

الباب الأول

المقدمة

إن الحمد لله نحمده و نستعينه و نستغفره، و نعوذ بالله من شرور أنفسنا، و من سيئات أعمالنا، من يهده الله فلا مضل له، و من يضلل فلا هادي له. أشهد أن لا إله إلا الله و أشهد أن محمدا عبده و رسوله.

قال الله تعالى: ﴿يَا أَيُّهَا الَّذِينَ ءَامَنُوا اتَّقُوا اللَّهَ حَقَّ تُقَاتِهِ وَلَا تَمُوتُنَّ إِلَّا وَأَنتُمْ

مُسْلِمُونَ﴾^١.

أما بعد:

فهذا البحث العلمي بعنوان "الخلع بسبب الإيجار على جماع الزوجة عند الحيض (دراسة مقاصدية لقرار المحكمة الدينية تنجيرانج رقم Tng PA/٢٠١٨/Pdt.G/٢٤٠)"، مقدم لقسم جمع الأحكام الإسلامية بإندونيسيا في كلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية بمدينة جمبر لاستيفاء شروط التخرج و نيل الدراجة الجامعية.

عسى الله تعالى أن ينفع به الجميع، فإنه ولي التوفيق و القادر عليه.

^١ سورة آل عمران (٣): ١٠٢

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

من أهداف النكاح هو حصول مودة وقرّة عين. قال الله تعالى في كتابه

العزیز: ﴿وَالَّذِينَ يَقُولُونَ رَبَّنَا هَبْ لَنَا مِنْ أَزْوَاجِنَا وَذُرِّيَّاتِنَا قُرَّةَ أَعْيُنٍ وَاجْعَلْنَا لِلْمُتَّقِينَ

إِمَامًا﴾^١.

إذا كانت هناك جنة في الأرض، فهي سعادة في الحياة الزوجية. وإذا هناك جحيم

في الأرض، فهو الزواج الذي يدخل عليه العوارض والعوائق وغير ذلك من مفسد في الحياة الزوجية.

فقد حاول كثير من الناس في المشرق والمغرب تحقيق السعادة في الحياة الزوجية.

أحيانا يكون الجهد قريبا من الخير أحيانا سيبعد الناس من حقيقة السعادة في الحياة

الزوجية. ونكاح المتعة مثلا الذي ادعى بعض الناس أنه يحقق السعادة في الحياة الزوجية،

وهو أن يتزوج الرجل امرأة لمدة معينه، ثم بعد ذلك يزول النكاح، كأن يتزوجها شهرا أو

شهرين أو ثلاثة أشهر أو بحسب ما يتفقان عليه. والواقع أن هذا الزواج لا يحقق تلك

السعادة.

^١ سورة الفرقان (٢٥): ٧٤

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.

إن سعادة الحياة الزوجية لا تبدأ من قبل الزوجة، بل تبدأ من الزوج. فعن عبد الله

بن عباس-رضي الله عنهما- قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: ((خيركم خيركم لأهله، وأنا خيركم لأهلي)).^١

لأن الزوجة تكون تغذية راجعة من حال زوجها. إذا أراد الزوج أن تكون زوجته

متبسمة دائماً، فيجب عليه أن يبدأ في التبسم إلى زوجته كل وقت. ثم إذا كان الزوج

يساعدها في أعمال المنزل كنظافة الشباك، وكنس المنزل، وغسل الملابس، فالزوجة تحسن

إليه وتساعدته في أعماله.^٢ لقد قال الله تعالى في القرآن الكريم ﴿هَلْ جَزَاءُ الْإِحْسَانِ إِلَّا

الْإِحْسَانُ﴾.^٣

النبي صلى الله عليه وسلم أسوة حسنة يحتذى به في مختلف مجالات الحياة، بما في

ذلك في معاملة زوجته، يوصي بالنساء خيراً، ويأمر بحسن معاشرتهن بالمعروف، المثل

الأعلى في الشفقة على أهل بيته، وفي حسن تحمله وصبره عليهن، وكيفية قضاء

حاجاتهن. النبي عليه الصلاة والسلام لم يكن ناجحاً في المعركة ونشر الإسلام فحسب،

بل نجح أيضاً أن يكون زوجاً صالحاً في بيته. فقد كان حريصاً كل الحرص على إدخال

^١ ابن ماجه، محمد بن يزيد، سنن ابن ماجه، (لا.ط؛ لا.م: دار إحياء الكتب العربية، د.ت)، ج.١، ص. ٢٣٦ ، رقم ١٩٧٧.

^٢ الألباني، محمد بن الحاج نوح، صحيح الترغيب والترهيب، (مكتبة المعارف للنشر والتوزيع - الرياض الطبعة:

الأولى، ١٤٢١ هـ - ٢٠٠٠ م)، ج. ٢، ص. ٤٠٩.

^٣ سورة الرحمن (٥٥) : ٦٠.

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.

٤

الفرح، والسرور على زوجاته، ويتعامل مع كل واحدة منهنّ بما يناسب عمرها، ومن ذلك موقفه مع زوجته عائشة -رضي الله عنها-، حيث تقول: ((لَقَدْ رَأَيْتُ رَسُولَ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ يَوْمًا عَلَى بَابِ حُجْرَتِي وَالْحَبَشَةُ يَلْعَبُونَ فِي الْمَسْجِدِ، وَرَسُولُ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ يَسْتُرُّنِي بِرِدَائِهِ، أَنْظُرُ إِلَى لَعِبِهِمْ))^١.

لاشك أن النكاح عبادة عظيمة تكمل نصف الدين. والمعاملة الزوجية له ثواب عند الله حتى الجماع. فعن أبي ذر الغفاري -رضي الله عنه- قال، قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: ((أليس قد جعل الله لكم ما تصدقون؟ إن بكل تسبيحة و تحميدة صدقة وبضع أحدكم صدقة قيل: في شهوته صدقة؟ قال: لو وضع في الحرام، أليس كان عليه وزر؟ فكذلك إن وضعها في الحلال كان له أجر))^٢.

أن المباحات تصير بالنيات طاعات، فالجماع يكون عبادة إذا نوى الإنسان قضاء حق الزوجة ومعاشرتها بالمعروف، أو طلب ولد صالح، أو عفاف نفسه أو زوجته، أو غيره من مقاصد الصالحة.

^١ البخاري، محمد بن إسماعيل بن إبراهيم بن المغيرة ابن بردزبه، صحيح البخاري، (الطبعة الأولى؛ بيروت: دار طوق النجاة، ٢٠٠١ م)، ج. ٧، ص. ٩٨.

^٢ البخاري، محمد بن إسماعيل بن إبراهيم بن المغيرة، صحيح الأدب المفرد للإمام البخاري، (الطبعة الرابعة؛ لا.م: دار الصديق للنشر والتوزيع، ١٩٩٧ م)، ص. ١٠٢.

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.

ذكر الإمام النووي رحمه الله: أن شهوة الجماع أحبها الأنبياء والصالحون، قالوا: لما فيها من المصالح الدينية والدنيوية؛ من غض البصر، وبعد الشهوة عن الزنا، وحصول النسل الذي تتم به عمارة الدنيا، وتكثر الأمة إلى يوم القيامة، قالوا: وسائر الشهوات يقسي تعاطيها القلب إلا هذه؛ فإنها ترقق القلب.^١

قال الله عز وجل: ﴿وَيَسْأَلُونَكَ عَنِ الْمَحِيضِ قُلْ هُوَ أَدْنَىٰ فَاعْتَرِلُوا النِّسَاءَ فِي الْمَحِيضِ وَلَا تَقْرُبُوهُنَّ حَتَّىٰ يَطْهُرْنَ فَإِذَا تَطَهَّرْنَ فَأْتُوهُنَّ مِنْ حَيْثُ أَمَرَكُمُ اللَّهُ إِنَّ اللَّهَ يُحِبُّ التَّوَّابِينَ وَيُحِبُّ الْمُتَطَهِّرِينَ﴾.^٢ يخبر تعالى عن سؤالهم عن الحيض، وهل تكون المرأة بجالها بعد الحيض، كما كانت قبل ذلك، أم تجتنب مطلقا كما يفعله اليهود؟ فأخبر تعالى أن الحيض أذى، وإذا كان أذى، فمن الحكمة أن يمنع الله تعالى عباده عن الأذى وحده، ولهذا قال: ﴿فَاعْتَرِلُوا النِّسَاءَ فِي الْمَحِيضِ﴾ أي: مكان الحيض، وهو الوطء في الفرج خاصة، فهذا هو المحرم إجماعا، وتخصيص الاعتزال في الحيض، يدل على أن مباشرة الحائض وملاستها، في غير الوطء في الفرج جائز. لكن قوله: ﴿وَلَا تَقْرُبُوهُنَّ حَتَّىٰ يَطْهُرْنَ﴾ يدل على أن المباشرة فيما قرب من الفرج، وذلك فيما بين السرة والركبة، ينبغي تركه كما كان النبي صلى الله عليه وسلم إذا أراد أن يباشر امرأته وهي حائض، أمرها أن

^١ نقلنا من الموقع الرسمي: <https://www.alukah.net/sharia/>، تمت مراجعتها في ١١ يناير ٢٠٢٣

^٢ سورة البقرة (١): ٢٢٢

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.

تتزر، فيباشرها. وخذ هذا الاعتزال وعدم القربان للحَيْضِ ﴿حَتَّى يَطْهُرْنَ﴾ أي: ينقطع دمهن، فإذا انقطع الدم، زال المنع الموجود وقت جريانه، الذي كان لحله شرطان، انقطاع الدم، والاعتسال منه".^١

في إحدى محاكم الدينية في إندونيسيا وهي في المحكمة الدينية تنجيرانج، قدمت امرأة طلباً إلى هذه المحكمة الدينية لإيقاع الخلع لزوجها، وسبب تقديمها هذا الطلب وجود النزاع والخصومة بينها وبين زوجها حيث رد الجماع في الحيض ومسجل برقم PA.Tng/٢٠١٨/Pdt.G/٢٤٠. وقد أرشده أهل الزوج إلى عدم تكرار ما فعله من إجبار على جماع الزوجة في الحيض، ولكن هذه الإرشادات لم تنجح. وهذا الظاهر قد وقع منذ سنة ٢٠١٧.

فهذا يشجع الباحث على كتابة هذا الموضوع. وهذا مهم جداً لأن يكون القرار الصادر في المحكمة في ضوء الشريعة من خلال فهمها وتدريبها علي وفق مراد الشارع وأحكامه ومصالح الدنيا والآخرة، جلباً للمنافع ودرءاً للمفاسد. وأراد الباحث أن يعرف هذا القرار من منظور مقاصد الشريعة، وبمعرفة منع الجماع في الحيض، ويرجى من

^١ السعدي، عبد الرحمن بن ناصر بن عبد الله، تيسير الكريم الرحمن في تفسير كلام المنان، (الطبعة الأولى؛ لا.م؛ ١٤٢٠هـ - ٢٠٠٠م) ج. ١، ص. ١٠٠.

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.

v

الزوج أن يعرف معايشة الزوجة بمعروف، وبمعرفة الحقوق والواجبات بين الزوجين تكون سببا في استقرار الحياة الزوجية.

لهذا يكون موضوع البحث تحت عنوان الخلع بسبب الإجماع على جماع الزوجة

عند الحيض (دراسة مقاصدية لقرار المحكمة الدينية تنجيرانج رقم Tng

PA/٢٠١٨/Pdt.G/٢٤٠). عسى الله أن يسهل الباحث في إكمال البحث.



ب. تحديد المسائل

بناء على ما ذكر في خلفية البحث يكون تحديد المسائل فيما يلي :

١. ما نظرية مقاصد الشريعة لقرار المحكمة الدينية بتنجيرانج رقم Tng

PA/٢٠١٨/Pdt.G/٢٤٠ في الخلع بسبب الإجماع على جماع الزوجة عند

الحيض؟

ج. أهداف البحث

بناء على ما ذكر الباحث في خلفية البحث وتحديد المسائل، تكون أهداف هذا البحث

ما يلي :

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.

٨

١. معرفة قرار المحكمة الدينية بتنجيرانج رقم ٢٤٠/٢٠١٨/Pdt.G/٢٠١٨/Pa.Tng

عن الخلع بسبب الإجبار على جماع الزوجة عند الحيض في منظور مقاصد الشريعة.

د. الدراسات السابقة

استنادا الى البحث والاستقراء ومطالعة البحوث العلمية السابقة، وجد الباحث أنه لم يكن هناك بحث حول "الخلع بسبب الإجبار على جماع الزوجة عند الحيض دراسة مقاصدية لقرار المحكمة الدينية تنجيرانج رقم Tng ٢٤٠/٢٠١٨/Pdt.G/٢٠١٨/Pa.Tng" مع تحديد المسائل الذي سبق ذكره و أما أقرب البحوث التي لها العلاقة هذا البحث كما يلي:
١. البحث العلمي بعنوان:

PEMBAGIAN HARTA BERSAMA PASCA
PERCERAIAN DALAMPERSPEKTIF MAQASHID
AL-SYARI'AH DAN TEORI Keadilan (Studi
Putusan Nomor ١٧٠٨/Pdt.G/٢٠١٤/PA.Dmk dan Nomor
(١٨٢/Pdt.G/٢٠١٦/PTASmg

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.

توزيع الأموال المشتركة بين الزوجين بعد الفراق في منظور مقاصد الشريعة والنظرية في
العدالة (دراسة القرر رقم Pdt.G/٢٠١٤/PA.Dmk/١٧٠٨ ورقم
(Pdt.G/٢٠١٦/PTASmg/١٨٢).

هذا البحث كتبه محمد إخوان عام ٢٠٢٠ م. نوع هذا البحث هو بحث مكتبي
باستخدام منهج البحث النوعي. نتيجة هذا البحث أن توزيع الأموال المشتركة بين
الزوجين يحتاج إلى مراعاة الحقائق القانونية بين الطرفين الزوج والزوجة، وكذلك تقديم
المصالح والشعور بالعدالة. في توزيعها لا يلزم أن يكون دوماً على وفق الأنظمة الموجودة
ولكن يكون التوزيع بتحقيق العدالة بين الطرفين. فاتفق البحثان فيكونهما يبحثان عن
مسألة ما في منظور مقاصد الشريعة، ثم أقيمت هذا البحث عن بحث المذكور، أن هذا
البحث يتكلم عن الخلع بسبب الإجماع على جماع الزوجة عند الحيض، وأما البحث
المذكور فيتكلم عن توزيع الأموال المشتركة بين الزوجين بعد الفراق.

٢. بحث علمي بعنوان:

Cerai Gugat karena Suami Sakit Saraf (Analisis Maqasid
al-Syariah Terhadap Putusan Pengadilan Agama Tegal
No. ٠٢٥٦/Pdt.G/٢٠١٦.PA.Tg)

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.

الخلع بسبب إصابة الزوج بالاضطرابات العصبية (تحليل مقاصدي على قرار المحكمة الدينية بتياغال رقم ٠٢٥٦/PA.Tg/٢٠١٦/Pdt.G). هذا البحث كتبه أيضا حرياتي عام ٢٠١٧ م. هذا البحث بحث مكثي بأن تكون تحليل المسألة على منهج دراسة تحليلية وصفية.

فتختصر في ثلاثة أمور، الأول، فنون المرافعات في هذا القرار، نظر فيه الحكماء أن الزوج مصاب بالاضطرابات العصبية فقرر المحكمة الدينية قبول طلب الخلع من المدعية بوقوع الطلاق البائن الصغرى وفق الفصل الأول القانون عام ١٩٧٤ عن الزواج مع جمع الأحكام الإسلامية الفصل الثالث والقرآن سورة الروم آية ٢١. الثاني، القانون الموضوعي في هذا القرار، نظر فيه الحكماء أن الزوج مصاب بالاضطرابات العصبية مع النظر في أسباب الطلاق هي وقوع الشقاق باستمرار بسبب إصابة الزوج بالاضطرابات العصبية، وعليها تغنى بنفسه، ومشى حريانا، وأضر على جسد زوجته بغير سبب، ودعوته المحكمة الدينية لسؤاله ولكنه محضر ولو مرة ولا يأمر أحدا أن يكون وكيله، مع أنه قد جاءته الدعوة رسميا. ثالثا، مقاصد الشريعة بمعنى الغايات التي وضعت الشريعة لأجل تحقيقها لمصلحة العباد. مقاصد الشريعة تنقسم إلى خمسة وهي حفظ الدين، وحفظ النفس، وحفظ العقل، وحفظ النسل، وحفظ المال. من هذه مسألة الخلع بسبب إصابة الزوج بالاضطرابات العصبية هي يتعلق بحفظ العقل. لأن الله كلف العبد بعبادته،

وطاعته وتحمل الأمانة اعتمادا على وجود العقل، وتحقق مصالح الدنيا والآخرة يحتاج إلى الشرع، والشرع لا يقوم إلا على العقل لأنه أساس التكليف، لذلك لا بد من حفظ وجوده ورفع جودته لأجل جلب المنفعة. فاتفق البحثان في كونهما يبحثان عن تحليل قرار المحكمة الدينية في منظور مقاصد الشريعة، ثم تميز هذا البحث يتكلم عن الخلع بسبب الإجبار على جماع الزوجة عند الحيض، وأما البحث المذكور فيتكلم عن الخلع بسبب إصابة الزوج بالاضطرابات العصبية.

٣. البحث العلمي بعنوان:

Talak Dengan Alasan Menopause (Studi Analisis Maqasid Asy-Syariah atas Putusan PA Banyuwangi No.

٢٥٢٠/Pdt.G/٢٠١٧/PA.Bwi)

الطلاق بسبب اليأس من الحيض (دراسة تحليلية مقاصدية على قرار المحكمة الدينية

ببانيوانجي /٢٠١٧/Pdt.G/٢٥٢٠/PA.Bwi)

هذا البحث كتبه محمد أمير الإكرام ٢٠٢١ م. نوع هذا البحث بحث مكتبي

باستخدام منهج البحث النوعي بصفة البحث القانون المعياري ويكون تحليل المسألة في

هذا البحث على منهج البحث الدراسة التحليلية الوصفية.

ونتيجة هذا البحث هي: أن قرار المحكمة الدينية

ببانيووانجي PA.Bwi/٢٠١٧/Pdt.G/٢٥٢٠ قد وافق أحكام المرافعات والقانون

المادي المطبقين في إندونيسيا. و من ناحية مقاصد الشريعة، فإن هذا القرار يكون على

ضوء مقاصد الشريعة، لأنه يحقق المقصد الأصل من الزواج وهو حفظ النسل والقصد

التابعي منه وهو تحقيق السكن النفسي والمودة بين الزوجين. فاتفق البحثان في كونهما

يبحثان عن تحليل قرار المحكمة الدينية في منظور مقاصد الشريعة، ثم تميز هذا البحث عن

بحث المذكور، أن هذا البحث يتكلم عن الخلع بسبب الإيجاب على جماع الزوجة عند

الحيض، وأما البحث المذكور فيتكلم عن الطلاق بسبب اليأس من الحيض.

٤. البحث العلمي بعنوان:

Tinjauan Maqashid Syariah Tentang Pembatalan

Perkawinan (Studi Kasus Pengadilan Agama Kelas ١A

Semarang No. ٥٠١/Pdt.G/٢٠١٩/PA.SMG)

فسخ النكاح في منظور مقاصد الشريعة (دراسة تحليلية لقرار المحكمة الدينية سيما رانج

(PA.SMG/٢٠١٩/PDT.G/٥٠١

هذا البحث كتبه النساء الرحمن ٢٠٢١ م. نوع هذا البحث بحث مكتبي

باستخدام منهج البحث النوعي بصفة البحث القانون المعياري.

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.

نتائج هذا البحث أن هذه المسألة وقع بسبب سوءالفهم من قبل الزوجة (المدعى عليها). أما بالنسبة إلى نظر القاضي فقد رد هذاالطلب طالب فسخ النكاح لأنه لا يشبه طلب فسخ النكاح، بل يؤدي إلى دعوى الطلاق. من أسبابه وجود الشقاق و الخلافات بينه وزوجته.

فاتفق البحثان في كونهما يبحثان عن تحليل قرار المحكمة الدينية في منظور مقاصد الشريعة، ثم تميز هذا البحث عن بحث المذكور، أن هذا البحث يتكلم عن الخلع بسبب الإجماع على جماع الزوجة عند الحيض، وأما البحث المذكور فيتكلم عن فسخ النكاح.



٥. البحث العلمي بعنوان:
CERAI GUGAT DENGAN ALASAN SUAMI
TIDAK MEMBERI NAFKAH DALAM
PERSPEKTIF MAQASIDUS SYARI'AH(Studi Kasus
Putusan No.١٢١٣/Pdt.G/٢٠١٨/PA.Kds)

الخلع بسبب عدم إنفاق الزوج على الزوجة في منظور مقاصد الشريعة (دراسة الحالة في
قرر رقم ١٢١٣/Pdt.G/٢٠١٨/PA.Kds).

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 ليديتيا فيرونیکا عام ٢٠٢٠ م. نوع هذا البحث بحث مكتبي

أن تكون تحليل المسألة على منهج دراسة تحليلية وصفية.

نتائج هذا البحث، الأول، يكون نظر الحكماء في هذا القرار هو أن الزوج لا

ينفق على زوجته مع النظر إلى أسباب وقوع الطلاق هي حدوث الشقاق باستمرار

بسبب المشكلة المالية، وعدم مسؤولية الزوج في إنفاق زوجته. الثاني، مقاصد الشريعة

بمعنى الغايات التي وضعت الشريعة لأجل تحقيقها لمصلحة العباد. مقاصد الشريعة تنقسم

إلى خمسة: وهي حفظ الدين، وحفظ النفس، وحفظ العقل، وحفظ النسل، وحفظ

المال. بذلك تتحقق الأهداف الأساسية من النكاح. ولكن لا يلزم أن يكون سبب

الطلاق المشكلة المالية. لذلك لا بد أن يحفظ وجودها ورفع جودتها من خلال تحقيق

أهداف النكاح. فاتفق الباحثان في كونهما يبحثان عن تحليل قرار المحكمة الدينية في

منظور مقاصد الشريعة، ثم تميز هذا البحث عن بحث المذكور، أن هذا البحث يتكلم عن

الخلع بسبب الإجماع على جماع الزوجة عند الحيض، وأما البحث المذكور فيتكلم عن

الخلع بسبب عدم إنفاق الزوج على الزوجة.

هـ. الإطار النظري

(١) تعريف الخلع لغة و اصطلاحاً

الخلع بالضم الحاء لغةً: هو النزع والإزالة، واختصَّ في إزالة الزوجية.^١

أما في الإصطلاح، فقد عرف الفقهاء الخلع بتعريفات مختلفة في الألفاظ متقاربة

في المعنى، وكلها ترجع إلى طلب الزوجة إزالة النكاح بعوض تبذله لزوجها، منها:

١. قال الحنفية: الخلع شرعاهو إزالة ملك النكاح المتوقفة على

قبولها بلفظ الخلع، أو ما في معناه.^٢

٢. قال المالكية: الخلع شرعا هو الطلاق بعوض.^٣

٣. قال الشافعية: الخلع شرعا هو فُرقة بين الزوجين بعوض مقصود

راجع إلى الزوج أو إلى سيده.^٤

المرسی، أبو الحسن علي بن إسماعيل بن سيده، المحكم و المحيط الأعظم، (الطبعة الأولى؛ بيروت: دار الكتب العلمية، ٢٠٠٠ م)، ص. ٣٩. ابن منظور، محمد بن مكرم بن علي جمال الدين الأنصاري الرويفعي، لسان العرب، (الطبعة الثالثة؛ بيروت: دار صادر، ١٩٩٤ م)، ص. ٧٦.

الفيومي، أحمد بن محمد بن علي، المصباح المنير في غريب الشرح الكبير، (لا.ط؛ بيروت: المكتبة العلمية، د.ت)، ص. ١٧٨.

الكفوي، أيوب بن موسى الحسيني القريني، الكلبيات معجم في المصطلحات و الفروق اللغوية، (لا.ط؛ بيروت: مؤسسة الرسالة، د.ت)، ص. ٤٣٣.

^٢ ابن نجيم زين الدين بن إبراهيم بن محمد المصري، البحر الرائق شرح كنز الدقائق، (الطبعة الثانية؛ لا.م: دار الكتاب الإسلامي، د.ت)، ج. ٤، ص. ٧٧.

^٣ خليل بن إسحاق بن موسى الجندي المالكي المصري، مختصر العلامة خليل، (الطبعة الأولى؛ القاهرة: دار الحديث، ٢٠٠٥ م)، ص. ١١٢.

^٤ زكريا بن محمد بن زكريا الأنصاري، أسنى المطالب في شرح روضة الطالب، (لا.ط؛ لا.م: دار الكتاب الإسلامي، د.ت)، ج. ٣، ص. ٢٤١.

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.

٤. قال الحنابلة: الخلع شرعا هو أنه فراق الزوج امرأته على عوض

تبدله له بألفاظ مخصوصة.^١

٢. مشروعية الخلع

الخلع ثابت بالكتاب والسنة والإجماع:

فأما الكتاب فقول الله تعالى: ﴿الطَّلَاقُ مَرَّتَانٍ فَإِمْسَاكَ بِمَعْرُوفٍ أَوْ تَسْرِيحٌ بِإِحْسَانٍ وَلَا يَحِلُّ لَكُمْ أَنْ تَأْخُذُوا مِمَّا آتَيْتُمُوهُنَّ شَيْئًا إِلَّا أَنْ يَخَافَا أَلَّا يُقِيمَا حُدُودَ اللَّهِ فَإِنْ خِفْتُمْ أَلَّا يُقِيمَا حُدُودَ اللَّهِ فَلَا جُنَاحَ عَلَيْهِمَا فِيمَا افْتَدَتْ بِهِ تِلْكَ حُدُودُ اللَّهِ فَلَا تَعْتَدُوهَا وَمَنْ يَتَعَدَّ حُدُودَ اللَّهِ فَأُولَئِكَ هُمُ الظَّالِمُونَ﴾^٢

قال ابن العربي^٣ وهو يذكر سبب الخلع في معرض تفسير قوله تعالى: ﴿إِلَّا أَنْ يَخَافَا أَلَّا يُقِيمَا حُدُودَ اللَّهِ﴾ قال: "وفي ذلك تأويلات كلها أباطيل، وإنما المراد به أن يظن كل

الشافعي، شمس الدين محمد بن أحمد الخطيب الشربيني، الإقناع في حل ألفاظ أبي شجاع، (لا.ط؛ بيروت: دار الفكر، د.ت)، ج. ٢، ص. ٤٣٤.

^١ الحجاوي، موسى بن أحمد بن موسى بن سالم بن عيسى بن سالم، الإقناع في فقه الإمام أحمد بن حنبل، (لا.ط؛ بيروت: دار المعرفة، د.ت)، ج. ٣، ص. ٢٥٤.

^٢ سورة البقرة (١) ٢٢٩

^٣ محمد بن عبد الله بن محمد المعافري، المشهور بالقاضي أبو بكر بن العربي الإشبيلي المالكي. ولد بإشبيلية في شعبان سنة ٤٦٨ هـ وبها نشأ. ولي قضاء إشبيلية، ثم صرف من القضاء، وأقبل على نشر العلم. توفي رضي الله عنه بالعدوة ودفن بمدينة فاس في شهر ربيع الآخر سنة ثلاث وأربعين وخمسمائة. من تأليفه شرح موطأ مالك بن أنس وكتاب ترتيب المسالك، وكتاب أحكام القرآن وكتاب عارضة الأحوذى، في شرح الترمذي والأحوذى

واحد منهما بنفسه ألا يقيم حق النكاح لصاحبه حسبما يجب عليه فيه لكرهية

يعتقدها، فلا حرج على المرأة أنتفتدي ولا على الزوج أن يأخذ".^١

ومن السنة، ما رواه البخاري عن ابن عباس -رضي الله عنهما- قال: جاءت امرأة

ثابت بن قيس بن شماس إلى النبي صلى الله عليه وسلم فقالت: يا رسول الله ما أنقم على

ثابت في دين ولا في خلق إلا أني أخاف الكفر، فقال رسول الله صلى الله عليه

وسلم ((فتردين عليه حديثه)) فقالت: نعم، فردت عليه وأمره ففارقها.^٢

أن حكم الخلع مباح ولكنه مبعوض. وقد نهى الشارع عنه إذا لم يكن هناك

سبب غير رغبة الزوجة في فراق هذا وتزوج ذاك، وهو ما يعرف بالتذوق؛ ولذلك قال

النبصلى الله عليه وسلم: ((أما امرأة سألت زوجها طلاقاً في غير ما بأس فحرام عليها

رائحة الجنة)).^٣

^١ ابن العربي، القاضي محمد بن عبد الله أبو بكر بن العربي المعافري الاشبيلي المالكي، أحكام القرآن لابن العربي ط العلمية (لطبعة: الثالثة؛ دار الكتب العلمية، بيروت - لبنان ١٤٢٤ هـ - ٢٠٠٣ م)، ج: ٤، ص: ٢٦٥.

^٢ البخاري، ابو عبد الله محمد بن إسماعيل بن إبراهيم بن المغيرة ابن بردزبه، صحيح البخاري، (الطبعة الأولى؛ بيروت: دار طوق النجاة، ٢٠٠١ م)، ج. ٧، ص. ٤٧، رقم ٥٢٧٦.

^٣ أبو داود، سليمان بن الأشعث بن إسحاق بن بشير بن شداد بن عمرو الأزدي، سنن أبي داود، (لا.ط؛ بيروت: المكتبة العصرية، د.ت)، ج. ٢، ص. ٢٦٨، رقم ٢٢٢٦.

الترمذي، محمد بن عيسى بن سورة بن موسى بن ضحاك، سنن الترمذي، (الطبعة الثانية؛ مصر: شركة مكتبة ومطبعة مصطفى البابي الحلبي، ١٩٧٥ م)، ج. ٣، ص. ٤٨٥، رقم ١١٨٧.

ابن ماجه، أبو عبدالله بن محمد بن يزيد القزويني، سنن ابن ماجه، (لا.ط؛ لا.م: دار إحياء الاكتب العربية، د.ت)، ج. ١، ص. ٦٦٢، رقم ٢٠٥٥.

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.

وشرح هذا الحديث أي إن أيّ امرأة طلبت الطلاق من زوجها دون وقوع ضرر

أو أدّى عليها من زوجها، ودون سبب واضح ومقبول، فلتحذر؛ لأنها سيكون جزاؤها

أنها تُمنع من رائحة الجنة.^١

(٢) تعريف مقاصد الشريعة باعتبار مفرداتها

مقاصد الشريعة هي اسم ولقب لعلم وفن من فنون الشريعة الإسلامية،

وهذا الاسم يتركب من لفظين: لفظ مقاصد، و لفظ الشريعة.



المقاصد لغة جمع مقصد، والمقصد: مصدر ميمي مشتق من

الفعل قصد؛ فيقال: قصد يقصد قصدًا و مقصدًا،^٢ وعليه فإن المقصد له

معان لغوية كثيرة منها:

^١ <https://dorar.net/hadith/sharh/٢٩٧١٠١>. تم استرجاعه في ١٠ يناير ٢٠٢٣

^٢ أحمد رضا، معجم متن اللغة، (لا.ط؛ بيروت: دار مكتبة الحياة، ١٩٥٨ م - ١٩٦٠ م)، ج. ٢، ص. ٧٣٨.

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) استقامة الطريق، قال تعالى: ﴿وَعَلَى اللَّهِ قَصْدُ السَّبِيلِ وَمِنْهَا

جَائِزٌ﴾^١.

(ب) العدل^٢ و الوسط بين الطرفين^٣، قال تعالى: ﴿وَمِنْهُمْ

مُفْتَصِدٌ﴾^٤.

(ج) الاعتماد و الاعتراف^٥.

ولم يحدد القدماء من علوم أصول الفقه معنى القصد أو المقصد اصطلاحاً. ولا يكفى بذلك ما نقل عن بعضهم من التنصيص على جملة من المقاصد أو التقسيم لأنواعها، أو البيان للغرض الذي يحصل به مراعاتها من جلب المصالح ودرء المفاسد.

قال ابن عاشور: "هي المعاني والحكم الملحوظة للشارع في جميع أصول التشريع أو معظمها، بحيث لا تختص ملاحظتها بالكون في نوع خاص من أحكام الشريعة، وتدخل

^١ سورة النحل (١٦): ٩.

^٢ الرازي، زين الدين أبو عبد الله محمد بن أبي بكر بن عبد القادر، مختار الصحاح، (الطبعة الخامسة؛ بيروت: المكتبة العصرية، ١٩٩٩ م)، ص. ٢٥٤.

^٣ ابن منظور، محمد بن مكرم بن علي أبو الفضل جمال الدين الأنصاري الرويفعي، لسان العرب، (الطبعة الثالثة؛ بيروت: دار صادر: ١٩٩٤ م)، ج. ٣، ص. ٣٥٣.

^٤ سورة فاطر (٣٥): ٣٢.

^٥ الفيومي، أحمد بن محمد بن علي، المصبر المنير في الشرح الكبير، (لا.ط؛ بيروت: المكتبة العلمية، د.ت)، ج. ٢، ص. ٥٠٤.

٢٠.

- 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.

في هذا أوصاف الشريعة وغايتها العامة، والمعاني التي لا يخلو التشريع عن ملاحظتها، كما تدخل في هذا أيضاً معان من الحكيم ليست ملحوظة في سائر أنواع الأحكام، ولكنها ملحوظة في أنواع كثيرة منها".^١

(٢) تعريف الشريعة

الشريعة في اللغة: مشرعة الماء، وهي مورد الشاربة التي يشربها الناس فيشربون منها ويستقون، وربما شرعوها دواجم حتى تشربها وتشرب منها والعرب لا تسميها شريعة حتى يكون الماء عدا لانقطاع له، ويكون ظاهراً معيناً.^٢ وتطلق الشريعة أيضاً على الدين والملة والطريقة والمنهاج والسنة.^٣



^١ ابن عاشور، محمد طاهر بن محمد بن محمد طاهر، مقاصد الشريعة الإسلامية، (لا.ط؛ قطر: وزارة الأوقاف والشؤون الإسلامية، ٢٠٠٤ م)، ج. ٢، ص. ١٢١.

^٢ ابن منظور، محمد بن مكرم بن علي أبو الفضل جمال الدين الأنصاري الرويفعي، لسان العرب، (الطبعة الثالثة؛ بيروت: دار صادر، ١٩٩٤ م)، ج. ٨، ص. ١٧٥.

^٣ الرازي، أحمد بن فارس بن زكريا القزويني، مجمل اللغة لابن فارس، (الطبعة الثانية؛ بيروت: مؤسسة الرسالة، ١٩٨٦ م)، ص. ٥٢٦.

الفارابي، أبو نصر إسماعيل بن حماد الجوهري، الصحاح تاج اللغة وصحاح العربية، (الطبعة الرابعة؛ بيروت: دار العلم للملايين، ١٩٨٧ م)، ج. ٣، ص. ١٢٣٦.

الجزري، مجد الدين أبو السعادات المبارك بن محمد بن محمد بن عبد الكريم الشيباني، النهاية في غريب الحديث والأثر، (لا.ط؛ بيروت: المكتبة العلمية، ١٩٧٩ م)، ج. ٢، ص. ٤٦٠.

- 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.

واصطلاحا أن الشريعة هي ما شرعه الله سبحانه لعباده من

الأحكام التي جاء بها نبي من الأنبياء عليهم الصلاة والسلام، سواء

كانت هذه الأحكام أحكاما اعتقادية أو أحكاما عملية ليؤمنوا بها

فتكون سعادتهم في الدنيا والآخرة.^١

(ب) تعريف مقاصد الشريعة باعتبارها لقب للعلم المعين

أن مقاصد الشريعة باعتبارها على علم معين هي "المعاني و

الحكمونحوها التي رعاها الشارع في التشريع عموما وخصوصا، من أجل

تحقيق مصالح العباد".^٢

(ج) تقسيم مقاصد الشريعة

(١) أقسام المقاصد باعتبار المصالح التي جاءت بحفظها

القرطبي، أبو عبد الله محمد بن أحمد الأنصاري، تفسير القرطبي، (الطبعة الثانية؛ القاهرة: دار الكتب المصرية، ١٩٦٤ م)، ج. ١٦٠، ص. ١٦٣.

^١ نور قاروت، السنة و مكانتها، (المدينة المنورة: مجمع الملك فهد لطباعة المصحف الشريف)، ص. ٦.

^٢ اليوبي، محمد سعد بن أحمد بن مسعود، مقاصد الشريعة الإسلامية و علاقتها بالأدلة الشرعية، (الطبعة الأولى؛ الرياض: دار الهجرة للنشر و التوزيع، ١٩٩٨ م)، ص. ٣٦.

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.

تنقسم مقاصد الشريعة باعتبار المصالح التي جاءت بحفظها أو

باعتبار رتب المصالح إلى ثلاثة أقسام:

(أ) المقاصد الضرورية: هي المعاني التي لا بد منها في قيام الدين

والدنيا بحيث إذا فقدت لم تخر مصالح الدنيا على استقامة، بل

على فساد و تهاجر وفوت حياة وفي الأخرى فوت النجاحة

والنعيم، والرجوع بالخسران المبين.^١ وهي تنقسم إلى خمسة

أقسام: حفظ الدين، وحفظ النفس، وحفظ النسل أو النسب،

وحفظ العقل، وحفظ المال.

(ب) المقاصد الحاجية: هي المعاني التي تفتقر إليها من حيث

التوسعة ورفع الضيق المؤدي إلى الحرج والمشقة.^٢

(ج) المقاصد التحسينية: هي تقرير الناس على مكارم الأخلاق

ومحاسن الشيم.^١

^١ الشاطبي، إبراهيم بن موسى بن محمد اللخمي، الموافقات، (الطبعة الأولى؛ لا.م: دار بن عفان، ١٩٩٧ م)، ج.٢، ص.٨.

^٢ تقي الدين أبو البقاء محمد بن أحمد بن عبد العزيز بن عليالفتوح، شرح كوكب المنير، (الطبعة الثانية؛ لا.م: مكتبة العبيكان، ١٩٩٧ م)، ج.٤، ص.١٦٤.



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.

(٢) أقسام المقاصد باعتبار مرتبتها في القصد

(أ) المقاصد الأصلية وهي المعاني التي قصدها الشارع ابتداءً

والغاية العليا للأحكام.^٢

(ب) المقاصد التابعة وهي المعاني والحكم التي قصدها الشارع

تبعاً وتكملة للمقاصد الأصلية؛ فهي مشروعة بالقصد الثاني

التابع للقصد الأول.^٣

(٣) أقسام المقاصد باعتبار الشمول

(أ) المقاصد العامة وهي الأهداف والغايات التي جاءت الشريعة

بحفظها ومراعاتها في جميع التشريع ومجالاته.^٤

^١ الشاطبي، إبراهيم بن موسى بن محمد اللخمي، الموافقات، (الطبعة الأولى؛ لا.م: دار بن عفان، ١٩٩٧ م)، ج.٢، ص. ٢٢.

^٢ ابن عاشور، محمد الطاهر بن محمد بن محمد الطاهر، مقاصد الشريعة الإسلامية، (لا.ط؛ قطر: وزارة الوفاق والشؤون الإسلامية، ٢٠٠٤ م)، ج. ٢، ص. ١٤٦.

^٣ الشاطبي، إبراهيم بن موسى بن محمد اللخمي، الموافقات، (الطبعة الأولى؛ لا.م: دار بن عفان، ١٩٩٧ م)، ج.٢، ص. ٣٠٠.

^٤ ابن عاشور، محمد الطاهر بن محمد بن محمد الطاهر، مقاصد الشريعة الإسلامية، (لا.ط؛ قطر: وزارة الوفاق والشؤون الإسلامية، ٢٠٠٤ م)، ج. ٢، ص. ١٢٢.

(ب) المقاصد الخاصة وهي المعاني والحكم الملحوظة للشارع في

باب من أبواب التشريع، أو في جملة أبواب متجانسة

ومتقاربة.^١

(ج) المقاصد الجزئية وهي العلل والحكم الجزئية المتعلقة

بالأحكام الشرعية الفرعية.



و. منهج البحث

١. نوع البحث

نوع هذا البحث هو بحث مكتبي. ومن خصائص هذا البحث مما يلي:^٢

أ) يتعامل الباحث مباشرة مع النصوص أو الأرقام، وليس مع الميدان أو

شهود العيان مثل الأحداث أو الأشخاص أو أشياء الأخرى.

ب) البيانات جاهزة للاستخدام أي أن الباحث لا يذهب إلى أي

مكان، إلا أنه يتعامل مباشرة مع المصادر الموجودة في المكتبة.

^١ الخادمي، نور الدين بن مختار، علم مقاصد الشرعية، (الطبعة الأولى؛ لا.م: مكتبة العبيكان، ٢٠٠١ م)، ص.

٧٢.

^٢ أمستیکا زيد، Metode Penulisan Kepustakaan (منهج البحث المكتبي)، (الطبعة الأولى؛ جاكرتا:

Yayasan Pustaka Obor Indonesia، ٢٠٠٨)، ص. ٤.

ج) البيانات المكتبية عموماً مصادر ثانوية ، بمعنى أن الباحث يحصل على

البيانات من جهة ثانية بدلاً من الأصل من جهة أولى في

الميدان.

د) البيانات المكتبية لا تقتصر على الزمان.

و البحث المكتبي لا يحدّد بالكتابة و القراءة فقط، بل هو سلسلة من

الاستنتاج المتعلقة بمنهج جمع البيانات المكتبية، و قراءة، و تدوين، و تجهيز

مادة البحث.

٢. منهج البحث

المنهج المستخدم في هذا البحث هو منهج البحث النوعي بصفة منهج

البحث القانوني المعياري. منهج البحث النوعي هي طريقة بحث تستخدم

لتحليل حالة الأشياء الطبيعية ، حيث يكون الباحث هو الأداة الرئيسية^١ ويتم

إجراء تقنية جمع البيانات عن طريق التثليث (مجتمعة) ، وتحليل البيانات

استقرائي ، ونتائج البحث النوعي تؤكد المعنى بدلاً من التعميم.

^١سوجيونو، (Metode Penelitian Kombinasi (Mix Methode) منهج البحث المركب)،

(باندونج: Alfabeta، ٢٠١٣ م)، ص. ٥١.

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.

وأما منهج البحث القانون المعياري هو بحث قانوني يضع القانون كنظام بناء من القواعد. وهو عملية لإيجاد سيادة القانون ، والمبادئ القانونية ، من أجل الإجابة على المشاكل القانونية، ويتم إجراء البحث القانوني المعياري لإنتاج حجج أو نظريات أو مفاهيم جديدة كصفات (تقييمات) في المشكلات التي تواجهه^١.

٣. منهج تحليل المسائل

ويكون تحليل المسألة في هذا البحث على منهج الدراسة التحليلية الوصفية. منهج الدراسة التحليلية الوصفية هو بحث يكون لتحديد وجود متغير مستقل، إما على متغير واحد أو أكثر دون المقارنة والبحث عن العلاقات بين هذا المتغير والمتغير الآخر.

٤. إعداد البحث

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

(أ) وضع الآية القرآنية بين القوسين هكذا ﴿.....﴾

^١ فتر محمود مرزوقي، Penelitian Hukum (البحث القانوني)، (جاكرتا: Kencana، ٢٠١١ م)، ص.

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) وضع الأحاديث النبوية بين القوسين هكذا ((...))

ج) توثيق البيانات والمعلومات الواردة في الهامش على نحو التالي:

المؤلف، اسم الكامل (سنة الوفاة)، التحقيق إن وجد، "عنوان الكتاب"، (رقم الطبعة؛ مكان الطبعة: الناشر، تاريخ الناشر)، المجلد، الصفحة. هذا عند ذكر مصدر لأول مرة، أما بعد ذلك فاكتمل الباحث بذكر المؤلف، المؤلف، المجلد، صفحة المصدر.

د) إذا كان استعمال المصدر في موضوعين متتاليين لا يفصل بينهما

مصدر آخر، اكتمل الباحث بكتابة: اسم المؤلف، مصدر سابق، صفحة مصدر.

هـ) إذا كان استعمال المصدر في موضوعين متتاليين لا يفصل بينهما

مصدر آخر، وهما في صفحة واحدة فاكتمل الباحث بكتابة: مصدر نفسه، صفحة مصدر.

و) إذا كانت المعلومات من شبكة الإنترنت، فالتوثيق كالآتي: الم

الكاتب، "عنوان المقالة"، رابط الموقع (تم استرجاعه في...)

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.

ز) وضع العلامة للأقوال العلماء والأشخاص بين علامة التنصيص

....."

س) استخدام الرموز المعينة للكتب المطبوعة في الهامش على نحو التالي:

١) لا.م : لا يذكر مكان المطبعة

٢) لا.ن : لا يذكر الناشر أو المطبعة

٣) لا.ط : لا يذكر رقم الطبعة

٤) د.ت : دون ذكر تاريخ النشر



ز. خطة البحث

الباب الأول : المقدمة

أ. خلفية البحث

ب. تحديد المسائل

ج. أهداف البحث

د. الدراسات السابقة

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.

هـ. الإطار النظري

و. منهج البحث

ز. خطة البحث

الباب الثاني: قرار المحكمة الدينية بتنجيراج رقم ٢٤٠/٢٤٠/Pdt.G/٢٠١٨/PA.Tng

عن الخلع بسبب الإجماع على جماع الزوجة عند الحيض

الفصل الأول: نبذة عن المحكمة الدينية بتنجيراج

المبحث الأول: تاريخ المحكمة الدينية بتنجيراج

المبحث الثاني: رؤية المحكمة الدينية بتنجيراج ورسالتها

المبحث الثالث: الهيكل التنظيمي للمحكمة الدينية

تنجيراج

المبحث الرابع: الولاية القضائية للمحكمة الدينية

بتنجيراج

الفصل الثاني: قرار المحكمة الدينية بتنجيراج رقم PA.Tng

٢٤٠/Pdt.G/٢٠١٨

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.

٣٠

الباب الثالث: نظرية مقاصد الشريعة قرار المحكمة الدينية بتنجيرانج رقم

PA.Tng/٢٠١٨/Pdt.G/٢٤٠ عن الخلع بسبب الإجماع على

جماع الزوجة عند الحيض

الفصل الأول: تحليل مقصد حفظ الدين في قرار المحكمة الدينية

بتنجيرانج رقم PaTng/٢٠١٨/Pdt.G/٢٤٠ في

الخلع بسبب الإجماع على جماع الزوجة عند الحيض

الفصل الثاني: تحليل مقصد حفظ النفس في قرار المحكمة الدينية

بتنجيرانج رقم PA.Tng/٢٠١٨/Pdt.G/٢٤٠ في الخلع بسبب

الإجماع على جماع الزوجة عند الحيض

الفصل الثالث: تحليل مقصد حفظ العقل في قرار المحكمة الدينية

بتنجيرانج رقم PA.Tng/٢٠١٨/Pdt.G/٢٤٠ في الخلع بسبب الإجماع

على جماع الزوجة عند الحيض

الفصل الرابع: تحليل مقصد حفظ النسل في قرار المحكمة الدينية

بتنجيرانج رقم PA.Tng/٢٠١٨/Pdt.G/٢٤٠ في الخلع بسبب الإجماع

على جماع الزوجة عند الحيض

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 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.

٣١

الفصل الخامس: تحليل مقصد حفظ المال في قرار المحكمة الدينية بتنجيرانج

رقم ٢٤٠/٢٠١٨/Pdt.G/PA.Tng في الخلع بسبب الإكراه على جماع

الزوجة عند الحيض

الباب الرابع: الخاتمة

أ. النتائج

ب. التوصيات

الفهارس

المصادر والمراجع

المرفقات

