دليل القول الأول: "لفقد شرطه، وهو الولي".^{٤٠}

الحالة الثانية: أن يكون ذلك بعذر

ومن الأعدار في قيام الولي الأبعد بالتزويج مع وجود الولي الأقرب الغيبة أو الجنون.

إذا أقدم الولي الأبعد على تزويج المرأة عند تعذر وقوع التزويج من الولي الأقرب،

فقد اختلف فيه الفقهاء على ثلاثة أقوال:

القول الأول: قال الحنفية والحنابلة: "إن غاب الولي الأقرب غيبة منقطعة فالأبعد يزوج".

أدلة القول الأول:

^{٣٨} انظر محمد بن أحمد بن عرفة الدسوقي، حاشية الدسوقي على الشرح الكبير، [دار الفكر، بدون طبعة وبدون تاريخ]، ج: ٢، ص: ٢٢٧.

^{٣٩} المنهاجي، شمس الدين محمد بن أحمد بن علي بن عبد الخالق، جواهر العقود، [دار الكتب العلمية بيروت - لبنان، الطبعة: الأولى، ١٤١٧ هـ، ١٩٩٦ م]، ج: ٢، ص: ٧٧.

^{٤٠} البهوتي، منصور بن يونس بن صلاح الدين ابن حسن بن إدريس، كشاف القناع عن متن الإقناع، [دار الكتب العلمية]، ج: ٥، ص: ٥٦.

الدليل الأول: "لأن التفويض إلى الأقرب ليس لكونه أقرب بل لأن في الأقرب زيادة مظنة

للحكمة وهي الشفقة الباعثة على زيادة إتقان الرأي للمولية".^{٤١}

الدليل الثاني: "ولأن الأقرب تعذر حصول التزويج منه، فتثبت الولاية لمن يليه من

العصابات، كما لو جن أو مات".^{٤٢}

القول الثاني: قال المالكية: "أن الولي المجرى الأقرب إذا كان غائبا غيبة بعيدة زوج الحاكم

ابنة الغائب المجرى، دون غيره من الأولياء، ولا يجوز تزويجها في غيبة قريبة، لا للحاكم ولا

لغيره من الأولياء بغير إذن الولي المجرى، أما الولي غير المجرى، فيزوجها الحاكم دون الأبعد في

غيبة بعيدة".

دليل القول الثاني: "لأن الحاكم وكيل الغائب".^{٤٣}

القول الثالث: قال الشافعية: " إن غاب الولي الأقرب نسبا أو ولاء ولا وكيل له بالبلد،

أو دون مسافة القصر، زوج سلطان بلد الزوجة أو نائبه، لا سلطان غير بلدها، ولا الأبعد".

^{٤١} ابن الهمام، فتح القدير على الهداية، [دار الفكر، لبنان، الطبعة: الأولى، ١٣٨٩ هـ، ١٩٧٠ م]، ج: ٣، ص: ٢٨٩.

^{٤٢} ابن قدامة، المغني، [دار عالم الكتب للطباعة والنشر والتوزيع، الرياض - المملكة العربية السعودية، الطبعة: الثالثة، ١٤١٧ هـ - ١٩٩٧ م]، ج: ٩، ص: ٣٨٥.

^{٤٣} محمد بن أحمد بن عرفة الدسوقي، حاشية الدسوقي على الشرح الكبير، [دار الفكر، بدون طبعة وبدون تاريخ]، ج: ٢، ص: ٢٢٩-٢٣٠.

دليل القول الثالث: "لأن الغائب ولي، والتزويج حق له، فإذا تعذر استفاؤه منه ناب عنه

الحاكم".^{٤٤}

الحال الثالثة: إذا عضل الولي الأقرب، فأبي أن يزوج موليته بكفء لها، فللفقهاء فيها

قولان:

القول الأول: قال الحنفية، والشافعية، والمالكية: "أن الولاية تنتقل إلى السلطان".

أدلة القول الأول:

الدليل الأول: "لأن الإنكاح من الكفء حق المرأة قبل الولي فإذا امتنع الولي من الإيفاء

انتقلت الولاية إلى القاضي".^{٤٥}

الدليل الثاني: "قول النبي صلى الله عليه وسلم: (فإن اشتجروا فالسلطان ولي من لا ولي

له)".^{٤٦}

^{٤٤} الخطيب الشربيني، مغني المحتاج إلى معرفة معاني ألفاظ المنهاج، [دار الكتب العلمية، الطبعة: الأولى، ١٤١٥ هـ - ١٩٩٤ م]، ج: ٤، ص: ٢٦٠.

^{٤٥} فخر الدين الزيلعي، تبين الحقائق شرح كنز الدقائق وحاشية الشلبي، [المطبعة الكبرى الأميرية - بولاق، القاهرة، الطبعة: الأولى، ١٣١٣ هـ]، ج: ٥، ص: ٢٢٠.

^{٤٦} تقدم تخرجه، ص: ١٧

وجه الإستدلال: دل الحديث بنصه على أن الولاية تنتقل إلى السلطان إن عضل

الأقرب.

"ولأن من منع حقا، فأمر السلطان جائز عليه أن يأخذه منه".^{٤٧}

الدليل الثالث: "لأن الولي يصير عاضلا برده أول كفاء".^{٤٨}

القول الثاني: وقال الحنابلة: "إذا عضل الولي الأقرب انتقلت الولاية إلى الولي الأبعد".

أدلة القول الثاني:

الدليل الأول: "لأنه تعذر التزويج من جهة الأقرب فملكه الأبعد كما لو جن".

الدليل الثاني: "ولأنه يفسق بالعضل فتنقل الولاية عنه، فإن عضل الأولياء كلهم زوج

الحاكم".

وأما قول النبي صلى الله عليه وسلم: (السلطان ولي من لا ولي له)^{٤٩} فيحمل

على ما إذا عضل الكل لأن قوله: (فإن اشتجروا) ضمير جمع يتناول الكل.^{٥٠}

والخلاصة مما سبق:

^{٤٧} الشافعي، الأم، [دار المعرفة - بيروت، بدون طبعة، ١٤١٠هـ/١٩٩٠م]، ج: ٥، ص: ١٧٨.

^{٤٨} الدسوقي، حاشية الدسوقي على الشرح الكبير، [دار الفكر، بدون طبعة وبدون تاريخ]، ج: ٢، ص: ٢٣٢.

^{٤٩} تقدم تخرجه، ص: ١٧.

^{٥٠} ابن قدامة، المغني، [دار عالم الكتب للطباعة والنشر والتوزيع، الرياض - المملكة العربية السعودية، الطبعة: الثالثة،

١٤١٧ هـ - ١٩٩٧ م]، ج: ٩، ص: ٣٨٣.

إذا زوج الولي الأبعد مع حضور الولي الأقرب بدون إذنه، فهذه المسألة تكون على

ثلاثة أحوال:

الحالة الأولى: أن يكون ذلك من غير عذر

ذهب الحنفية إلى أنه إن زوجها الأبعد والأقرب حاضر توقف على إجازة الأقرب.

وذهب المالكية يصح عقد النكاح بالولي الأبعد مع وجود الأقرب، ولكن هذا في الولي غير

المجبر. وذهب الحنابلة والشافعية إلى أنه إن زوج الأبعد من غير عذر للأقرب لم يصح.

الحالة الثانية: أن يكون ذلك بعذر. القرآن السنة

ذهب الحنفية والحنابلة إلى أنه إن غاب الولي الأقرب غيبة منقطعة فالأبعد يزوج.

وذهب المالكية إلى أن الولي المجبر الأقرب إذا كان غائباً غيبة بعيدة زوج الحاكم ابنة الغائب

المجبرة، دون غيره من الأولياء، ولا يجوز تزويجها في غيبة قريبة، لا للحاكم ولا لغيره من

الأولياء بغير إذن الولي المجبر، أما الولي غير المجبر، فيزوجها الحاكم دون الأبعد في غيبة

بعيدة.

وذهب الشافعية إلى أنه إن غاب الولي الأقرب نسبا أو ولاء ولا وكيل له بالبلد،

أو دون مسافة القصر، زوج سلطان بلد الزوجة أو نائبه، لا سلطان غير بلدها، ولا الأبعد.

Hak cipta dilindungi Undang-undang

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

الحالة الثالثة: إذا عضل الولي الأقرب

ذهب الحنفية والشافعية والمالكية إلى أن الولاية تنتقل إلى السلطان. وذهب الحنابلة

إلى أنه إن عضل الولي الأقرب انتقلت الولاية إلى الولي الأبعد.



- a) Pengutipan hanya untuk kepentingan pendidikan, penelitian, penulisan karya ilmiah, penyusunan laporan, penulisan kritik atau tinjauan suatu masalah.
- b) Pengutipan tidak merugikan kepentingan yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.

الفصل الثاني

تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا

تكلم جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا عن تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي

الأقرب، أنه وجوب تولية المرأة الأقرب فالأقرب، إلا أن يكون الولي لا يستوفي شروط

الولاية أو يتعذر إحضاره أو مجهولا مكان وجوده أو غائبا أو عاضلا.

ففي هذه الأحوال تنتقل الولاية إلى من يليه أو إلى السلطان؟



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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

المبحث الأول

ترتيب الأولياء في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا

سبق ذكر ترتيب الأولياء في النكاح في الفقه الإسلامي، حان الأوان لعرض قرار

جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا عن ترتيب الأولياء في النكاح .

أن الولاية ركن من أركان النكاح.

ورد ذلك في فصل ١٩

Pasal ١٩

Wali nikah dalam perkawinan merupakan rukun yang harus dipenuhi bagi calon mempelai wanita yang bertindak untuk menikahkannya.

"الولي ركن أساسي للزوجة لأنه هو الذي ينكحها".

وشروط الولي ثلاثة، هي: الإسلام، العقل، البلوغ.

أما ولي النكاح نوعان، هما: ولي النسب وولي الحاكم.

ورد ذلك في فصل ٢٠

Pasal ٢٠

١. Yang bertindak sebagai wali nikah ialah seorang laki-laki yang memenuhi syarat hukum islam yakni muslim, aqil dan baligh.

١. "والذي يصح أن يكون ولي النكاح هو الرجل الذي يستوفي شروطا كما هو مقرر في

الأحكام الإسلامية وهي: الإسلام والعقل والبلوغ".

٢. Wali nikah terdiri dari:

a. Wai nasab

b. Wali hakim

٢. ولي النكاح نوعان:

أ- ولي النسب

ب- ولي الحاكم

أن ولي النسب أربعة أقسام، فبعض الأقسام أحق من غيره على حسب قوة قرابتها

بالمرأة.

- القسم الأول: الأب ثم الجد أبو الأب وإن علا.

- القسم الثاني: الأخ للأب والأم ثم الأخ للأب ثم ابن الأخ وللأب والأم ثم ابن الأخ

للأب.

- القسم الثالث: العم أخو الأب الشقيق وأخو الأب للأب ثم ابنه على الترتيب.

- القسم الرابع: أخو الجد الشقيق ثم أخو الجد للأب وإن علا.

أما إذا وجد أكثر من ولي من قسم، فأحقهم بولاية المرأة هو أقربهم بها صلة.

وأما إذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، فأحقهم بولاية المرأة هو القريب الشقيق منهم.

وأما إذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، أشقاء أو لأب، فكلهم أولياء، ويفضل

أكبرهم سنا مع مراعاة توفر شروط الولاية.

ورد ذلك في فصل ٢١

Pasal ٢١

١. Wali nasab terdiri dari empat kelompok dalam urutan kedudukan, kelompok yang satu didahulukan dan kelompok yang lain sesuai erat tidaknya susunan kekerabatan dengan calon mempelai wanita.

١. "يتكون ولي النسب من أربع أقسام على درجات متفاوتة، فبعض الأقسام أحق من

غيره على حسب قوة قرابتها بالمرأة".

Pertama, kelompok kerabat laki-laki garis lurus keatas yakni ayah, kakek dari pihak ayah dan seterusnya.

- "القسم الأول: الرجل من نسب المرأة من الأعلى، وهم الأب ثم الجد أبو الأب

وإن علا".

Kedua, kelompok kerabat saudara laki-laki kandung atau saudara laki-laki seayah, dan keturunan laki-laki mereka.

- "القسم الثاني: قرابة المرأة من الأخ للأب والأم ثم الأخ للأب ثم ابن الأخ للأب والأم

ثم ابن الأخ للأب".

Ketiga, kelompok kerabat paman, yakni saudara laki-laki kandung ayah, saudara seayah dan keturunan laki-laki mereka.

- "القسم الثالث: العم أخو الأب الشقيق وأخو الأب للأب ثم ابنه على الترتيب".

Keempat, kelompok saudara laki-laki kandung kakek, saudara laki-laki seayah dan keturunan laki-laki mereka.

- "القسم الرابع: أخو الجد الشقيق ثم أخو الجد للأب وإن علا".

٢. Apabila dalam satu kelompok wali nikah terdapat beberapa orang yang sama-sama berhak menjadi wali, maka yang paling berhak menjadi wali ialah yang lebih dekat derajat kekerabatannya dengan calon mempelai wanita.

٢. "إذا وجد أكثر من ولي من قسم، فأحقهم بولاية المرأة هو أقربهم بما صلة".

٣. Apabila dalam satu kelompok sama derajat kekerabatan maka yang paling berhak menjadi wali nikah ialah kerabat kandung dari kerabat yang seayah.

٣. "إذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، فأحقهم بولاية المرأة هو القريب الشقيق منهم".

٤. Apabila dalam satu kelompok, derajat kekerabatannya sama yakni sama-sama derajat kandung atau sama-sama dengan kerabat seayah, mereka sama-sama berhak menjadi wali nikah, dengan mengutamakan yang lebih tua dan memenuhi syarat-syarat wali.

٤. "إذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، أشقاء أو لأب، فكلهم أولياء، ويفضل أكبرهم

سنا مع مراعاة توفر شروط الولاية".

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

المبحث الثاني

تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا

تكلم جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا عن وجوب تولية المرأة الأقرب فالأقرب،

فإذا زوج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب لم يصح إلا إذا تعذر الولي أو لم يستوفي شروط
الولاية.

وقد رفض موظف شؤون الدينية ولاية الأخ الشقيق مع وجود الأب إذا كان حيا

أو لا يعرف مكان وجوده، لأن أحقهم بولاية المرأة هو أقربهم بها صلة. أما إذا كان الولي

لا يستوفي شروط الولاية فتنقل الولاية إلى من بعده حسب الترتيب. وأما إذا كان الولي

عاضلا أو غائبا فتنقل الولاية إلى السلطان الشفة

ورد ذلك في فصل ٢١، الرقم ٢

Apabila dalam satu kelompok wali nikah terdapat beberapa orang yang sama-sama berhak menjadi wali, maka yang paling berhak menjadi wali ialah yang lebih dekat derajat kekerabatannya dengan calon mempelai wanita.

"إذا وجد أكثر من ولي من قسم، فأحقهم بولاية المرأة هو أقربهم بها صلة".

^{٥١} نور ليلة الشفا، رفض موظف شؤون الدينية ولاية الأبعد بدلا عن الولي الأقرب، ص: ٥٤.

إذا كان الولي لا يستوفي شروط الولاية كأن يكون هو أبكم أو أصم أو بلغ سن

الكبر، فتنقل الولاية إلي من بعده على حسب الترتيب.

ورد ذلك في فصل ٢٢

Pasal ٢٢

Apabila wali nikah yang paling berhak, urutannya tidak memenuhi syarat sebagai wali nikah atau oleh karena wali nikah itu menderita tuna wicara, tuna rungu atau sudah udzur, maka hak menjadi wali bergeser kepada wali nikah yang lain menurut derajat berikutnya.

"إذا كان الأحق بالولاية لا يستوفي شروط الولاية كأن يكون أبكم أو أصم أو بلغ سن

الكبر، فالولاية تنتقل إلى غيره على حسب الترتيب".

أن الحاكم يكون وليا إذا غاب وعضل الأقرب.

ورد ذلك في فصل ٢٣

Pasal ٢٣

١. Wali hakim baru dapat bertindak sebagai wali nikah apabila wali nasab tidak ada atau tidak mungkin menghadirkannya atau tidak diketahui tempat tinggalnya atau ghaib atau adl atau enggan.

١. "يكون الحاكم وليا إذا لم يكن للمرأة ولي النسب أو يتعذر إحضاره أو مجهولا مكان

وجوده أو غائبا أو عاضلا أو أبي من التزويج".

٢. Dalam hal wali adl atau enggan maka wali hakim baru dapat bertindak sebagai wali nikah setelah ada putusan pengadilan agama tentang wali tersebut.

٢. "إذا كان الولي عاضلا فلا يقوم الحاكم مقام الولي إلا بقرار المحكمة الشرعية في شأن

ولايته عليها".

والخلاصة مما سبق:

١. إذا وجد أكثر من ولي من قسم، فأحقهم بولاية المرأة هو أقربهم بها صلة.

٢. وإذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، فأحقهم بولاية المرأة هو القريب الشقيق منهم.

٣. وأما إذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، أشقاء أو لأب، فكلهم أولياء، ويفضل

أكبرهم سنا مع مراعاة توفر شروط الولاية.

٤. وإن وجد أولياء أقرب فالأبعد لا يزوجهما، إلا إذا كان الولي الأقرب لا يستوفي الشروط

في الولاية أو إذا كان أبكم أو أصم أو عذرا فحق الولاية ينتقل إلى الآخر على حسب

الطبقة والترتيب.

٥. وأما إن كان الولي الأقرب يتعذر من الغيبة والعزل، فتنتقل الولاية إلى السلطان لا

الأبعد.

الباب الرابع

الخاتمة

الأول: نتائج البحث

والنتائج التي توصلت إليها الباحثة كما يلي:

١. تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية

باندونيسيا

أ- تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في الفقه الإسلامي على ثلاثة أحوال:

الحالة الأولى: أن يكون ذلك من غير عذر، فللفقهاء ثلاثة أقوال، وأرجحها القول الثالث،

قول الشافعية والحنابلة: إذا زوج الأبعد من غير عذر للأقرب فإنه لا يصح، لعدم الولاية من

العائد عليها مع وجود مستحقها. نصح السلف

الحالة الثانية: أن يكون ذلك بعذر، فللفقهاء فيها ثلاثة أقوال، وأرجحها القول الأول،

قول الحنفية والحنابلة: إن غاب الولي الأقرب، فالأبعد يزوج، ولأن الأقرب تعذر حصول

التزويج منه، فثبتت الولاية لمن يليه من العصباء، كما لو جن أو مات.

الحال الثالثة: إذا عضل الولي الأقرب، فأبى أن يزوج موليته بكفء لها، فللفقهاء فيها

قولان، أرجحهما القول الثاني، قول الحنابلة: إذا عضل الولي الأقرب انتقلت الولاية إلى

الولي الأبعد، لأنه تعذر التزويج من جهة الأقرب فملكه الأبعد كما لو جن.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

ب- تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي الأقرب في جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا

١. إذا وجد أكثر من ولي من قسم، فأحقهم بولاية المرأة هو أقربهم بها صلة.
٢. وإذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، فأحقهم بولاية المرأة هو القريب الشقيق منهم.
٣. وأما إذا وجد أكثر من ولي من قسم واحد، أشقاء أو لأب، فكلهم أولياء، ويفضل أكبرهم سنا مع مراعاة توفر شروط الولاية.
٤. وإن وجد أولياء أقرب فالأبعد لا يزوجهما، إلا إذا كان الولي الأقرب لا يستوفي الشروط في الولاية أو إذا كان أبكم أو أصم أو عذرا فحق الولاية ينتقل إلى الآخر على حسب الطبقة والترتيب.
٥. وأما إن كان الولي الأقرب يتعذر من الغيبة والعضل، فتنقل الولاية إلى السلطان لا الأبعد.

ج- أوجه الشبه والاختلاف بين الفقه الإسلامي وجمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا في

مسألة تزويج الأبعد مع وجود الولي الأقرب.

(١) وافق جمع الأحكام الإسلامية المذاهب الأربعة بأربعة مسائل:

أ- الأحق بولاية المرأة هو أقربهم بها صلة.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

ب- إن وجد أكثر من ولي من قسم واحد، فأحقهم بولاية المرأة هو القريب

الشقيق منهم.

ج- إن وجد أكثر من ولي من قسم، وإن كانوا إخوة لأب، فأفضلهم صلاحاً

وورعاً أحق به.

د- السلطان ولي من غرض الأقرب.

(٢) خالف جمع الأحكام الإسلامية المذهب الحنفي في مسألتين:

أ- الأحق بولاية المرأة هو أقربهم بها صلة

ب- إن أقدم الولي الأبعد مع حضور الولي الأقرب، فتوقف على إجازة الأقرب،

ذهب إليه الحنفية ولم يذكر فيه جمع الأحكام الإسلامية.

ج- إن تعذر التزويج من غيبة الولي الأقرب، فالحاكم يزوجه.

د- وذهب الحنفية إلى أنه إن تعذر التزويج من غيبة الولي الأقرب، فالأبعد

يزوجه.

الثاني: التوصيات

في آخر هذا البحث سأذكر بعض الاقتراحات لطلاب العلم عموماً وطلاب كلية

الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية خاصة، وهي كالتالي:

١. أوصي على طلاب العلم أن تقرأ أو تطلع على ما قد قرره الشارع من ولاية النكاح،

لأنه أمر عظيم له خطره، وله مسؤول في أن يبين في المجتمع.

٢. وأوصي على طلاب العلم أن يبينوا للمجتمع ولاية النكاح فيما إذا كان الولي يتعذر

في الحضور، إما أن يكون الولي غيبة أو عضلاً أو كبير السن.

٣. وأوصي على طلاب كلية الإمام الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية كتابة البحث

تحت العنوان " حكم النكاح بولاية وصي الأب " .

هذا ما يسره الله لي من البحث والعرض عن تزويج الولي الأبعد مع وجود الولي

الأقرب. والله أعلم بالصواب، وأستغفر الله العظيم لي وللقارئ أجمعين. وأسأل الله تعالى

أن ينفعني وإخواني القارئ بهذا البحث. والحمد لله بنعمته تتم الصالحات. وصلى الله على

نبينا محمد ﷺ وعلى آله

وصحبه أجمعين.

المصادر والمراجع

١. القرآن الكريم
٢. ابن جزى الكلبي، محمد بن أحمد بن محمد بن عبد الله، القوانين الفقهية، بدون ناشر وطبعة وسنة.
٣. ابن حجر العسقلاني، الإصابة في تمييز الصحابة، بيروت - دار الكتب العلمية، الطبعة: الأولى ١٤١٥ هـ.
٤. ابن رشد، أبو الوليد محمد بن أحمد بن محمد بن أحمد، بداية المجتهد ونهاية المقتصد، دار الحديث - القاهرة، بدون طبعة، ١٤٢٥ هـ - ٢٠٠٤ م.
٥. ابن قدامة، أبو محمد عبد الله بن أحمد بن محمد، المغني، مكتبة القاهرة، الطبعة: الأولى، ١٣٨٨ هـ، ١٩٦٨ م - ١٣٨٩ هـ، ١٩٦٩ م.
٦. ابن قدامة، أبو محمد موفق الدين عبد الله بن أحمد بن محمد، الكافي في فقه الإمام أحمد، دار الكتب العلمية، الطبعة: الأولى، ١٤١٤ هـ - ١٩٩٤ م.
٧. ابن الهمام، كمال الدين محمد بن عبد الواحد السيواسي، فتح القدير على الهداية، دار الفكر، لبنان، الطبعة: الأولى، ١٣٨٩ هـ، ١٩٧٠ م.
٨. الألباني، محمد ناصر الدين، إرواء الغليل في تخريج أحاديث منار السبيل، المكتب الإسلامي - بيروت، الطبعة: الثانية، ١٤٠٥ هـ - ١٩٨٥ م.

٩. البخاري، أبو عبد الله محمد بن إسماعيل بن إبراهيم بن المغيرة ابن بردزبه، صحيح

البخاري، دار طوق النجاة - بيروت، الطبعة: الأولى ١٤٢٢هـ.

١٠. البهوتي، منصور بن يونس بن صلاح الدين ابن حسن بن إدريس، كشاف القناع

عن متن الإقناع، دار الكتب العلمية، بدون طبعة وسنة.

١١. الترمذي، محمد بن عيسى بن سورة بن موسى بن الضحاك، سنن الترمذي، مصر -

شركة مكتبة ومطبعة مصطفى البابي الحلبي، بدون طبعة وسنة.

١٢. الحصني، أبو بكر بن محمد بن عبد المؤمن بن حريز بن معلى، كفاية الأختيار في

حل غاية الإختصار، دار الخير - دمشق، الطبعة: الأولى، ١٩٩٤هـ .

١٣. الدسوقي، محمد بن أحمد بن عرفة، حاشية الدسوقي على الشرح الكبير، دار الفكر،

بدون طبعة وسنة

١٤. الزيلعي، فخر الدين، تبين الحقائق شرح كنز الدقائق وحاشية الشلبي، المطبعة الكبرى

الأميرية - بولاق، القاهرة، الطبعة: الأولى، ١٣١٣هـ.

١٥. السرخسي، محمد بن أحمد بن أبي سهل شمس الأئمة، المبسوط، دار المعرفة -

بيروت، بدون طبعة، ١٤١٤هـ - ١٩٩٣م.

١٦. الشربيني، شمس الدين محمد بن أحمد، مغني المحتاج إلى معرفة معاني ألفاظ المنهاج،

دار الكتب العلمية، الطبعة: الأولى، ١٤١٥هـ - ١٩٩٤م.

١٧. الشافعي، أبو عبد الله محمد بن إدريس، الأم، دار المعرفة - بيروت، بدون طبعة،

١٤١٠هـ/١٩٩٠م.

١٨. العدوي، أبو الحسن علي بن أحمد بن مكرم، حاشية العدوي على شرح كفاية

الطالب الرباني، دار الفكر - بيروت، بدون طبعة، ١٤١٤هـ - ١٩٩٤م.

١٩. عوض بن رجاء العوفي، الولاية في النكاح، عمادة البحث العلمي بالجامعة الإسلامية،

المدينة المنورة، المملكة العربية السعودية، الطبعة: الأولى، ١٤٢٣هـ - ٢٠٠٢م.

٢٠. الكاساني، علاء الدين أبو بكر بن مسعود بن أحمد، بدائع الصنائع في ترتيب

الشرائع، دار الكتب العلمية، الطبعة: الثانية، ١٤٠٦هـ - ١٩٨٦م.

٢١. المنهاجي، شمس الدين محمد بن أحمد بن علي بن عبد الخالق، جواهر العقود، دار

الكتب العلمية بيروت - لبنان، الطبعة: الأولى، ١٤١٧هـ، ١٩٩٦م.

٢٢. نور ليلة الشفا، رفض موظف شؤون الدينية ولاية الأبعد بدلا عن الولي الأقرب.

٢٣. النووي، أبو زكريا محيي الدين يحيى بن شرف، روضة الطالبين وعمدة المفتين، المكتب

الإسلامي، بيروت - دمشق - عمان، الطبعة: الثالثة، ١٤١٢هـ، ١٩٩١م.

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

الفهارس

فهرس الآيات القرآنية

الصفحة	السورة ورقم الآيات	الآيات
٩	النساء: ٣٤	﴿الرِّجَالُ قَوَّامُونَ عَلَى النِّسَاءِ...﴾
٣	النور: ٣٢	﴿وَأَنْكِحُوا الْأَيَامَىٰ مِنْكُمْ وَالصَّالِحِينَ...﴾
٢	الروم: ٢١	﴿وَمِنْ آيَاتِهِ أَنْ خَلَقَ لَكُمْ مِنْ أَنْفُسِكُمْ...﴾



فهرس الأحاديث الشريفة

الصفحة	الحديث	رقم
١٠	(أبما امرأة نكحت بغير إذن وليها فنكاحها باطل...)	١
١٠	(فإن اشتجروا فالسلطان ولي من لا ولي له)	٢
١١	(لا تزوج المرأة المرأة، ولا تزوج المرأة نفسها...)	٣
٣	(لا نكاح إلا بولي)	٤
٢٧	(لما قدم إليه محيصة وحويصة وعبد الرحمن بن سهل وكان أصغرهم فقال النبي ﷺ: كبر كبر...) نصح السلف	٥

Hak cipta dilindungi Undang-undang

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 yang wajar STDI Imam Syafi'i Jember.
2. Dilarang memperbanyak sebagian dan atau seluruhnya karya tulis ini dalam bentuk apapun tanpa STDI Imam Syafi'i Jember.

٦٥

فهرس الأعلام

الصفحة	العلم	رقم
٣	أبو موسى الأشعري	١
١١	أبو هريرة	٢
٢٧	حويصة	٣
١٠	عائشة	٤
٢٧	عبد الرحمن بن سهل	٥