

## 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 فلا هادي له، وأشهد أن لا إله إلا الله وحده لا شريك له وأشهد أن محمدا عبده ورسوله، أرسله الله بالهدى ودين الحق؛ فبلغ الرسالة وأدى الأمانة ونصح الأمة وجاهد في الله حق جهاده حتى أتاه اليقين، فصلواتُ الله وسلامه عليه وعلى آله وأصحابه ومن تبعهم بإحسان إلى يوم الدين. أما بعد:

فهذا البحث العلمي بعنوان "فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي (دراسة

تحليلية مقاصدية على قرار المحكمة الدينية رقم ٩٥١/٢٠١٨/Pdt.G/PA.

Sby/)" مقدم لقسم الأحوال الشخصية في كلية الإمام الشافعي للدراسات

الإسلامية بجمبر لاستيفاء شروط التخرج ونيل الدرجة الجامعية.

عسى الله ﷻ أن ينفع به الإسلام والمسلمين، فإنه ولي التوفيق والقادر عليه.

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

٢

## أ. خلفية البحث

من سنن الله ﷻ الجارية في الكون أن خلق لكل شيء زوجا، فهناك نهار  
وليل، وهناك سماء وأرض، وهناك رجل وامرأة وغيرها. كل ذلك هو من عظم الله  
وقدره. وبالتالي الحياة المشتركة بين الزوجين هو غريزة تنبت في جميع مخلوقات الله، بما  
في ذلك البشر، وقد قال الله سبحانه وتعالى: ﴿وَمِنْ كُلِّ شَيْءٍ خَلَقْنَا زَوْجَيْنِ لَعَلَّكُمْ  
تَذَكَّرُونَ﴾<sup>١</sup>.

السكينة شيء مشتهى لكل رجل وامرأة في الحياة الزوجية. فتحطم الحياة  
الزوجية هو شيء غير مرغوب فيه لكل الطرفين. هناك العديد من الأسباب التي  
تؤدي إلى فسخ العلاقة الزوجية كالفلسخ بسبب ظهور أن العقد وقع غير صحيح  
كما إذا تبين أن الزوجة أخت زوجها رضاعا أو زوجة غيره أو معتدة،<sup>٢</sup> والفسخ  
بسبب إباء الزوجة غير الكتابية أن تسلم بعد أن أسلم زوجها<sup>٣</sup> والفسخ بسبب طرود  
المحرمة،<sup>٤</sup> وغير ذلك.

<sup>١</sup> سورة الذاريات (٥١): ٤٩.

<sup>٢</sup> علي الخفيف، *فُرق الزواج في المذاهب الإسلامية* (الطبعة الأولى؛ القاهرة: دار الفكر، ٢٠٠٨ م) ص ٢٨٧.

<sup>٣</sup> عبد الوهاب خلاف، *أحكام الأحوال الشخصية في الشريعة الإسلامية* (الطبعة الثانية؛ القاهرة: دار  
الكتب المصرية، ١٣٥٧ هـ - ١٩٣٨ م)، ص ١٧٣.

<sup>٤</sup> علي الخفيف، *فُرق الزواج في المذاهب الإسلامية* (الطبعة الأولى؛ القاهرة: دار الفكر، ٢٠٠٨ م) ص  
٢٨٦-٢٨٧.

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.

ويمكن فسخ الزواج بعد انعقاده، كما قرر في الفصل ٢٣ قانون الرقم ١ لسنة

: ١٩٧٤

"Pihak yang mempunyai hak guna permohonan pembatalan perkawinan ialah pihak keluarga dalam garis keturunan lurus keatas dari suami atau istri, suami atau istri itu sendiri dan pejabat yang mempunyai kewenangan cuma sewaktu perkawinan belum ditetapkan dan tiap pihak yang berkepentingan hukum secara langsung pada perkawinan itu "

معناه في من يكون مشتكيا في فسخ النكاح هم العائلة والذريات في الأصول والفروع للزوج أو الزوجة والموظفون المسؤولون على الزواج.

في المحكمة الدينية بسورابايا محافظة جاوى الشرقية في بلد إندونيسيا، قدمت مجموعة من عائلة الزوج إلى هذه المحكمة الدينية لإيقاع فسخ النكاح بين الزوجين وسبب تقديمهم أن الزوج أصيب بالتخلف العقلي حيث أنه لا يستطيع أن يراعي أمور نفسه وهذا بناء على بيان الطبيب النفسي وهو الشاهد في المحكمة. ولو لم يفسخ هذا العقد لخشي هذان الزوجان الوقوع في الضرر والمشقة. وهذا العقد لا

تعرفه المدعية وهم عائلة الزوج ولو عرفوا لما أجازوه للزواج.<sup>١</sup>

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.

إذا لم تتوفر شروط النكاح وأركانه في العقد يجب إلغاء هذا العقد. وبناء على

ما ورد في الفصل ٢٢ من قانون الزواج رقم ١ سنة ١٩٧٤:

*"perkawinan bisa dibatalkan bila tidak terpenuhinya persyaratan dalam melangsungkan perkawinan. Dalam membatalkan perkawinan yang dinyatakan batal oleh hakim dikarenakan pihak terkait tidak memenuhi persyaratan atau rukun yang sah. Sehingga perkawinannya batal menurut hukum berdasar ketetapan yang berlaku"*

معناه يمكن إلغاء الزواج إذا لم يتم تحقيق الشروط اللازمة في العقد. فسخ النكاح بقرار

القاضي يكون ذلك بسبب عدم استيفاء الأطراف أو أحدها بالشروط والأركان

اللازمة لصحة الزواج. وبالتالي يعتبر الزواج باطلا وفقا للقانون.<sup>١</sup>

بعد أن تمت عملية المحكمة والنظر في الطلب، قررت المحكمة الدينية بسورابايا

قبوله بوقوع فسخ النكاح وأصدرت القرار برقم PA. ٢٠١٨/Pdt.G/٩٥١

. Sby/

هذا مثير لاهتمام الباحث حيث أراد أن يدقق في هذا الموضوع. حسب ما

اطلع عليه الباحث وتبعه فلم يجد بحثا علميا يتكلم عن هذا الموضوع. لذلك أراد

الباحث أن يعلم في هذا القرار هل يوافق مقاصد الشريعة الإسلامية أم يخالفها، لأن

<sup>١</sup> شريف الدين أمير، -Hukum Perkawinan di Indonesia: Antara Fiqh dan Munakahat dan Undang-undang Perkawinan (قانون الزواج في إندونيسيا: بين الفقه والقوانين وقانون الزواج)، (جاكرتا: Kencana،

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.

الشريعة لها أهداف وغايات التي لا بد أن يحافظها الشارع في الدنيا والآخرة من جلب المصالح ودرء المفاسد.

قال الإمام الشاطبي رحمه الله: "اتفقت الأمة بل سائر الملل على أن الشريعة وضعت للمحافظة على هذه الضروريات الخمس، وهي: الدين، والنفس، والنسل، والمال، والعقل.<sup>١</sup> أما الضرورية فمعناها أنها لا بد منها في قيام مصالح الدين والدنيا بحيث إذا فقدت لم تخر مصالح الدنيا على استقامة، بل على فساد وتهاجر وفوت حياة، وفي الأخرى فوت النجاة والنعيم، والرجوع بالخسران المبين."<sup>٢</sup>

من خلال هذا البحث يرجو الباحث أن تُسهم نتائج هذا البحث خدمة لسياسات وتنظيمات الحكومة والقضاة في بلده المحبوب في اتخاذ القرارات المستقبلية وكذلك أيضا ليكون مرجعا لمن أراد أن يبحث من ناحية أخرى. ولعل هذا من خطوة في إبراز محاسن الشريعة، وإظهارها عند الناس وإدراك مقاصد الشريعة خير معين على ذلك بإذن الله، وإبراز محاسن الشريعة بدوره يفتح آفاقاً جديدة في الدعوة إلى الله.

ويعالج مُشكلات العصر على قِبَس من نور الرسالة.<sup>٣</sup>

<sup>١</sup> الشاطبي، ابراهيم بن موسى، *المواقفات*، (الطبعة الأولى؛ دار ابن عفان، ١٤١٨ هـ)، ج. ١، ص. ٣١.

<sup>٢</sup> الشاطبي، ابراهيم بن موسى، *المواقفات*، (الطبعة الأولى؛ دار ابن عفان، ١٤١٨ هـ)، ج. ٢، ص. ١٧.

. ١٨

<sup>٣</sup> البيوي، محمد سعد بن أحمد، *مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية*، (الطبعة الأولى؛ المملكة العربية السعودية: دار الهجرة للنشر والتوزيع، ١٩٩٨ م) 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 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.

بعون الله ورحمته، سيكون هذا البحث تحت عنوان فسخ النكاح بسبب

التخلف العقلي (دراسة تحليلية مقاصدية على قرار المحكمة الدينية رقم

٦ (PA. Sby/٢٠١٨/Pdt.G/٩٥١). عسى الله ﷻ أن ييسر الباحث الفقير كل

خطوته في إكمال البحث.

### ب. تحديد المسائل

بناء على خلفية البحث يكون تحديد مسائل هذا البحث فيما يلي:

١. كيف اعتبارات القضاة في الفصل في فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي في

قرار المحكمة الدينية بسورابايا رقم (PA. Sby/٢٠١٨/Pdt.G/٩٥١)؟

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

(PA. Sby/٢٠١٨/Pdt.G/٩٥١) بشأن فسخ النكاح بسبب التخلف

العقلي؟

### ج. أهداف البحث

الأهداف من كتابة هذا البحث هي كما 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.

٧ ١. تحليل اعتبارات القضاة في الفصل في فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي في

قرار المحكمة الدينية بسورابايا رقم ٩٥١/٢٠١٨/PA. Sby/Pdt.G/٩٥١؟

٢. تحليل نظر مقاصد الشريعة في قرار المحكمة الدينية بسورابايا رقم

(PA. Sby/٢٠١٨/PA. Sby/Pdt.G/٩٥١) بشأن فسخ النكاح بسبب التخلف

العقلي؟

#### ٥. الدراسات السابقة

قدمت البحوث الكثيرة في ما يتعلق بفسخ النكاح سواء في المقالة العلمية أو البحث العلمي في البكالوريوس أو الرسائل الماجستير أو غير ذلك. لقد قامت الدراسات السابقة في عدة الجوانب الأحكام الشرعية سواء في مقارنة المذاهب الفقهية والقوانين الإيجابية المتعلقة بالفسخ، ولم يجد الباحث موضوع البحث تحت عنوان "فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي (دراسة تحليلية مقاصيدية على قرار المحكمة الدينية بسورابايا رقم ٩٥١/٢٠١٨/PA. Sby/Pdt.G/٩٥١)".

١. البحث العلمي بعنوان

PEMBATALAN PERKAWINAN AKIBAT  
KETERBELAKANGAN MENTAL DITINJAU DARI FIQH

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.

IMAM SYAFI'I (Studi Kasus Nomor Perkara :

٠٩٥١/Pdt.G/٢٠١٨/PA.Sby)

(فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي في منظور فقه الإمام الشافعي) دراسة

الحالة لقرار رقم ٩٥١/Pdt.G/٢٠١٨/PA.Sby)).<sup>١</sup>

هذا البحث كتبه ويندى أرغيتا فترتي عام ٢٠٢٠ م. ونوع هذا

البحث هو بحث مكتبي باستخدام منهج الحالة بطريقة جمع المواد القانونية الأولوية والمواد القانونية الثانوية.

نتيجة هذا البحث؛ أن الاعتبارات التي استخدمها القاضي في النظر

في هذه القضية هي الفصل ٦ الفقرة ١ من القانون رقم ١ لعام ١٩٧٤

بشأن الزواج، والمادة ١٣٢٠ من القانون المدنية، والفصل ٧٣ من جمع

الأحكام الإسلامية ذلك بسبب انتهاك المدعى عليه لشروط وأركان الزواج.

بالنسبة لرأي الإمام الشافعي أن الزواج الذي يقوم به شخص يعاني من تأخر

---

<sup>١</sup> ويندى أرغيتا فترتي، *PEMBATALAN PERKAWINAN AKIBAT KETERBELAKANGAN*

*MENTAL DITINJAU DARI FIQH IMAM SYAFI'I (Studi Kasus Nomor Perkara :*

*٠٩٥١/Pdt.G/٢٠١٨/PA.Sby)* (فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي في منظور فقه الإمام الشافعي) دراسة

الحالة لقرار رقم ٩٥١/Pdt.G/٢٠١٨/PA.Sby))، البحث العلمي، (مالانج: الجامعة الإسلامية

الحكومية مولانا مالك إبراهيم، 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 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.

عقلي محظور لأنه يعتبر غير قادر على أداء واجباته ومعرفة ما هو جيد وما

هو سيء بسبب عدم قدرته على الاعتناء بنفسه.

تشابه الباحثان في كونهما فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي عن

قرار المحكمة الدينية بسورابايا. ولكن تميز هذا البحث عن ما ذكر هو تحليل

بمنظور مقاصد الشريعة. وأما البحث المذكور فهو تحليله بمنظور فقه الإمام

الشافعي.

٢. البحث العلمي بعنوان

STUDI KOMPARASI ANTARA MADZHAB SYAFI'I DAN  
MADZHAB HANAFI TENTANG CACAT YANG DAPAT  
DIJADIKAN ALASAN FSAKH

(دراسة مقارنة بين المذهب الشافعي والمذهب الحنفي فيما يتعلق بالعيوب

التي تكون سبباً للفسخ).<sup>١</sup>

---

<sup>١</sup> أحمد درماوان منكو ناغورو، *STUDI KOMPARASI ANTARA MADZHAB SYAFI'I DAN*

*MADZHAB HANAFI TENTANG CACAT YANG DAPAT DIJADIKAN ALASAN FSAKH*

(دراسة مقارنة بين المذهب الشافعي والمذهب الحنفي فيما يتعلق بالعيوب التي تكون سبباً للفسخ)، البحث

العلمي، (مالانج: الجامعة الإسلامية الحكيمية مولانا مالك إبراهيم، ٢٠١٧).

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 أحمد درماوان منكو ناغورو عام ٢٠١٧ م. ونوع

هذا البحث هو بحث مكتبي بطريقة مقارنة بين المذهب الشافعي والمذهب الحنفي.

نتيجة هذا البحث؛ أن فسخ النكاح بسبب حدوث شيء ما للزوجة

أو الزوج أو كليهما الذي لا يمكن مواصلة عقد الزواج. الهدف الرئيسي من

هذا البحث هو معرفة الاختلافات والتوافقات في الآراء بين المذهب الشافعي والمذهب الحنفي.

تشابه البحثان في كونهما فسخ النكاح ولكن هذا البحث هو فسخ

النكاح بسبب التخلف العقلي دراسة تحليلية على قرار المحكمة الدينية في

سورابايا. وتميز هذا البحث عن ما ذكر هو تحليل القرار بمنظور مقاصد

الشريعة. وأما البحث المذكور هو بحث وصفي مقارنة.

٣. البحث العلمي بعنوان

(فسخ النكاح بين الزوجين بسبب الردة في منظور الفقه الإسلامي).<sup>١</sup>

<sup>١</sup> محمد عالم الدين، (فسخ النكاح بين الزوجين بسبب الردة في منظور الفقه الإسلامي)، البحث العلمي،

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

هذا البحث كتبه محمد عالم الدين عام ٢٠٢٢ م. ونوع هذا البحث

هو بحث مكتبي على جمع البيانات من خلال جمع الكتب التي كتبها العلماء

وكذلك الأوراق العلمية المتعلقة بعنوان البحث وتنظيم المواد بطريقة نقل

الكلام وتنظيمه بعد استقرائه.

نتيجة هذا البحث هو أن الفقهاء اتفقوا على وجوب الفرقة بين

الزوجين حالاً إذا ارتد أحد الزوجين أو كلاهما عن دين الإسلام، وأن الفرقة

التي تقع بين الزوجين بسبب الردة قبل الدخول هي فرقة فسخ وليست فرقة

طلاق.

تشابه البحثان في كونهما فسخ النكاح ولكن هذا البحث عن فسخ

النكاح بسبب التخلف العقلي عن قرار المحكمة الدينية بسورابايا. وتميز هذا

البحث عن ما ذكر في تحليل القرار بمنظور مقاصد الشريعة. وأما البحث

المذكور فهو تحليله بمنظور الفقه الإسلامي.

٤. المقالة العلمية بعنوان

PEMBATALAN PERKAWINAN MENURUT UNDANG-  
UNDANG NOMOR ١ TAHUN ١٩٧٤ DAN 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 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.

(فسخ النكاح في منظور القانون الوضعي رقم ١ لعام ١٩٧٤ وجمع الأحكام

الإسلامية).<sup>١</sup>

هذه المقالة كتبها يولانا أقتافيا عام ٢٠١٩ م. ونوع هذا البحث هو

بحث قانوني تطبيقي.

نتيجة البحث هي أن النظر الذي استند إليها لجنة القضاة في فسخ

النكاح في الحكم رقم ٠٥٦٥/Pdt.G/٢٠١٧/PA سيلونج ونتيجته أن

الزواج تم بالإكراه، مما يجعله غير صحيح في الحكم القانوني.

تشابه البحثان في كونهما فسخ النكاح ولكن هذا البحث عن فسخ

النكاح بسبب التخلف العقلي عن قرار المحكمة الدينية بسورابايا. وتميز هذا

البحث عن ما ذكر في تحليل القرار بمنظور مقاصد الشريعة. وأما البحث

المذكور فهو تحليله بمنظور قانون رقم ١ لعام ١٩٧٤ وجمع الأحكام

الإسلامية.

٥. رسالة الدكتوراه بعنوان

---

<sup>١</sup> يولانا أقتافيا، 'PEMBATALAN PERKAWINAN MENURUT UNDANG-UNDANG NOMOR 1

TAHUN 1974 DAN KOMPILASI HUKUM ISLAM (فسخ النكاح في منظور القانون الوضعي رقم ١

عام ١٩٧٤ وجمع الأحكام الإسلامية)، المقالة العلمية، (نوسا تنجارا الغربية: الجامعة متارام، ٢٠١٩).

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.

DISPENSASI NIKAH DITINJAU MENURUT MAQASHID  
SYARIAH: STUDI ANALISIS TENTANG PUTUSAN HAKIM  
PENGADILAN AGAMA BENGKALIS

(رخصة النكاح في منظور مقاصد الشريعة: دراسة تحليلية لقرار القاضي في

المحكمة الدينية في بنجاليس).<sup>١</sup>

هذه رسالة الدكتوراه كتبها خيرى عام ٢٠٢١ م. ونوع هذا البحث

هو بحث ميداني يجري في المحكمة الدينية في بنجاليس وتعتمد على قرار

المحكمة والمقابلات والبيانات من الكتب والمراجع أخرى. تستخدم تقنيات

التحليل الوصفي و تحليل البيانات والتحليل النقدي.

ومن نتائج الرسالة كما يلي، الأول؛ إن اعتبارات القضاة القانونية

وافقت على طلب الإعفاء من الزواج. والثاني؛ إن نتيجة قرار القاضي أن

العروس والعريس المرتقبين يمكن أن يتزوجا قانوناً. والثالث؛ في نظر مقاصد

الشريعة بسبب الخوف من الزنا، يدخل في أحد مقاصد الشريعة وهو حفظ

النسل.

---

<sup>١</sup> خيرى، *DISPENSASI NIKAH DITINJAU MENURUT MAQASHID SYARIAH: STUDI*

*ANALISIS TENTANG PUTUSAN HAKIM PENGADILAN AGAMA BENGKALIS*

*النكاح في منظور مقاصد الشريعة: دراسة تحليلية لقرار القاضي في المحكمة الدينية في بنجاليس)، رسالة*

*الدكتوراه، (رياو: الجامعة الإسلامية الحكومية سلطان شريف قاسم، ٢٠٢١).*

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.

تشابه البحثان في كونهما تحليلا في نظر مقاصد الشريعة. ولكن هذا


البحث عن فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي عن قرار المحكمة الدينية

بسورابايا. وأما الرسالة المذكورة بحثت عن رخصة النكاح.

## هـ. الإطار النظري

### ١. مفهوم التخلف العقلي

#### أ. تعريف التخلف العقلي

التخلف لغة معناه التأخر والتخلف هو البطء في النمو العقلي للطفل، حين يقل الذكاء عن الحد السواء دون أن يوصف الطفل أنه ضعيف عقليا (مخ) 

والتخلف العقلي في الاصطلاح يقصد به النقص في نمو العقل وتطوره

ونضوجه، يؤدي إلى نقص في الذكاء، حتى يعجز ناقص العقل من أن يعيش

مستقلا بنفسه أو يحمي نفسه ضد المخاطر والاستغلال من الآخرين.<sup>٢</sup>

<sup>١</sup> إبراهيم وآخرون، المعجم الوسيط، (إستانبول: دار الدعوة، ١٤٣١ هـ) م. ١، ص. ٢٥١.

<sup>٢</sup> الحفني، عبد المنعم، موسوعة الطب النفسي، (الطبعة الثانية؛ القاهرة: مكتبة مدبولي، ١٩٩٩ م)، م. ٢،

- 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.

ويصفه البعض بأنه حالة يعجز فيها العقل عن الوصول إلى مستوى النمو

السوي أو استكمال ذلك النمو.<sup>١</sup>

ب. مستويات التخلف العقلي من ناحية العلم النفسي

(أ) العته : (Idiocy)

والمعتوه درجة شديدة من درجات التخلف العقلي وهو من

كان عمره العقلي لا يتجاوز الثلاث سنوات ومعدل ذكائه أقل من

٢٥٪ درجة، وعلامته منها:

(١) في سنه قبل الدراسة، فلا يظهر على المعتوه أي قدرة على التفكير

أو تقبل المعرفة.<sup>٢</sup>

(٢) في سن الدراسة، أنه لا يتعلم الكلام أو المشي إلا متأخراً، وقد

لا يتعلمه مطلقاً ويعاني النقص الحركي، يهتم بنفسه وليست له

اهتمامات جنسية، ويبدو عليه الشذوذ الجنسي ويكاد لا يحسن

فعل شيء بما في ذلك الاعتناء بنظافة نفسه وملابسه.<sup>٣</sup>

<sup>١</sup> أبو زيد، محمود، المعجم في علم الإجرام والاجتماع القانوني والعقاب، (دار الكتاب للنشر والتوزيع، ١٩٨٧

م)، ص. ٢٥١.

<sup>٢</sup> الحفني، عبد المنعم، المصدر السابق، ص. ٥٩٣.

<sup>٣</sup> المصدر نفسه، ص. ٥٩٣.

(٣) في سن النضج، يمكنه أن يمشي ويحتاج إلى صيانة تامة، وعموما

يعاني بالاضطرابات الجسدية.<sup>١</sup>

(ب) البله (Imbecility)

البله يعتبر درجة شديدة من درجات التخلف العقلي، ولكنه

أقل شدة من العته ويتميز عن المعتوه بقدرته على الفهم البسيط مع

الآخرين، والأبله قد يتراوح ذكاؤه بين ٢٥ و ٥٠ درجة وعمره العقلي

بين ثلاث وسبع سنين، وعلامته منها:

(١) في سنه قبل الدراسة، أنه يستطيع أن يتعلم بعض الكلام

ونطقه متعذر ومن ثم يستطيع أن يعبر عن حاجاته

الأساسية.<sup>٢</sup> نمج السلف

(٢) في سن الدراسة، له عرض معين في استطاعته في المشي،

ويستطيع أن يعين الآخرين إذا تدرّب أكثر ولا يستطيع أن

يتعلم في المدارس العادية.<sup>٣</sup>

<sup>١</sup> انظر: ج.ب. جبلين، *Kamus Lengkap Psikologi* (المعجم الكامل في العلم النفسي)، (جاكرتا: PT.

*Raja Grafindo Persada*، ٢٠٠٦ م)، ص. ١٠٠.

<sup>٢</sup> الحفني، عبد المنعم، المصدر السابق، ص. ٥٩٤.

<sup>٣</sup> ج.ب. جبلين، المصدر السابق، 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.

١٧

(٣) في سن النضج، أنه لا يستطيع العيش بمفرده دون أن يشرف

عليه الآخرون وأن يكسب عيشه ولا أن يعول نفسه.<sup>١</sup>

(ج) الحمق (Moron)

يسمى أيضا بالأفَن، الأحمق أو المأفون يتراوح عمره

العقلي بين السابعة والثانية عشرة وذكاؤه بين ٥٠ و ٧٠ درجة،

وعلامته منها:

(١) في سنه قبل الدراسة، له التأخر في التمشي والكلام والأكل

وحده وغير ذلك.<sup>٢</sup>

(٢) في سن الدراسة، لأنه من الممكن تعليمه في المدارس الخاصة

بالمتخلفين عقليا ضمن نطاق الدراسة المقررة في المدارس

الابتدائية، مع تدريبه على بعض الأعمال في المجتمع.

(٣) في سن النضج، يستعمل مهارات اجتماعية ومهنية، يأذن

في الزواج.<sup>٣</sup>

<sup>١</sup> الحفني، عبد المنعم، المصدر السابق، ص. ٥٩٤.

<sup>٢</sup> انظر: ج.ب. جيلين، *Kamus Lengkap Psikologi* (المعجم الكامل في العلم النفسي)، (جاكرتا: PT.

Raja Grafindo Persada، ٢٠٠٦م)، ص. ١٠٠.

<sup>٣</sup> انظر: ج.ب. جيلين، *Kamus Lengkap Psikologi* (المعجم الكامل في العلم النفسي)، (جاكرتا: PT.

Raja Grafindo Persada، ٢٠٠٦م)، 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.

١٨

(٤) أنه لا يستطيع أن يتحكم في انفعالاته ولا أن يسيطر على

دوافعه، وحكمه على الأمور ضعيف ويمكن التأثير عليه

بسهولة، ولأنه لا يجب مخالطة الناس.<sup>١</sup>

(د) التخميون أو الحديون (Borderline Aments)

هم فريق من ناقصي العقل وحالتهم غير ثابتة، فقد

يحسبون من الأسوياء لولا بعض المظاهر التي تدرجهم ضمن

ضعاف العقول، ويتراوح ذكاؤهم بين ٧٠ أو اقل من ٩٠ درجة،

وعلامته منها:

(١) أنهم لا يحسنون التصرف في أموالهم وأفعالهم بما طيش ونزق.<sup>٢</sup>

(٢) وقد يشقون طريقهم في التعليم بصعوبة شديدة إلى حد

معقول، فإذا كانوا كباراً كانت لهم مشاكل عائلية ووظيفية

واجتماعية.<sup>٣</sup>

ج. خصائص المتخلفين عقليا

<sup>١</sup> الحفني، عبد المنعم، المصدر السابق، ص. ٥٩٤.

<sup>٢</sup> الحفني، عبد المنعم، المصدر السابق، ص. ٤٥٧.

<sup>٣</sup> المصدر نفسه، ص. ٤٥٧.

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.

١٩

في ما يلي ستذكر خصائص المتخلفين عقليا وهي:

### (١) الخصائص الجسمية والحركية

يكون هناك تأخر ملاحظ في نمو جسم المريض وقدرته

الحركية، والعقلية، مقارنة بالأطفال الأسوياء.<sup>١</sup>

### (٢) الخصائص العقلية

يواجه الأطفال ذوي الإعاقة العقلية مشكلات واضحة في

القدرة على الإنتباه والتركيز على المهارات التعليمية، وتزداد درجة

ضعف الإنتباه بازدياد درجة الإعاقة.<sup>٢</sup>

### (٣) الخصائص الاجتماعية

الشخص ذو الإعاقة العقلية أقل قدرة على التكيف

الاجتماعي و على التصرف في المواقف الاجتماعية وفي تفاعله مع

<sup>١</sup> كمال إبراهيم مرسي، مرجع في علم التخلف العقلي، (القاهرة: دار النشر للجامعات، ١٤٢٠ هـ) 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.

الناس؛ فإخفاض مستوى قدرته العقلية وقصور سلوكه التكيفي يضعه

في موقف ضعيف بالنسبة لأقرانه من الأطفال.<sup>١</sup>

(٤) الخصائص الانفعالية

يغلب على سلوك ذوي الإعاقة العقلية التبلد الانفعالي وعدم

الاكتراث بما يدور حولهم، أو الاندفاعية وعدم التحكم في الانفعالية

كما يؤثرون الانعزال والانسحاب في المواقف الاجتماعية وعدم

الاكتراث بالمعايير الاجتماعية، والنزعة العدوانية والسلوك المضاد

للمجتمع وسهولة الانقياد وسرعة الاستهواء، والشعور بالدونية

والإحباط وضعف الثقة بالنفس والتردد وبطء الاستجابة والقلق،

وقد يبدو المتخلف عقليا لطيفا مبتسما ودودا في كل الأوقات بمناسبة

ودون مناسبة.<sup>٢</sup>

## ٢. فسخ النكاح

(أ) تعريف الفسخ لغة واصطلاحا

<sup>١</sup> كمال إبراهيم مرسي، مرجع في علم التخلف العقلي، (القاهرة: دار النشر للجامعات، ١٤٢٠ هـ) ص.

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.

٢١

الفسخ في اللغة زوال المفصل عن موضعه.<sup>١</sup> وأما الفسخ في

الاصطلاح: حل ارتباط العقد.<sup>٢</sup> وعرفه بعض المعاصرين بأنه: نقض عقد

الزواج بسبب خلل وقع فيه وقت عقده، أو بسبب خلل طرأ عليه، يمنع من

بقائه.<sup>٣</sup>

(ب) مشروعية فسخ النكاح

قال تعالى ﴿وَلَا تُمْسِكُوا بِعَصَمِ الْكُوفَارِ﴾<sup>٤</sup> وتكون الفرقة بالردة فسخا

عند الجمهور.<sup>٥</sup>

(ج) أسباب فسخ النكاح

فسخ النكاح له أسباب متعددة منها:

نجم السلف

<sup>١</sup> ابن منظور، محمد بن مكرم بن علي أبو الفضل الرويفي الإفريقي، لسان العرب، (الطبعة الثالثة: بيروت: دار صادر، ١٤١٤ هـ)، ج. ٣، ص. ٤٥.

<sup>٢</sup> ابن نجيم، زين العابدين بن إبراهيم، الأشباه والنظائر علي مذهب أبي حنيفة النعمان، (بيروت: دار الكتب العلمية، ١٤٠٥ هـ)، ص ٣٣٨. وأيضاً: السيوطي، جلال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر، الأشباه والنظائر، (سوريا: دار الفكر للطباعة والنشر والتوزيع)، ص. ٣١٣.

<sup>٣</sup> عبد الوهاب خلاف، أحكام الأحوال الشخصية في الشريعة الإسلامية (الطبعة الثانية؛ القاهرة: دار الكتب المصرية، ١٣٥٧ هـ - ١٩٣٨ م)، ص. ١٧٢.

<sup>٤</sup> سورة الممتحنة (١٠) ٦٠.

<sup>٥</sup> الزحيلي، وهبة بن مصطفى، الفقه الإسلامي وأدلته (الطبعة الرابعة؛ دمشق: دار الفكر، ١٤٣٣ هـ) ج. ٣ ص. ٣١٠٧.

- 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.

(١) الفسخ بسبب ظهور أن العقد وقع غير صحيح كما إذا تبين أن الزوجة

أخت زوجها رضاعاً أو زوجة غيره أو معتدته.<sup>١</sup>

(٢) الفسخ بسبب ردة أحد الزوجين عن الإسلام.<sup>٢</sup>

(٣) الفسخ بسبب إباء الزوجة غير الكتابية أن تسلم بعد أن أسلم زوجها.<sup>٣</sup>

(٤) الفسخ بسبب طرود المحرمة.<sup>٤</sup>

(٥) الفسخ بسبب عدم الوفاء بالشروط.<sup>٥</sup>

(٦) الفسخ بسبب العيوب الزوجية.<sup>٦</sup>

٣. وجوه الاتفاق والافتراق بين الفسخ والطلاق

أولاً: وجوه الاتفاق



<sup>١</sup> عبد الوهاب خلاف، أحكام الأحوال الشخصية في الشريعة الإسلامية (الطبعة الثانية؛ القاهرة: دار الكتب المصرية، ١٣٥٧هـ - ١٩٣٨م)، ص. ١٧٢.

<sup>٢</sup> سيد سابق، فقه السنة، (الطبعة الثالثة؛ بيروت: دار الكتب العربي، ١٩٧٧م)، ج. ٢، ص. ٣١٤.

<sup>٣</sup> عبد الوهاب خلاف، أحكام الأحوال الشخصية في الشريعة الإسلامية (الطبعة الثانية؛ القاهرة: دار الكتب المصرية، ١٣٥٧هـ - ١٩٣٨م)، ص ١٧٣

<sup>٤</sup> علي الخفيف، فُرق الزواج في المذاهب الإسلامية (الطبعة الأولى؛ القاهرة: دار الفكر، ٢٠٠٨م) ص ٢٨٦-٢٨٧.

<sup>٥</sup> علي الخفيف، فُرق الزواج في المذاهب الإسلامية (الطبعة الأولى؛ القاهرة: دار الفكر، ٢٠٠٨م) ص ٢٩٣.

<sup>٦</sup> محمد بن إبراهيم بن عبد الله التويجري، موسوعة الفقه الإسلامي (الطبعة الأولى؛ السعودية: بيت الأفكار الدولية، ١٤٣٠هـ - ٢٠٠٩م)، ج. ٤، ص ٢٢.

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.

٢٣

(١) يتفقان في أن كلا منهما يطرأ على عقد واحد، وهو عقد النكاح.<sup>١</sup>

(٢) يتفقان في جمعهما وصف الفرقة، فهما طريقتان من طرق حل عقد الزوجية

وإنهاء العقد.<sup>٢</sup>

(٣) يتفقان في بعض الآثار المترتبة على كل منهما كوجوب العدة بهما.<sup>٣</sup>

ثانيا: وجوه الافتراق

(١) الطلاق لا يكون إلا على عقد نكاح صحيح، إذ هو من آثاره، بخلاف

الفسخ يرد على عقد نكاح صحيح وعلى عقد نكاح فاسد لوجود

مصاهرة أو رضاع وغيرهما.<sup>٤</sup>

(٢) أن الفرقة بالطلاق تنقضي عدد الطلقات الثلاث التي يملكها الزوج، فلو

عادت الزوجة إلى زوجها بعد الطلاق لم يملك الزوج سوى طلقتين له إن

كانت السابقة واحدة مثلا، بخلاف الفسخ فلا ينقص عدد الطلقات.<sup>٥</sup>

<sup>١</sup> اليوسف، أحمد بن عبد الله بن محمد، أسباب انحلال العقود غير المالية (الرياض: دار التدمرية، ١٤٣٠ هـ)

ص. ٦٩.

<sup>٢</sup> المصدر السابق

<sup>٣</sup> المصدر السابق

<sup>٤</sup> اليوسف، أحمد بن عبد الله بن محمد، أسباب انحلال العقود غير المالية (الرياض: دار التدمرية، ١٤٣٠ هـ)

ص. ٧٠.

<sup>٥</sup> المصدر السابق، ص. ٧١.

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.

٢٤

٣) أن الفسخ قبل الدخول لا يوجب للمرأة شيئاً من المهر، أما الطلاق قبل

الدخول فيوجب نصف المهر.<sup>١</sup>

٤) الطلاق منه السني ومنه البدعي، بخلاف الفسخ فلا سنة ولا بدعة.<sup>٢</sup>

#### ٤. مفهوم مقاصد الشريعة

يكون تعريف مقاصد الشريعة باعتبارين، باعتبار مفرداتها وباعتبار كونها لقباً

للفن المستقل.

أ) تعريف مقاصد الشريعة باعتبار مفرداتها

مقاصد الشريعة مكونة من كلمة مقاصد وكلمة شريعة.

١) تعريف المقاصد



<sup>١</sup> اليوسف، أحمد بن عبد الله بن محمد، أسباب انحلال العقود غير المالية (الرياض: دار التدمرية، ١٤٣٠

هـ) ص. ٧٢.

<sup>٢</sup> المصدر السابق، ص. ٧٢.



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

المقاصد لغة جمع مقصد وهو مصدر ميمي من قَصَدَ<sup>١</sup>. يقال:

قَصَدَ يَقْصِدُ قَصْدًا وَمَقْصِدًا. فالقصد والمقصد بمعنى واحد.<sup>٢</sup> القصد له

معان في اللغة، منها العدل،<sup>٣</sup> وإتيان الشيء،<sup>٤</sup> واستقامة الطريقة.<sup>٥</sup>

## (٢) تعريف الشريعة

الشرعة والشريعة في كلام العرب: مشرعة الماء وهي مورد الشاربية

التي يشربها الناس فيشربون منها و يستقون، وربما شرعوها دواجم حتى

تشرعها وتشرب منها، والعرب لا تسميها شريعة حتى يكون الماء عدا

لا انقطاع له.<sup>٦</sup> وتطلق الشريعة في اللغة على الدين، والملة، والمنهاج،

والطريقة، والسنة.<sup>٧</sup> والمقصود من الشريعة هي اسم الشريعة والشرع

<sup>١</sup> أحمد مختار عبد الحميد عمر، معجم اللغة العربية المعاصرة، (القاهرة: عالم الكتب، ٢٠٠٨ م)، ج. ٣، ص. ١٨٢.

<sup>٢</sup> اليوبي، محمد سعد بن أحمد بن مسعود، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، (الطبعة الأولى؛ الرياض: دار الهجرة، ١٩٩٨ م)، ص. ٢٥.

<sup>٣</sup> الجوهري، أبو نصر إسماعيل بن حماد، الصحاح تاج اللغة وصحاح العربية، (الطبعة الرابعة؛ بيروت: دار العلم للملايين، ١٩٨٧ م)، ج. ٢، ص. ٥٢٥.

<sup>٤</sup> المصدر السابق، ج. ٢، ص. ٥٢٤.

<sup>٥</sup> الأزهرى، أبو منصور، محمد بن أحمد بن الأزهرى الهروي، تذهيب اللغة، (الطبعة الأولى؛ بيروت: دار إحياء التراث العربي، ٢٠٠١ م)، ج. ٨، ص. ٢٧٤.

<sup>٦</sup> ابن منظور، محمد بن مكرم بن علي أبو الفضل جمال الدين الأنصاري الرويفعي الإفريقي، لسان العرب، (الطبعة الثالثة؛ بيروت: دار صادر، ١٩٩٤ م)، ج. ٨، ص. ١٧٥.

<sup>٧</sup> هشام بن سعيد أزهري، مقاصد الشريعة عند إمام الحرميين وآثارها في التصرفات المالية، (الطبعة الأولى؛ الرياض: ٢٠١٠ م) ص. ٢٥.

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.

والشريعة فإنه ينتظم كل ما شرعه الله من العقائد والأعمال.<sup>١</sup> والأولى أن

يقال هي ما سنه الله لعباده من الأحكام عن طريق نبينا محمد صلى الله

عليه وسلم، وجعلها خامتة لرسالاته.<sup>٢</sup>

(ب) تعريف مقاصد الشريعة باعتبار كونها لقباً للفن المستقل

باعتبار كونها لقباً للفن المستقل مقاصد الشريعة هي المعاني والحكم

الملحوظة للشارع في جميع أحوال التشريع أو معظمها، بحيث لا تختص

ملاحظتها بالكون في نوع خاص من أحكام الشريعة.<sup>٣</sup>

(ج) تقسيم مقاصد الشريعة

(١) أقسام المقاصد باعتبار المصالح التي جاءت بحفظها

(أ) المقاصد الضرورية: معناها أنها لا بد منها في قيام مصالح الدين

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

على فساد وتهاجر وفوت حياة، وفي الأخرى فوت النجاة والنعيم،

<sup>١</sup> ابن تيمية، أحمد بن تيمية، جمع وترتيب: عبد الرحمن بن قاسم النجدي وابنه محمد، مجموع فتاوى، (مكة المكرمة، مكتبة النهضة الحديثة)، ج. ١٩، ص ٣٠٦.

<sup>٢</sup> البيهقي، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣١.

<sup>٣</sup> ابن عثور، محمد الطاهر، مقاصد الشريعة الإسلامية، ت. محمد الحبيب ابن الخوجة، (قطر: وزارة الأوقاف، ١٤٢٥ هـ - ٢٠٠٤ م) ج. ٣، ص. ١٦٥.

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.

٢٧

والرجوع بالخسران المبين<sup>١</sup>. وهي تنقسم إلى خمسة أقسام: حفظ

الدين، وحفظ النفس، وحفظ العقل، وحفظ النسل، وحفظ

المال.<sup>٢</sup> كالدعوة إلى الله والحكم بالدين<sup>٣</sup> وإباحة المحظورات حال

الضرورة<sup>٤</sup> ووجوب الحد على شارب الخمر عامدا عالما بأنها

محرمة<sup>٥</sup> والحث على النكاح<sup>٦</sup> وتحريم الاعتداء على الأموال<sup>٧</sup>.

(ب) المقاصد الحاجية: هي المعاني التي يفتقر إليها من جهة التوسعة

ورفع الحرج والمشقة عن الخلق.<sup>٨</sup> كقصر الصلاة للمسافر.<sup>٩</sup>

(ث) المقاصد التحسينية: المعاني التي ترجع إلى مكارم الأخلاق

ومحاسن الطباع والشيم.<sup>١٠</sup> كإزالة النجاسة، فإن النجاسة

<sup>١</sup> الشاطبي، ابراهيم بن موسى، الموافقات، (الطبعة الأولى؛ دار ابن عفان، ١٤١٨ هـ)، ج. ٢، ص. ١٧-١٨.

<sup>٢</sup> الشاطبي، ابراهيم بن موسى، الموافقات، (الطبعة الأولى؛ دار ابن عفان، ١٤١٨ هـ)، ج. ١، ص. ٣١.

<sup>٣</sup> البيهقي، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ١٨٨.

<sup>٤</sup> المصدر السابق، ص. ٢٢٢.

<sup>٥</sup> المصدر السابق، ص. ٢٣٦.

<sup>٦</sup> المصدر السابق، ص. ٢٤٩.

<sup>٧</sup> المصدر السابق، ص. ٢٨٥.

<sup>٨</sup> غازي بن مرشد بن خلف العتيبي، "مكملات مقاصد الشريعة: تأصيلا وتطبيقا على بعض المسائل المعاصرة"، مجلة الأصول والنوازل، م. ٣، ع. ٥ (٢٠١١ م)، ص. ٣٣.

<sup>٩</sup> البيهقي، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣٠٩.

<sup>١٠</sup> غازي بن مرشد بن خلف العتيبي، "مكملات مقاصد الشريعة: تأصيلا وتطبيقا على بعض المسائل المعاصرة"، مجلة الأصول والنوازل، م. ٣، ع. ٥ (٢٠١١ م)، ص. ٣٤.

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.

مستقدرة في الجبلات واجتنابها من المهمات في باب مكارم

الأخلاق، والعادات الحسنة.<sup>١</sup>

(٢) أقسام المقاصد باعتبار مرتبتها في القصد

(أ) المقاصد الأصلية هي المقاصد التي قصدها الشارع أصلاً وابتداءً

وأساسياً.<sup>٢</sup> كأمر الشارع بالصلاة يقتضي قصده إلى حصولها

وحصولها ما تتوقف عليه من الطهارة ونحوها.<sup>٣</sup>

(ب) المقاصد التابعة هي المقاصد والحكم التي قصدها الشارع تبعاً

وتكملة وتميماً للمقاصد الأصلية، فهي مشروعة بالقصد الثاني

التابع للقصد الأصلي، ويقصد التكميل والتميم.<sup>٤</sup> كتحقيق

السكن النفسي والمودة في النكاح.<sup>٥</sup>

(٣) أقسام المقاصد من حيث الشمول

<sup>١</sup> البيوي، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣١٩.

<sup>٢</sup> حاتم بن حسن الديب، البداية في علم مقاصد الشريعة (القاهرة: دار الحمد، ٢٠٢١ م)، ص. ٢٦.

<sup>٣</sup> البيوي، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣٣٩.

<sup>٤</sup> حاتم بن حسن الديب، البداية في علم مقاصد الشريعة (القاهرة: دار الحمد، ٢٠٢١ م)، ص. ٢٧.

<sup>٥</sup> البيوي، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣٤٥.

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.

٢٩

(أ) المقاصد العامة هي المقاصد التي تمت مراعاتها، وثبتت إرادة

تحقيقها على صعيد الشريعة كلها، أو في الغالب الأعم من

أحكامها.<sup>١</sup> كجلب المصالح ودرء المفاسد.<sup>٢</sup>

(ب) المقاصد الخاصة هي المقاصد المتعلقة بمجال خاص من مجالات

التشريع.<sup>٣</sup> كالتعبد وعدم التعليل في العبادات.<sup>٤</sup>

(ج) المقاصد الجزئية هي مقاصد كل حكم على حدته، من أحكام

الشريعة من إيجاب، أو نذب، أو تحريم، أو كراهة، أو شرط.<sup>٥</sup>

كمشروعية الطلاق مقصودها وضع حد في الضرر المستمر.<sup>٦</sup>

و. منهج البحث

إن منهج البحث يعتبر من العوامل الرئيسية للوصول إلى الأغراض المقصودة

من البحث وكانت الحاجة إليه ماسة توجيهها للبحث وتنظيمها له وتسهيلها للوصول

إلى النتائج المقصودة وسيكون المنهج المتبع في هذا البحث كما يلي:

<sup>١</sup> الريبوني، أحمد، مدخل إلى مقاصد الشريعة (القاهرة: دار الكلمة للنشر والتوزيع، ٢٠١٠ م)، ص. ١٣.

<sup>٢</sup> البيوي، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣٧٢.

<sup>٣</sup> الريبوني، أحمد، مدخل إلى مقاصد الشريعة (القاهرة: دار الكلمة للنشر والتوزيع، ٢٠١٠ م)، ص. ١٤.

<sup>٤</sup> البيوي، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣٩٢.

<sup>٥</sup> الريبوني، أحمد، مدخل إلى مقاصد الشريعة (القاهرة: دار الكلمة للنشر والتوزيع، ٢٠١٠ م)، ص. ١٥.

<sup>٦</sup> الريبوني، أحمد، نظرية المقاصد عند الإمام الشاطبي (المعهد العالمي للفكر الإسلامي، ١٤١٦ هـ)، 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.

٣٠

## ١. نوع البحث

هذا البحث يعتبر من البحث المكتبي الذي قام الباحث فيه بمطالعة كتب العلماء والبحوث العلمية أو الفتاوى التي لها صلة بموضوع البحث من المؤلفات القادمة والبحوث المعاصرة و قرار المحكمة الدينية التي لها علاقة بموضوع البحث.

## ٢. منهج جمع البيانات

استخدم الباحث في هذا البحث قرار رقم Pdt.G/٢٠١٨/PA.Sby/٠٩٥١

بشأن فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي مصادر البيانات وهي:

### (١) مصدر البيانات الأولية

وهي مصادر البيانات الرئيسية المستخدمة في البحث في هذه الحالة يستخدم

الباحث قرار رقم Pdt.G/٢٠١٨/PA.Sby/٠٩٥١ بشأن فسخ النكاح بسبب

التخلف العقلي في المحكمة الدينية سورابايا.

### (٢) مصادر البيانات الثانوية

وهي البيانات التي تقدم تفسيرات أو بيانات تقوي البيانات الأولية. في هذه

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.

الحالة البيانات الثانوية التي يستخدمها الباحث هي الكتب الفقهية والبحوث

العلمية وفتاوى العلماء وغيرها.

٣. منهج تحليل البيانات

التحليل المقاصدي هو تحليل الهدف الذي وضعته الشريعة لتحقيق المنفعة.

ومنهج تحليل البيانات التي يستخدمها الباحث في جمع البيانات من خلال مراجعة

مواد المكتبة أو البيانات الثانوية التي تشمل المواد القانونية الأولية والمواد القانونية

الثانوية، سواء في شكل وثائق أو قوانين وأنظمة معمول بها تتعلق بالقانون المعياري.

ز. خطة البحث

الباب الأول: المقدمة ويشتمل على ما يلي:

القرآن السنة

نهج السلف

أ. خلفية البحث

ب. تحديد المسائل

ج. أهداف البحث

د. الدراسات السابقة

هـ. الإطار النظري

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.

و. منهج البحث

ز. خطة البحث

## الباب الثاني: المدخل إلى موضوع البحث

الفصل الأول: مراجعة إجراءات الطلاق في المحكمة الدينية

المبحث الأول: شروط تقديم فسخ النكاح في المحكمة الدينية

المبحث الثاني: خطوات تقديم فسخ النكاح في المحكمة الدينية

المبحث الثالث: عملية الجلسة في المحكمة الدينية

الفصل الثاني: وصف القرآن قرارسة المحكمة الدينية بسورابايا رقم

PA. Sby/٢٠١٨/Pdt.G/٩٥١ بشأن فسخ النكاح بسبب التخلف العقلي

## الباب الثالث: تحليل البيانات

الفصل الأول: اعتبارات القضاة في الفصل في فسخ النكاح بسبب التخلف

العقلي في قرار المحكمة الدينية بسورابايا رقم PA. ٢٠١٨/Pdt.G/٩٥١

.(Sby/



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.

٣٣

الفصل الثاني: تحليل نظر مقاصد الشريعة في قرار المحكمة الدينية بسورابايا

رقم ٩٥١/٢٠١٨/٢٠١٨/Pdt.G/PA. Sby بشأن فسخ النكاح بسبب التخلف

العقلي.

الباب الرابع: الخاتمة، ويشتمل على:



المرفقات