

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. قال الله تعالى: { يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا اتَّقُوا اللَّهَ حَقَّ تَقَاتِهِ وَلَا تَمُوتُنَّ إِلَّا وَأَنتُمْ مُسْلِمُونَ }^١. وقال أيضا: { يَا أَيُّهَا النَّاسُ اتَّقُوا رَبَّكُمُ الَّذِي خَلَقَكُمْ مِنْ نَفْسٍ وَاحِدَةٍ وَخَلَقَ مِنْهَا زَوْجَهَا وَبَثَّ مِنْهُمَا رِجَالًا كَثِيرًا وَنِسَاءً وَاتَّقُوا اللَّهَ الَّذِي تَسَاءَلُونَ بِهِ وَالْأَرْحَامَ إِنَّ اللَّهَ كَانَ عَلَيْكُمْ رَقِيبًا }^٢. قال تعالى: { يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا اتَّقُوا اللَّهَ وَقُولُوا قَوْلًا سَدِيدًا، يُصْلِحْ لَكُمْ أَعْمَالَكُمْ وَيَغْفِرْ لَكُمْ ذُنُوبَكُمْ وَمَنْ يُطِيعِ اللَّهَ وَرَسُولَهُ فَقَدْ فَازَ فَوْزًا عَظِيمًا }^٣.

أما بعد، فإن أصدق الحديث كتاب الله، وخير الهدي هدي محمد، وشر الأمور محدثاتها، وكل محدثة بدعة، وكل ضلالة في النار.

فهذا البحث العلمي بعنوان "آثار قرار المحكمة الدينية بفادانج رقم

PA.Pdg/٢٠١٧/Pdt.G/٠٢٩٧ عن الطلاق بسبب فقد بكاراة الزوجة قبل

^١. سورة آل عمران: ١٠٢.

^٢. سورة النساء: ١.

^٣. سورة الأحزاب: ٧٠-٧١.

@ Hak cipta milik STDI Imam Syafi'i Jember

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.

٢
العقد في منظور مقاصد الشريعة" مقدم لقسم الأحوال الشخصية بكلية الإمام الشافعي

للدراست الإسلامية لاستيفاء شروط التخرج ونيل الدرجة الجامعية.

عسى الله عز وجل أن يوفقنا والباحث في كتابة هذا البحث وأن يوفق الجميع إلى

ما يحبه ويرضاه، فإنه ولي التوفيق.



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

شرع الله الشريعة الإسلامية بحكمة ومقاصد عظيمة ومنافعها راجعة إلى العبد، فكلما ورد الأمر أو النهي أو ما شرع الشارع لنا فعلم بالضرورة أن فيه خيرا كثيرا. مثاله النكاح، قال الله تعالى في كتابه ﴿وَمِنْ آيَاتِهِ أَنْ خَلَقَ لَكُمْ مِنْ أَنْفُسِكُمْ أَزْوَاجًا لِتَسْكُنُوا إِلَيْهَا وَجَعَلَ بَيْنَكُمْ مَوَدَّةً وَرَحْمَةً إِنَّ فِي ذَلِكَ لَآيَاتٍ لِقَوْمٍ يَتَفَكَّرُونَ﴾ ففي هذه الآية بين الله تعالى أن السكينة والمودة والرحمة كلها موجودة في النكاح. كذلك حكمة مشروعية النكاح عظيمة تعود على الزوجين والأولاد والمجتمع والدين بالمصالح الكثيرة، وهو أيضا من سنة نبينا محمد صلى الله عليه وسلم لقوله صلى الله عليه وسلم: ((يَا مَعْشَرَ الشَّبَابِ، مَنْ اسْتَطَاعَ مِنْكُمْ الْبَاءَةَ فَلْيَتَزَوَّجْ، فَإِنَّهُ أَغْضُ لِلْبَصْرِ، وَأَخْصَنُ لِلْفَرْجِ، وَمَنْ لَمْ يَسْتَطِعْ فَعَلَيْهِ بِالصَّوْمِ؛ فَإِنَّهُ لَهُ وَجَاءٌ))^٤ وقد نهى النبي صلى الله عليه وسلم عن التبتل أو ترك النكاح.

النكاح له شأن عظيم في الإسلام لأن فيه استكمال نصف دين العبد وكذلك من ضرورة الحياة، وإذا تركه الإنسان خشى عليه الوقوع في الأفعال المحرمة التي تؤدي إلى الهلاك والفساد. مثاله الوقوع في الزنا وقد نهى الله تعالى التقرب بالزنا حيث قال في كتابه ﴿وَلَا

^٤ . البخاري، محمد بن إسماعيل بن إبراهيم بن المغيرة، صحيح البخاري، (مصر: الطبعة الأولى، الطبعة الأولى، ١٣١١ هـ) حديث

- 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.

تَقَرَّبُوا الزَّيْنَةَ إِنَّهُ كَانَ فَاحِشَةً وَسَاءَ سَبِيلًا^٥ نهي الله عز وجل عن قربان الزنا لما فيه من الفواحش الظاهرة، فشرع الشارع النكاح كي لا يقع الناس في تلك الفواحش، فالنكاح مشروع بكتاب الله وسنة نبيه والإجماع، لذلك يرغب الإنسان في النكاح لكن بعضهم قد أخطأوا في اختيار الزوج، وهذا يؤدي إلى الفراق بين الزوجين إما بالطلاق أو الخلع أو الفسخ.

الطلاق مشروع، والأصل في مشروعيته الكتاب والسنة والإجماع.

أما الكتاب فقوله تعالى {الطَّلَاقُ مَرَّتَانِ فَإِمْسَاكَ بِمَعْرُوفٍ أَوْ تَسْرِيحٍ بِإِحْسَانٍ}^٦ وقوله

سبحانه: {يَا أَيُّهَا النَّبِيُّ إِذَا طَلَّقْتُمُ النِّسَاءَ فَطَلِّقُوهُنَّ لِعَدَّتِهِنَّ وَأَحْصُوا الْعِدَّةَ}^٧.

وأما السنة فحديث عمر بن الخطاب: ((أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ طَلَّقَ حَفْصَةَ ثُمَّ رَاجَعَهَا))^٨،

وحديث ابن عمر أنه طلق امرأته وهي حائض فسأل عمر رسول الله صلى الله عليه وسلم

عن ذلك فقال له رسول الله صلى الله عليه وسلم: ((مُرَةٌ فَلْيُرَاجِعْهَا، ثُمَّ لِيَتَزَكَّهَا حَتَّى تَطْهُرَ،

ثُمَّ لِيَحِيضَ، ثُمَّ تَطْهُرَ، ثُمَّ إِنْ شَاءَ أَمْسَكَ بَعْدُ، وَإِنْ شَاءَ طَلَّقَ قَبْلَ أَنْ يَمَسَّ، فَنِلَكَ الْعِدَّةَ الَّتِي

^٥ . سورة الإسراء: ٣٢

^٦ . سورة البقرة: ٢٢٩.

^٧ . سورة الطلاق: ١.

^٨ . أبو داود، سليمان بن الأشعث، سنن أبي داود، (دار الرسالة العالمية، الطبعة الأولى، ١٤٣٠ هـ) حديث رقم ٢٢٨٣، ج. ٣،

ص. ٥٩٣.

- 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.

أَمَرَ اللَّهُ عَزَّ وَجَلَّ أَنْ يُطَلَّقَ لَهَا التَّسَاءُ^٩. وحديث ابن عمر عن رسول الله صلى الله عليه

وسلم قال: ((أَبْغَضَ الْحَالِلَ إِلَى اللَّهِ تَعَالَى الطَّلَاقِ))^{١٠} وأما الإجماع فقد نقله غير واحد

من الفقهاء منهم ابن حزم^{١١}. وإن كان الطلاق مكروه عند الله ولكن قد يكون الطلاق

سببا للخير أو مخرجا بين زوجين.

وقد كثرت وقوع الطلاق في هذا الزمان، وأسبابه متنوعة، منها انتشار الزنا بين الناس. قال

النبي: ((لَا يَأْتِي عَامٌ إِلَّا وَالَّذِي بَعْدَهُ شَرٌّ مِنْهُ حَتَّى تَلْقُوا رَبَّكُمْ))^{١٢} في الزمان الحاضر ظهر

الفجور والفواحش وكثرت وانتشرت الفتن بين الناس، وصح قول النبي صلى الله عليه وسلم

((لَيَكُونَنَّ مِنْ أُمَّتِي أَقْوَامٌ يَسْتَحِلُّونَ الْحَرَ وَالْحَرِيرَ وَالْحَمَرَ وَالْمَعَارِفَ))^{١٣} وقد رأينا في زماننا

هذا كيف أصبح الناس يظهرون معصيتهم ويسبقون في المعاصي مع كل السهولة كما

وجدنا في وسائل التواصل الاجتماعي مثل إنستغرام وتيك توك ويوتوب وغيرها، لاسيما

في مسألة الزنا. صار الفاعلون يظهرون أفعالهم والمؤثرون يظهرون معصيتهم وانتشرت

مقاطعهم بسهولة إلى جميع الناس شبابا كانوا أو شيوخا أو أطفالا، مسلما كان أو كافرا،

^٩ . البخاري، محمد بن إسماعيل بن إبراهيم بن المغيرة، صحيح البخاري، حديث رقم ٥٢٥١. ص. ١٣٣٨.

^{١٠} . أبو داود، سليمان بن الأشعث، سنن أبي داود، حديث رقم ٢٢٨٣، ج. ٣، ص. ٥٠٥.

^{١١} . ابن حزم، أبو محمد علي بن أحمد بن سعيد بن حزم الأندلسي، مراتب الإجماع في العبادات والمعاملات والمعتقدات، (بيروت:

دار الكتب العلمية ١٤٣١ هـ) ص. ٧١.

^{١٢} . البخاري، محمد بن إسماعيل بن إبراهيم بن المغيرة، صحيح البخاري، حديث رقم ٧٠٦٨. ص. ١٧٥٠.

^{١٣} . المصدر السابق حديث رقم ٥٥٩٠. ص. ١٤٢١.

- 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.

بل قد يصل بين الطلاب العلم. وهذا مصيبة عظيمة وخطيرة جدا لأن الزنا فاحشة عظيمة وعاقبته ظاهرة فيجب اجتنابه ودفعه.

ذكر في CCN Indonesia أن ٩٣ ٪ من الطالبات في ديفوك قد زين قبل

النكاح، وأن ٩٣،٨ ٪ من ٤٧٠٠ طالبة في المرحلة المتوسطة والثانوية اعترفن أنهم قد

زين^{١٤}. ثم ذكر في أينوس تيغال أن ٥٦ ٪ من الشبات وأعمارهن أقل من ١٥ سنة قد

زين^{١٥}، وغير ذلك من الأخبار والحوادث التي حدثت في هذا الزمان.

ورد القرار عن إثبات الحاكم في المحكمة الدينية بفادانج رقم

Pdt.G/2017/PA.Pdg/٠٢٩٧ أن فيه إثبات الطلاق بسبب استمرار النزاع

والشقاق بين الزوجين، ويصدر هذا النزاع من معرفة الزوج أن زوجته ليست بيكر، فيشعر

الزوج بخداع زوجته، وهذا النزاع والشقاق المستمر بطبع لا يحقق مقاصد النكاح وهي

السكينة والمودة. وهذا القرار قد يكون نتيجة انتشار تلك الفواحش التي حدثت في هذا

الزمان. مع أن بقاء واستمرار النكاح مراد في شريعة الإسلام، والفراق بعد النكاح من

^{١٤}. سيسين إندونيسا، ٩٣٪ الطالبات قد زين قبل النكاح،

<https://www.cnnindonesia.com/nasional/20201228143258-20-587007/93-persen->

[siswi-depok-seks-pranikah](https://www.cnnindonesia.com/nasional/20201228143258-20-587007/93-persen-)، تم الإطلاع علي ٢٥ مارس ٢٠٢٤.

^{١٥}. عارف بوديانتو، ٥٦٪ الشابات ليست بيكر، -<https://tegal.inews.id/read/114956/astaga-56>،

[persen-remaja-bawah-umur-di-bandung-sudah-tidak-perawan](https://tegal.inews.id/read/114956/astaga-56)، تم الإطلاع عليه ٢٥ مارس

٢٠٢٤.

- 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.

٧

أهداف الشيطان، وكذلك الفراق بين زوجين قد يسبب الوقوع في كثير من المعاصي، وهذه الحادثة قد يستمر في المستقبل، فهذه الحادثة مثيرة للإهتمام الباحث هل هذا القرار يوافق مقاصد الشريعة أم لا، وكذلك ما هو آثار مترتبة من هذا القرار لدى المجتمع عامة وبالخصوص للمسلمين في منظور مقاصد الشريعة، حتي يكون هذا البحث مصدرا ومرجعا لدى الناس عامة.

ب. تحديد المسائل

بناء على خلفية البحث التي ذكرها الباحث فيكون تحديد المسائل فيما يلي:

١. ما هو نظر المقاصد الشريعة في قرار المحكمة الدينية بفادانج رقم

Pdt.G/2017/PA.Pdg/٠٢٩٧ عن الطلاق بسبب عدم بكاراة

الزوجة قبل العقد؟

٢. ما هو آثار إثبات قرار المحكمة الدينية بفادانج رقم

Pdt.G/2017/PA.Pdg/٠٢٩٧ عن الطلاق بسبب عدم بكاراة

الزوجة قبل العقد في منظور المقاصد الشريعة؟

- 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.

ج. أهداف البحث

بناء على تحديد المسائل، فالأهداف من كتابة هذا البحث ما يلي:

١. معرفة نظر المقاصد الشرعية في قرار المحكمة الدينية بفادانج رقم

Pdt.G/2017/PA.Pdg/٠٢٩٧ عن الطلاق بسبب عدم بكاراة

الزوجة قبل العقد.

٢. معرفة آثار إثبات قرار المحكمة الدينية بفادانج رقم

Pdt.G/2017/PA.Pdg/٠٢٩٧ عن الطلاق بسبب عدم بكاراة

الزوجة قبل العقد في منظور المقاصد الشرعية.

د. الدراسات السابقة

بعد قراءة ومطالعة الباحث على البحوث العلمية السابقة، لم يجد بحثا علميا تحت

العنوان "آثار قرار المحكمة الدينية بفادانج رقم

PA.Pdg/٢٠١٧/Pdt.G/٠٢٩٧ عن الطلاق بسبب فقد بكاراة الزوجة قبل

العقد في منظور مقاصد الشرعية"، وأما البحوث الذي تتعلق بهذا البحث ما يلي:

- 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.

١. Perceraian Karena Syiqaq Akibat tidak Perawan (Analisis Hukum Islam terhadap Putusan Mahkamah Syar'iyah Bireuen Nomor 0223/Pdt.G/2015/MS.Bir).

هذه المقالة العلمية كتبها هذه زياد زوبيدي ومفتاح اللجنة في سنة ٢٠١٧ م، نوع

هذه المقالة هو دراسة مكتبية باستخدام منهج البحث النوعي بصفة منهج البحث القانوني

المعياري ويكون تحليل المسألة في هذا البحث علي منهج الدراسة التحليلية الوصفية.

ونتيجة هذا البحث هي أن قرار المحكمة الشريعة ببيرون رقم

Pdt.G/٢٠١٥/MS.Bir/٠٢٢٣. قائمة على أسسين، أحده الأحكام الإسلامية

وهي مأخوذ من سورة الروم الآية ٢١ تتعلق بأهداف النكاح والمدعي والمدعى عليه تتعذران

عن إقامتها، وآخر القابون الإيجابي. ونظرة الحاكم هي عدم المودة والشقاق بينهما بسبب

الزوجة تكثر الخروج من البيت بغير الإذن، والحداع على حال بكارتها.

فاتفتت هذه المقالة العلمية مع البحث العلمي في كونهما يبحثان عن قرار الطلاق

بسبب عدم بكاره الزوجة قبل العقد، ثم يتميز هذا البحث عن المقالة السابقة، بأن هذا

البحث يتكلم عن آثار الطلاق بسبب عدم بكاره الزوجة قبل العقد في منظور مقاصد

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، أما المقالة السابقة تتكلم عن الطلاق بسبب عدم بكاراة الزوجة قبل العقد في

منظور الأحكام الإسلامية.^{١٦}

٢. Cerai Talak Karena Istri Tidak Perawan (Analisis Putusan Nomor 0297/Pdt.G/2017/PA.Pdg)

الكاتب لهذه المقالة هو ديسري يانري في جامعة الإسلامية الحكومية إمام بونجول سنة ٢٠٢٢، هذا البحث بحث مكتبي باستخدام منهج البحث الوصفي بصفة منهج البحث القانوني المعياري. والحاصل من هذا البحث هو أن قرار المحكمة الدينية بفابانج رقم Pdt.G/٢٠١٧/PA.Pdg/٠٢٩٦ يوافق مفهوم قانون الزواج في إندونيسيا وأساس نظرة قضاة المجلس في قبول طلب الطلاق بسبب عدم بكاراة الزوجة قبل العقد هو وجود شقاق بين زوجين.

فاتفق هذان البحثان في كونهما يبحثان عن تحليل قرار المحكمة الدينية رقم Pdt.G/٢٠١٧/PA.Pdg/٠٢٩٦، ثم يتميز هذا البحث عن البحث السابق، بأن

¹⁶ . Zaiyad Zubaidi, Miftahul Jannah, Perceraian Karena Syiqaq Akibat tidak Perawan (Analisis Hukum Islam Terhadap Putusan Mahkamah Syar'iyah Bireuen Nomor 0223/Pdt.G/2015/MS.Bir), 2017. المقالة العلمية.

- 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.

هذا البحث يتكلم عن تحليل القرار وآثاره في منظور مقاصد الشريعة، أما البحث السابق

فيتكلم عن تحليل القرار من منظور جمع الأحكام الإسلامية والقانون الزواج الإندونيسي

٣. Akibat Hukum Isteri Tidak Perawan Dalam Putusan

Pengadilan Agama (Studi Kasus Perkara Nomor :

0297/Pdt.G/2017/PA.Pdg)

هذه الأطحورة كتبها هو ديسري يانري مقدمة لنيل شهادة الماجستير في قسم

علوم الحكم في جامعة أندالاس سنة ٢٠٢١م، منهج هذه الأطحورة في جمع البيانات هو

مكتبي ومقابلات باستخدام طريقة البحث القانوني القضائي المعياري.

والحاصل من هذا الأطحورة أن أساس نظرة قضاة المجلس في قبول طلب الطلاق

بسبب عدم بكاراة الزوجة قبل العقد هو فصل ٢٧ آية ٢ القانوني المادي رقم ١ سنة

١٩٧٤ م، و فصل ٧٢ آية ٢ جمع الأحكام الإسلامية بسبب الشقاق. ولكن قضاة المجلس

لم ير زوال بكاراة الزوجة سبب فسخ النكاح مع أن سبب هذا الشقاق هو خداع الزوجة.

17 .Desri Yanri, Cerai Talak Karena Istri Tidak Perawan (Analisis Putusan Nomor

- 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.

فاتفق هذا البحث العلمي والأطروحة في كونهما يتكلمان عن قرار المحكمة الدينية

رقم ٠٢٩٦/PA.Pdg/٢٠١٧/Pdt.G، ثم يميز هذا البحث عن البحث السابق، أن

هذا البحث يتكلم عن تحليل القرار وآثاره في منظور مقاصد الشريعة، أما البحث السابق

فيتكلم عن عاقبة الحكم القرار من منظور جمع الأحكام الإسلامية والقانون الزواج

الإندونيسي.^{١٨}



هـ. الإطار النظري

١. مفهوم الطلاق

أ) الطلاق في اللغة والاصطلاح

الطلاق مصدر طلق يطلق، وهو رفع قيد الزواج المنعقد بين الزوجين بألفاظ مخصوصة^{١٩}، وقال الجرجاني الطلاق في اللغة إزالة القيد

¹⁸ . Desri Yanri, Akibat Hukum Isteri Tidak Perawan Dalam Putusan Pengadilan

الأطحورة، (فادانج: جامعة، 0297/Pdt.G/2017/PA.Pdg, Studi Kasus Perkara Nomor : 0297/Pdt.G/2017/PA.Pdg, 2021، أندلس

¹⁹ . عمر، أحمد مختار، كتاب معجم اللغة العربية المعاصرة، (الطبعة الأولى؛ القاهرة: عالم الكتاب، ١٤٢٩ هـ) ج. ١، ص. ١٤١٢.

- 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.

والتخلية، وفي الشرع هو إزالة ملك النكاح^{٢٠}. وقد عرفه الفقهاء بعدة

التعريفات، منها:

(١) الحنابلة: قال الإمام ابن قدامة: "الطلاق هو حل قيد

النكاح"^{٢١}.

(٢) الشافعية: قال الشريبي: "هو حل قيد النكاح بلفظ الطلاق

ونحوه"^{٢٢}

(٣) المالكية: قال الدكتور الصادق عبد الرحمن الغرياني: "الطلاق

هو رفع قيد النكاح المنعقد بين الزوجين بألفاظ مخصوصة"^{٢٣}.

(٤) الحنفية: قال الشيخ شمس الدين محمد بن عبد الله بن شهاب

الدين أحمد بن تمرناش الحنفي: "الطلاق هو رفع قيد النكاح في الحال أو

^{٢٠} . الجرجاني، علي بن محمد بن علي الزين الشريف، كتاب التعريفات، (الطبعة الجديدة؛ بيروت: مكتبة لبنان ساحة رياض الصلح

١٩٨٥ هـ) ص. ١٤٦.

^{٢١} . ابن قدامة، أحمد بن محمد المقدسي الحنبلي، المغني، (الطبعة الثالثة؛ الرياض: دار عالم الكتب ١٩٩٧ هـ) ج. ٣، ص. ٣٢٣.

^{٢٢} . الشريبي، شمس الدين محمد بن الخطاب، مغني المحتاج، (الطبعة الأولى؛ بيروت: دار المعرفة ١٤١٨ هـ) ج. ٣، ص. ٣٦٨.

^{٢٣} . الغرياني، الصادق عبد الرحمان، مدونة الفقه المالكي و أدلته، (الطبعة الأولى؛ بيروت: مؤسسة الريان ١٤٢٣ هـ) ج. ٢، 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.

المآل بلفظ مخصوص^{٢٤}. وقال الإمام أبي البركات عبد الله بن أحمد

النسفي: "الطلاق هو رفع القيد الثابت شرعا بالنكاح"^{٢٥}.

فمن عدة التعاريف السابقة تبين أن الطلاق هو حل قيد النكاح الثابت

بين الزوجين في الحال والمآل بلفظ مخصوص.

(ب) في مشروعية الطلاق

لا خلاف بين الفقهاء في مشروعية الطلاق، والأصل فيه الكتاب
والسنة والإجماع.

أما الكتاب فقوله تعالى {الطَّلَاقُ مَرَّتَانِ فَإِمْسَاكٌ بِمَعْرُوفٍ أَوْ تَسْرِيحٌ

بِإِحْسَانٍ} ^{٢٦} وقوله سبحانه: {يَا أَيُّهَا النَّبِيُّ إِذَا طَلَّقْتُمُ النِّسَاءَ فَطَلِّقُوهُنَّ

لِعَدَّتِهِنَّ وَأَحْصُوا الْعِدَّةَ} ^{٢٧}.

^{٢٤} . تمرناش، شمس الدين محمد بن عبد الله بن شهاب الدين أحمد بن تمرناش الحنفي، تنوير الأبصار وجامع البحار، (الطبعة الأولى؛

مصر: صاحب المكتبة النبوية) ص. ٦٦.

^{٢٥} . النسفي، الإمام أبي البركات عبد الله بن أحمد النسفي، كنز الدقائق في الفقه الحنفي، (الطبعة الأولى؛ المدينة: دار السراج

١٤٣٢ هـ) ص. ٢٦٩.

^{٢٦} . سورة البقرة: ٢٢٩.

^{٢٧} . سورة الطلاق: ١.

- 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 السنة فحديث عمر بن الخطاب: (أن رسول الله طلق حفصة

ثم راجعها)^{٢٨}، وحديث ابن عمر أنه طلق امرأته وهي حائض فسأل عمر

رسول الله عن ذلك فقال له رسول الله: (مره فليراجعها ثم ليتركها حتى

تطهر ثم تحيض ثم تطهر ثم إن شاء أمسك بعد وإن شاء طلق قبل أن

يمس فتلك العدة التي أمر الله أن يطلق لها السنة)^{٢٩}. وحديث ابن عمر

عن رسول الله قال: (أبغض الحلال إلى الله تعالى الطلاق)^{٣٠} وأما الإجماع

فقد نقله غير واحد من الفقهاء منهم ابن حزم^{٣١}

(ب) حكم الطلاق

اتفق العلماء على مشروعية الطلاق، واختلفوا في أصل حكمه. فذهب

جمهور الفقهاء على أن الأصل في الطلاق الكراهة، وهو قول الحنابلة والشافعية

والمالكية وابن عابدين. وذهب الحنفية في إحدى روايته على أن الأصل في الطلاق

الإباحة.

^{٢٨} . أبو داود، سليمان بن الأشعث، سنن أبي داود، حديث رقم ٢٢٨٣، ج. ٣، ص. ٥٩٣.

^{٢٩} . البخاري، محمد بن إسماعيل بن إبراهيم بن المغيرة، صحيح البخاري، حديث رقم ٥٢٥١، ص. ١٣٣٨.

^{٣٠} . أبو داود، سليمان بن الأشعث، سنن أبي داود، حديث رقم ٢٢٨٣، ج. ٣، ص. ٥٠٥.

^{٣١} . ابن حزم، أبو محمد علي بن أحمد بن سعيد بن حزم الأندلسي، (بيروت: دار الكتب العلمية ١٤٣١ هـ) ص. 72.

- 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.

قال منصور البهوتي^{٣٢}: "يكره الطلاق من غير حاجة"^{٣٣}.

قال الخطيب الشربيني^{٣٤}: "الطلاق مكروه كمستقيم الحال"^{٣٥}.

قال الكشناوي^{٣٦}: "أن الأصل في النكاح الندب، وفي الطلاق خلاف الأولى أو

الكرهة"^{٣٧}.

قال الخطيب التمرتاشي^{٣٨}: إيقاع الطلاق مباح^{٣٩}.

^{٣٢} منصور البهوتي (١٠٠٠-١٠٥١ هـ) هو منصور بن يونس بن صلاح الدين بن حسن بن أحمد بن علي بن إدريس البهوتي الحنبلي. فقيه. توفي بمصر في ١٠ ربيع الثاني. من مصنفاته: الروض المربع في شرح زاد المستقنع في اختصار المقنع لابن قدامة، دقائق أولي النهى لشرح المنتهى، كشف القناع عن الأقناع، وغيرها.

انظر: عمر رضا كحالة، معجم المؤلفين، (الطبعة الأولى؛ مؤسسة الرسالة، ١٤١٤ هـ)، م. ٣، ص. ٩٢٠.

^{٣٣} البهوتي، منصور بن يونس بن إدريس، كشف القناع عن متن الاقناع، (الطبعة الأولى؛ بيروت: عالم الكتب ١٤٠٤ هـ) ج. ٥، ص. ٢٣٢.

^{٣٤} الخطيب الشربيني (١٠٠٠-٩٧٧ هـ) هو محمد بن أحمد الشربيني، القاهري، الشافعي، المعروف بالخطيب الشربيني (شمس الدين) فقيه، مفسر، متكلم نحوي، صربي. توفي في ٢ شعبان، من تصانيفه: السراج المنير في الإعانة على معرفة بعض معاني كلام ربنا الحكيم الخبير في التفسير، مغني المحتاج إلى معرفة معاني ألفاظ المنهاج للنووي، وغيرها.

انظر: عمر رضا كحالة، معجم المؤلفين، (الطبعة الأولى؛ مؤسسة الرسالة، ١٤١٤ هـ)، م. ٣، ص. ٦٩.

^{٣٥} الشربيني، شمس الدين محمد بن الخطاب، مغني المحتاج، ج. ٣، ص. ٤٠٤.

^{٣٦} الكشناوي هو الإمام الشيخ أبو بكر بن حسن بن عبد الله المالكي، ولد سنة ١٣١٠ من هـ وتوفي سنة ١٣٩٧ من هـ، وأشهر مؤلفاته أسهل المدارك شرح إرشاد السالك في مذهب إمام الأئمة مالك.

انظر : <https://shamela.ws/author/2764>.

^{٣٧} الكشناوي، أبو بكر بن حسن، أسهل المدارك، (الطبعة الثانية؛ دار الفكر) ج. ٢، ص. ١٣٧.

^{٣٨} محمد التمرتاشي (٩٣٩-١٠٠٤ هـ) هو محمد بن عبد الله بن أحمد بن محمد بن عبد الله بن أحمد بن محمد بن إبراهيم بن محمد الخطيب، التمرتاشي، الغزي، الحنفي. فقيه، أصولي، متكلم. ولد بغزة هاشم، وتوفي بها في أواخر رجب. من تصانيفه: تنوير الأبصار وجامع البحار وشرحه وسماه منح الغفار، إعانة الحقيير لذا الفقير وكلاهما في فروع الفقه الحنفي، وغيرها.

انظر: عمر رضا كحالة، معجم المؤلفين، (الطبعة الأولى؛ مؤسسة الرسالة، ١٤١٤ هـ)، م. ٣، ص. ٤٢٧.

^{٣٩} تمرتاش، شمس الدين محمد بن عبد الله بن شهاب الدين أحمد بن تمرتاش الحنفي، تنوير الأبصار وجامع البحار، (الطبعة الأولى؛ مصر: صاحب المكتبة النبوية) ص. ٦٦.

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.

واتفقوا علي أن الطلاق يتغير حكمه بتغير الحالة.

فالطلاق ليس على نسق واحد بل يشمل الأحكام الخمسة: واجب ومحرم ومندوب

إليه ومكروه وجائز.

قال البهوتي يباح الطلاق عند الحاجة إليه لسوء عشرتها وكذا يباح للتضرر

بها من غير حصول الغرض بها، فيباح له دفع الضرر عن نفسه، ومحرم كفي الحيض

ونحوه كالنفاس وطهر وطئ فيه لما يأتي، ويكون واجبا كالطلاق المولى بعد التربص

أربعة أشهر من حلفه إذا لم يفيء أي يطأ لما يأتي في بابه، ويستحب الطلاق

لتفريطها في حقوق الله الواجبة مثل الطلابة ونحوها ولا يمكن إجبارها عليها

ويستحب أيضا في الحال التي تحوج المرأة إلى المخالفة من شقاق وغيره ليزيل الضرر

وكونها غير عفيفة وغير ذلك.

قال الشريبي قسم جمع الطلاق إلى واجب كطلاق المولى وطلاق الحكيم

في الشقاق إذا رأياه، ومندوب كطلاق زوجة حالها غير مستقيم كسيئة الخلق أو

^{٤٠} . البهوتي، منصور بن يونس بن إدريس، كشف القناع عن متن الاقناع، (الطبعة الأولى؛ بيروت: عالم الكتب ١٤٠٤ هـ) ج. ٥،

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.

كانت غير عفيفة، والمباح كطلاق من لا يهواها ولا تسمح نفسه بمؤنتها من غير استمتاع بها، وحرام كطلاق البدعي^{٤١}.

قال الكشناوي تعزري الطلاق الأحكام، تارة يكون واجبا، وتارة يكون محرما، وتارة يكون مندوبا، وتارة يكون مكروها^{٤٢}.

قال علي بن عبد الرحمن الحنفي الطلاق يستحب لو مؤذية أو تاركة صلاة، ويجب لو فات الإمساك بالمعروف، ويحرم لو بدعي^{٤٣}.

(١) الطلاق يكون واجبا إذا حصل خلاف بين الزوجين وتعذر تمكنهما من إصلاح الخلتف؛ فحصلت النفرة وانغلقت القلوب بعضها عن بعض. ومن الصور الآخر التي يجب فيها الطلاق إذا آلى الرجل من زوجته فبعد أربعة أشهر؛ فعليه أن يطاء، فإن لم يفعل يؤمر بالطلاق.

(٢) ويكون محرما إذا طلق الإنسان زوجته وهي حائض أو في طهر جمعها

فيه.

^{٤١} . الشرييني، شمش الدين محمد بن الخطاب، معني المحتاج، ج. ٣، ص. ٤٠٤.

^{٤٢} . الكشناوي، أبو بكر بن حسن، أسهل المدارك، ج. ٢، ص. ١٣٧.

^{٤٣} . عبد الرحمان، محمد بن علي الحنفي الحصكفي، الدر المختار، (الطبعة الأولى؛ بيروت: دار الكتب العلمية ١٤٢٣ 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.

(٣) يكون الطلاق مكروها إذا كانت زوجته على خلق واستقامة ولم يحصل

منها تقصير فيكره في هذه الحالة أن يطلقها.

(٤) ويكون مندوبا إذا كانت المرأة ساءت أخلاقها وعشرتها، وكذلك إذا

لم تكن الزوجة عفيفة؛ فإذا كانت سيئة الخلاق سيئة العشرة وغير عفيفة ويخشى

أن تجر لزوجها ما لا يحتمل؛ فإنه في هذه الحالة يستحب الطلاق.

(٥) ويكون الطلاق مباحا إذا حصل شيء من التقصير من المرأة وعدم

القيام بحقوق الجوز كما ينبغي، لكن الحالة لم تصل إلي الحالة في وجوب الطلاق.

وخلاصة هذا الكلام أن أحكام الطلاق تتغير بحسب الحالات أو

الأسباب.



٢. تعريف فقد البكارة

يتكون عدم البكارة من كلمتين الفقد والبكارة

(١) تعريف الفقد

الفقد هو مصدر فقد يفقد بمعنى ضاع منه وغاب عنه. مثاله، فقد

حياته: مات، فقد بصره: أصيب بالعمى. ^{٤٤}

^{٤٤} عمر، أحمد مختار، معجم اللغة العربية المعاصرة، (الطبعة الأولى؛ القاهرة: عالم الكتب ١٤٢٩ هـ) ج. ١، ص. ١٧٢٨.

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) تعريف البكارة

وأما البكارة فهي كون المرأة بكرا أو عذراء، قال الدكتور أحمد مختار عمر: "البكارة

عذرة الفتاة أي كونها عذراء"^{٤٥}. البكارة اختصارا وجمعها البكرات وأصله غشاء البكارة.

وهي نسيج رقيق يُغَطِّي الفتحة التناسليّة في الأنثى، يتمزق عند أول اتّصال جنسيّ، أو

بدخول أي جسم يخترقه"^{٤٦}. وقال عبد الغاني أبو العزم: "البكارة هي بكارة البنت دليل

على عذريتها أي الغشاء الشفاف في الفرج، مهبل الفتاة"^{٤٧}.

فمن التعريفات السابقة يقال فقد البكارة هو فقد المرأة بكارتها أو غشاء بكارتها.

(3) مكانة محافظة على البكارة

أمر الله تعالى على المسلمين والمسلمات بمحافظه فروجهم من المحرمات،

منها الزنا، قال الله تعالى في كتابه: {الزَّانِيَةُ وَالزَّانِي فَاجْلِدُوا كُلَّ وَاحِدٍ مِّنْهُمَا مِائَةً

جَلْدَةً} ^{٤٨}. ففي هذا الآية دلالة على حد الزاني الذي لم يتزوج، وحده مائة جلدة

من تغيب عام، ففيها نهي عن ارتكاب الزنا. فمحافظة الفروج من الزنا مهمة

ولها مكانة عظيمة لما جاء التحريم من الله بالرمي المسلمة المؤمنة بالزنا لقوله تعالى:

^{٤٥} المصدر السابق ج. ١، ص. ٢٣٥.

^{٤٦} المصدر السابق.

^{٤٧} أبو العزم، عبد الغني، معجم الغني، (الطابع الزمني) ص ٣٢٦.

^{٤٨} . سورة النور: ٢.

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.

{وَالَّذِينَ يَرْمُونَ الْمُحْصَنَاتِ ثُمَّ لَمْ يَأْتُوا بِأَرْبَعَةِ شُهَدَاءَ فَاجْلِدُوهُمْ ثَمَانِينَ جَلْدَةً وَلَا

تَقْبَلُوا لَهُمْ شَهَادَةً أَبَدًا وَأُولَئِكَ هُمُ الْفَاسِقُونَ} ^{٤٩} وقوله تعالى: {إِنَّ الَّذِينَ يَرْمُونَ

الْمُحْصَنَاتِ الْغَافِلَاتِ الْمُؤْمِنَاتِ لُعِنُوا فِي الدُّنْيَا وَالْآخِرَةِ وَهُمْ عَذَابٌ عَظِيمٌ} ^{٥٠}

ففي هذان الأيتان وعيد وتحريم القذف بدون البينة، فالقاذف إذا لم يأت بالبينة

فعله الجلد ثمانين جلدة، ولا يقبل شهادته أبدا وله عذاب عظيم في الآخرة.

وقد وعد الله المسلمة التي حفظت فرجها كما قال رسول الله صلى الله

عليه وسلم ((إذا صلت المرأة جسمها، وصامت شهرها، وحفظت فرجها، وأطاعت

بعلمها، فلتدخل في أي أبواب الجنة شاءت)) ^{٥١}، أن المرأة التي تحفظ هذه الأشياء،

منها محافظة على فرجها من المحرمات مثل الزنا، ستدخل الجنة من أي أبواب

شاءت.

(٣) تعريف مقاصد الشريعة

تعريف مقاصد الشريعة يتكون من الاعتبارين:

(أ) تعريف مقاصد الشريعة باعتبارها مركبا إضافيا

مقاصد الشريعة مركبي إضافي يتكون من كلمة مقاصد وكلمة الشريعة منسوبة إلى الإسلام.

^{٤٩} . سورة النور: ٤ .

^{٥٠} . سورة الطلاق: ٢٣ .

^{٥١} . البخاري، الحافظ أبي القاسم سليمان بن أحمد، المعجم الأوسط، (دار الحرمين) حديث رقم ٨٨٠٥ . م . ٨ ص . ٣٣٩ .

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.

(١) تعريف المقاصد

المقاصد هي جمع مقصد وهو مصدر ميمي من قصد يقصد^{٥٢}. وقال اليبوي

المقاصد لغة جمع مقصد، والمقصد مصدر ميمي مأخوذ من الفعل قصد يقال:

قصد يقصد قصداً ومقصداً. وقد ذكر العلماء أن القصد يأتي في اللغة لمعان، منها

الاعتماد والأمان وإتيان الشيء والتوجيه واستقامة الطريق وغيرها^{٥٣}.

(٢) تعريف الشريعة

الشريعة هي ما شرعه الله تعالى لعباده من العقائد والأحكام الشرعية

المحمدية/الشرعية الإسلامية: دين الإسلام^{٥٤}. وقال اليبوي الشريعة في اللغة هي

الدين والملة والمنهاج والطريقة والسنة وأصلها في لغة العرب تطلق علي مورود

السارية. وأما في الاصطلاح فإنها ما سنه الله لعباده من الأحكام عن طريق نبي

من أنبيائه^{٥٥}.

(٣) تعريف الإسلام

^{٥٢} . عمر، أحمد مختار، معجم اللغة العربية المعاصرة، ج. ١، ص. ١٨٢٠.

^{٥٣} . اليبوي، مهتمد سعد أحمد، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، (الطبعة الثامنة؛ دار بن الزوجي ١٤٤٠) ص

٣٨.

^{٥٤} . عمر، أحمد مختار، معجم اللغة العربية المعاصرة، ج. ١، ص. ١١٩٠.

^{٥٥} . اليبوي، مهتمد سعد أحمد، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣٨.

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.

الإسلام هو مصدر أسلم بمعنى الدين السماوي الذي بعث الله به محمدًا^{٥٦}.

وقال اليبوي الإسلام لغة هو الانقياد، وأما في الصطلاح هو الاستسلام لله

بالتوحيد، والانقياد له بالطاعة، والخلوص من الشرك. وهو دين جميع الأنبياء ولمن

المراد به هنا هو الدين المنزل على نبينا محمد وهو آخر الأديان وخاتمها^{٥٧}.

وعلى هذا فالشريعة الإسلامية هي ما سنه الله لعباده من الأحكام عن

طريق نبينا محمد وجعلها خاتمة لرسالته.

(ب) تعريف مقاصد الشريعة باعتبار كونها لقباً لفن معين

مقاصد الشريعة هي المعاني والحكم ونحوها التي راعاها الشارع في التشريع عموماً

وخصوصاً، من أجل تحقيق مصالح العباد^{٥٨}. السنة

(ج) من أقسام مقاصد الشريعة

(١) أقسام مقاصد الشريعة باعتبار المصالح التي جاءت بحفظها، وهي أن

تكون ضرورية، وحاجية، وتحسينية.

^{٥٦}. عمر، أحمد مختار، معجم اللغة العربية المعاصرة، ج. ١، ص. ١١٠٠.

^{٥٧}. اليبوي، مهتمد سعد أحمد، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣٣.

^{٥٨}. المصدر السابق، ص. ٣٨٠.

- 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) الضرورية: هو أن يحفظ عليهم دينهم ونفسهم وعقلهم ونسلهم ومالهم. وهذه الأصول الخمسة حفظه واقع في رتبة الضرورات^{٥٩}. وقال الشاطبي الضروريات 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^{٦٠}.

والحفظ لها يكون بأمرين: أحدهما يقيم أركانها ويثبت قواعدها، وذلك عبارة عن مراعاتها من جانب الوجود. والثاني ما يدرأ عنها الاختلال الواقع أو المتوقع فيها، وهو عبارة من جانب العدم. فالأصول العبادات راجعة إلى حفظ الدين من جانب الوجود؛ الإيمان والنطق بالشهادتين والصلاة وغيرها. والعادات راجعة إلى حفظ النسل والمال والنفس والعقل من جانب الوجود. والجنايات الأمر بالمعروف والنهي عن المنكر ترجع إلى حفظ الجميع من حيث العدم^{٦١}.

(ب) المقاصد العامة: هي الأهداف والغايات التي جاءت الشريعة بحفظها ومراعاتها في جميع أبواب التشريع ومجالاته، أو في أغلبها، فهي القضايا الكلية والأهداف العامة التي راعتها الشريعة في جميع تشريعاتها من عبادات ومعاملات وعادات وجنايات^{٦٢}. قال الطاهر

^{٥٩}. الغزالي، أبو حامد محمد بن محمد، المستصفى من علم الأصول، (الطبعة الأولى؛ دارالكتب العلمية ١٤١٣ هـ) ص. ١٧٤.

^{٦٠}. الشاطبي، إبراهيم بن موسى محمد اللخمي الغرناطي، الموافقات، (الطبعة الأولى؛ دار بن عفان ١٤١٧ هـ) ج. ٢، ص. ١٧.

^{٦١}. المصدر السابق، ج. ٢، ص. ١٨-١٩.

^{٦٢}. البيوي، مهدي سعد أحمد، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، ص. ٣٧٢.

- 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.

بن عاشور مقاصد التشريع العامة هي المعاني والحكم الملحوظة للشارع في جميع أحوال التشريع أو معظمها بحيث لا تختص ملاحظتها بالكون في نوع خاص من أحكام الشريعة، فيدخل في هذا أوصاف الشريعة وغايتها العامة والمعاني التي لا يخلو التشريع عن ملاحظتها، ويدخل في هذا أيضا معان من الحكم ليست ملحوظة في سائر أنواع الأحكام، ولكنها ملحوظة في أنواع كثيرة منها^{٦٣}.

(ج) أقسام المقاصد باعتبار مرتبتها في القصد
(أ) المقاصد الأصلية هي التي لا حظ فيها للمكلف، وهي الضريبات
المعتبرة في كل ملة^{٦٤}.
(ب) المقاصد التابعة فهي التي يترعى فيها حظ المكلف^{٦٥}.



^{٦٣} . ابن عاشور، محمد الطاهر، مقاصد الشريعة الإسلامية، (الطبعة الثانية؛ الأردن: دار النفائس ١٤٢١ هـ) ص. ٢٥١.

^{٦٤} . اليوبي، مهتم سعد أحمد، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، (الطبعة الثامنة؛ دار بن الزوجي ١٤٤٠) ص .

٣٣٩.

^{٦٥} . اليوبي، مهتم سعد أحمد، مقاصد الشريعة الإسلامية وعلاقتها بالأدلة الشرعية، (الطبعة الثامنة؛ دار بن الزوجي ١٤٤٠) ص .

٣٤٣.

و. منهج البحث

المنهج الذي سلكه الباحث هو كما يلي:

١. نوع البحث

اختار الباحث هذا البحث بحثا مكتبيا ويكون النوع هو بحثا كيفيا على المنهج

الوصفي.

٢. جمع البيانات

طريقة الباحث في جمع البيانات في هذا البحث بمطالعة بعض الأشياء، ويتكون

من مصدرين:

١. المصادر الأساسية، وهي القرار المحكمة، جمع الأحكام الإسلامية، ومقالة العلمية ذات

علاقة بالبحث

٢. المصادر الثنائية، وهي كتب العلماء، والبحوث المعاصرة، والرسائل العلمية ذات علاقة

بالعنوان والبحث.

٣. تحليل المسائل

تحليل المسألة في هذا البحث تكون علي منهج الدراسة التحليلية الوصفية، والهدف

هو تحليل البيانات وتفصيل الصفات العامة. ويجمع الباحث المعلومات وترتيبها ثم يبين

الأسباب والوصول إلى النتائج.



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.

ز. خطة البحث

الباب الأول: المقدمة

أ. خلفية البحث

ب. تحديد المسائل

ج. أهداف البحث

د. الدراسات السابقة

هـ. الإطار النظري

و. منهج البحث

ز. خطة البحث السنة

الباب الثاني: قرار السلف المحكمة الدينية بفادانج رقم

٠٢٩٧/PA.Pdg/٢٠١٧/Pdt.G عن الطلاق بسبب فقد بكاراة

الزوجة قبل العقد.

المبحث الأول: وصف قرار المحكمة الدينية بفادانج.

المبحث الثاني: الاعتبارات القانونية لدى مجلس القضاة في اتخاذ

القرار.

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.

الباب الثالث: تحليل قرار المحكمة الدينية بفادانج رقم

Pdt.G/٢٠١٧/PA.Pdg/٠٢٩٧ عن الطلاق بسبب فقد بكاره

الزوجة قبل العقد.

الفصل الأول: نظر المقاصد الشرعية في القرار.

المبحث الأول: تحليل المقاصد الأصلية في القرار.

المبحث الثاني: تحليل المقاصد التبعية في القرار.

الفصل الثاني: آثار إثبات قرار المحكمة الدينية.

المبحث الأول: تحليل مقصد جلب المصالح ودرء المفاسد.

المبحث الثاني: تحليل مقصد حفظ الدين.

المبحث الثالث: تحليل مقصد حفظ النفس

المبحث الرابع: تحليل مقصد حفظ النسل.

المبحث الخامس: تحليل مقصد حفظ العقل.

الباب الرابع: الخاتمة، ويشمل على:

أ. نتائج البحث

ب. التوصيات

الفهارس

@ Hak cipta milik STDI Imam Syafi'i Jember

Hak cipta dilindungi Undang-undang

1. Dilarang mengutip sebagian dan atau seluruh karya tulis ini tanpa mencantumkan dan menyebutkan sumber asli:
- 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.

٢٩

المصادر والمراجع

المرفعات

السيرة الذاتية

