

حكم الإجهاض للمغتصبة

(دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي)

بحث علمي

مقدم لقسم الأحوال الشخصية بكلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية

لاستيفاء شروط التخرج ونيل الدرجة الجامعية (S.H)



الباحثة : عفيفي كيل بكرتنا رحمة

الرقم الجامعي : ٢٠٢٠،٠٣،١٤٦٢

قسم الأحوال الشخصية

كلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية

جمبر

٢٠٢٤ م / ١٤٤٥ هـ

الإقرار على أصالة البحث

(PERNYATAAN KEASLIAN)

أنا الموقع تحت:

الاسم : عفيفي كيل بكرتنا رحمة

الرقم الجامعي : ٢٠٢٠،٠٣،١٤٦٢ :

القسم : الأحوال الشخصية

أقر بأن هذا البحث بعنوان "حكم الإجهاض للمغتصبة (دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي)" أعدده لاستيفاء شروط التخرج ونيل الشهادة الجامعية من جهودي ولا يشتمل على آراء أو أقوال من سبقني إلا ما ذكرته في مراجع البحث.

هذا، وصلى الله على نبينا محمد وعلى آله وأصحابه ومن تبعهم بإحسان إلى يوم الدين.

والحمد لله رب العالمين.

جمبر، ١ يوليو ٢٠٢٤

الباحثة



عفيفي كيل بكرتنا رحمة

الرقم الجامعي: ٢٠٢٠،٠٣،١٤٦٢

الإقرار على عدم السرقة العلمية

(PERNYATAAN BEBAS PLAGIASI)

أنا الموقع تـحت:

الاسم : عفيفي كيل بكرتنا رحمة

الرقم الجامعي : ٢٠٢٠،٠٣،١٤٦٢ :

القسم : الأحوال الشخصية

أقر بأن هذا البحث بعنوان "حكم الإجهاض للمغتصبة (دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي)" كله خال من السرقة العلمية، لو اكتشف مستقبلا على أن فيه سرقة علمية فأنا مستعدة لنيل العقوبة وفق القوانين المتبعة.

هذا، وصلى الله على نبينا محمد وعلى آله وأصحابه ومن تبعهم بإحسان إلى يوم الدين.

والحمد لله رب العالمين.

جمبر، ١ يوليو ٢٠٢٤

الباحثة



عفيفي كيل بكرتنا رحمة

الرقم الجامعي: ٢٠٢٠،٠٣،١٤٦٢

التصديق

(PENGESAHAN)

عنوان البحث : حكم الإجهاض للمغتصبة (دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون

الإندونيسي)

الاسم : عفيفي كيل بكرتنا رحمة

الرقم الجامعي : ٢٠٢٠،٠٣،١٤٦٢ :

القسم : الأحوال الشخصية

تاريخ المناقشة : ٣ يوليو ٢٠٢٤

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

جمبر، ١ يوليو ٢٠٢٤

رئيس قسم الأحوال الشخصية

بكلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية



عارف حسن الخلق الماجستير

الرقم التوظيفي: ٢٠١٦٠٨٠١٠٤١

موافقة المشرف

(PERSETUJUAN PEMBIMBING)

إلى رئيس قسم الأحوال الشخصية بكلية الإمام الشافعي للدراسات الإسلامية بجمبر.

السلام عليكم ورحمة الله وبركاته

بعد الاطلاع والملاحظة ما يلزم تصحيحه في هذا البحث بعنوان "حكم الإجهاض للمغتصبة

(دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي)" الذي قدمته الطالبة:

الاسم : عفيفي كيل بكرتنا رحمة

الرقم الجامعي : ٢٠٢٠،٠٣،١٤٦٢

القسم : الأحوال الشخصية

تبين أنه مستوفية الشروط كبحت علمي للحصول على الدرجة الجامعية الأولى (S.H) في

قسم الأحوال الشخصية، فأمل من فضيلتكم الموافقة عليها وتكون لجنة المناقشة لها في الوقت المناسب.

السلام عليكم ورحمة الله وبركاته

جمبر، ١ يوليو ٢٠٢٤

المشرف



الدكتور أنس برهان الدين

الرقم التوظيفي: ٢١٢٨٠٢٨٠٠٢

موافقة لجنة الاختبار

(PERSETUJUAN PENGUJI)

تمت مناقشة الرسالة الجامعية:

عنوان البحث : حكم الإجهاض للمغتصبة (دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون

الإندونيسي)

الاسم : عفيفي كيل بكرتنا رحمة

الرقم الجامعي : ٢٠٢٠،٠٣،١٤٦٢

القسم : الأحوال الشخصية

من قبل لجنة المناقشة المكونة من:

() رئيس الجلسة/المشرف : الدكتور أنس برهان الدين
() المناقش الأول : وينينغ سون أزهرى الماجستير
() المناقش الثاني : ديني إيراوان الماجستير

وذلك في يوم الأربعاء الموافق للتاريخ ٣ يوليو ٢٠٢٤ م في الساعة الثامنة بتوقيت جيمبر، وأوصت

بمنح الطالبة الدرجة ٩٣ (A+)

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.

ملخص البحث

عفيفي كيل بكرتنا رحمة، ٢٠٢٤ م، "حكم الإجهاض للمغتصبة (دراسة مقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي)"

في هذا الزمان، قصّر بعض الناس فهم الشريعة الإسلامية والعمل بها. ومن مظاهر ذلك أن تنتشر الأخبار في وسائل التواصل الاجتماعي حول الاغتصاب. وهذه الأخبار مزعجة للغاية لأن هذا الاغتصاب مما يسبب على المغتصبة آثارا سلبية من الحمل غير المرغوب فيه، وإثارة الفتنة وفساد المستقبل والاضطراب النفسي. والسجلات السنوية من اللجنة الوطنية المناهضة للعنف ضد المرأة في إندونيسيا تسجل ٧٣٤٤ جناية الاغتصاب خلال السنة ٢٠١٦ إلى ٢٠٢٠. ومن هؤلاء المعتدى عليهم من يقوم بالإجهاض لمختلف الأسباب. ولكن اللجنة لا تكاد تعرف دقة تفاصيل المغتصبة التي بحاجة إلى الإجهاض الآمن. هذا البحث يهدف إلى معرفة حكم الإجهاض للمغتصبة في الفقه الإسلامي، ومعرفة حكم الإجهاض للمغتصبة في القانون الإندونيسي، ومعرفة أوجه الاتفاق وأوجه الاختلاف بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي. والمنهج المتبع في هذا البحث هو المنهج الكيفي بتحليل المقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي في حكم الإجهاض للمغتصبة. ومن نتائج هذا البحث: أن أوجه المقارنة بينهما، هي: (أ) وجه الاتفاق أن الإجهاض حرام أصلا ويجوز للمغتصبة استثناء. (ب) ووجه الاختلاف بينهما في تعيين شروط الجواز، فيشترط النظر في عمر الجنين في الفقه الإسلامي، أي جوازه قبل نفخ الروح (وخاطبة إن خشي قتل الأم المغتصبة بسبب الأعراف الاجتماعية)، وبعده فحرام إجماعا إلا إذا كان فيه ضرر على حياة الأم. أما في القانون الإندونيسي فيجوز بغض النظر إلى عمر الجنين من قرار القانون الصحي، ويزاد جوازه بشرط الإذن من المرأة المغتصبة والأمن في عملياته من اللجنة الصحية.

الكلمة المفتاحية: الإجهاض؛ الاغتصاب؛ الفقه؛ القانون

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.

ABSTRAK

Avivi Kayla Bikratuna Rahmah, 2024, **HUKUM ABORSI BAGI KORBAN PEMERKOSAAN (STUDI PERBANDINGAN FIKIH ISLAM DAN UNDANG-UNDANG INDONESIA)**

Di zaman sekarang ini, sebagian masyarakat gagal memahami dan menerapkan hukum Islam. Salah satu wujudnya seperti berita yang tersebar di media sosial tentang pemerkosaan. Berita ini sangat meresahkan karena pemerkosaan ini menimbulkan dampak negatif bagi korban, seperti: kehamilan yang tidak diinginkan, tersebarnya fitnah, rusaknya masa depan, dan kekacauan psikologis. Catatan tahunan dari Komisi Nasional Anti Kekerasan Terhadap Perempuan di Indonesia mencatat 7344 kasus pemerkosaan yang terjadi sepanjang tahun 2016-2020. Beberapa dari korban melakukan aborsi karena berbagai alasan. Namun, Komisi tersebut tidak mengetahui secara pasti berapa banyak korban yang membutuhkan aborsi yang aman. Penelitian ini bertujuan untuk mengetahui hukum aborsi bagi korban pemerkosaan dalam fikih Islam, hukum aborsi bagi korban pemerkosaan dalam undang-undang Indonesia, persamaan dan perbedaan antara fikih Islam dan undang-undang Indonesia. Metodologi yang digunakan dalam penelitian ini adalah pendekatan kualitatif dengan menganalisis perbandingan antara fikih Islam dan undang-undang Indonesia tentang hukum aborsi korban pemerkosaan. Hasil dari penelitian ini meliputi: Aspek-aspek perbandingan dari keduanya adalah: a) Pada dasarnya hukum aborsi sama-sama dilarang dan dibolehkan untuk korban pemerkosaan sebagai pengecualian. b) Perbedaan keduanya dalam menentukan syarat-syarat kebolehannya, yaitu: Dalam fikih Islam, usia janin harus diperhatikan, yaitu dibolehkan sebelum ditiupnya ruh (terutama jika dikhawatirkan mengancam nyawa ibu yang diperkosa karena norma-norma sosial), adapun setelah ditiupnya ruh diharamkan secara mutlak, kecuali jika membahayakan nyawa ibu. Sedangkan dalam undang-undang Indonesia, aborsi diperbolehkan tanpa memandang usia janin, asalkan wanita yang diperkosa memberikan izin dan mendapat layanan aborsi aman dari komite kesehatan.

Kata Kunci: Aborsi; pemerkosaan; fikih; undang-undang

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.

كلمة الشكر والتقدير

الحمد لله رب العالمين، وبه نستعين على أمور الدنيا والدين، والصلاة والسلام على أشرف الأنبياء والمرسلين نبينا محمد ﷺ وعلى آله وأصحابه ومن تبعهم بإحسان إلى يوم الدين، أما بعد: فبعد أن أشكر الله على عونه وتوفيقه لي في إنجاز هذا البحث، أقدم كل الشكر والتقدير لهؤلاء:

١. والدي الحبيبان على جهدهما في بذل النفقة، واللذان يقدمان التشجيع والدعاء لتيسير جميع أموري طوال فترة دراستي وحياتي.
٢. فضيلة الأستاذ الدكتور محمد عارفين بدري حفظه الله، مدير كلية الإمام الشافعي على جهوده في بناء هذه الكلية.
٣. فضيلة الأستاذ عارف حسن الخلق الماجستير حفظه الله، رئيس قسم الأحوال الشخصية على تشجيعه للطلاب والطالبات على إنجاز البحث الأخير.
٤. فضيلة الأستاذ الدكتور أنس برهان الدين حفظه الله، مشرف هذا البحث على جهوده وصبره وما بذله من وقته لإشرافي وتوجيهي وعلى ما أبداه من المداخلات والملاحظات والتوجيهات لإنجاز هذا البحث.
٥. فضيلة الأستاذ وينغ سون أزهرى الماجستير وفضيلة الأستاذ ديني إيراوان الماجستير حفظهما الله، لجنة الاختبار، على ما أبداه من المداخلات والملاحظات والتوجيهات لإكمال هذا البحث.
٦. جميع الأساتذة في كلية الإمام الشافعي حفظهم الله على ما قدموه من العلم والخبرات والنصيحة.
٧. صديقتي عفيفة نور العزة التي قد رافقتني طوال الأيام في كتابة هذا البحث إلى إنجازه معا.
٨. كل من ساعدني من الأخوات والصديقات على التشجيع لإنجاز هذا البحث. فجزاهم الله عنهم خيرا وأثابهم أعالي الجنان.

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.

فهرس الموضوعات

ii	الإقرار على أصالة البحث
iii	الإقرار على عدم السرقة العلمية
iv	التصديق
v	موافقة المشرف
vii	ملخص البحث
viii	ABSTRAK
ix	كلمة الشكر والتقدير
١	الباب الأول: المقدمة
٢	أ. خلفية البحث
٥	ب. تحديد المسائل
٥	ج. أهداف البحث
٦	د. الدراسات السابقة
٩	هـ. الإطار النظري
١٦	و. منهج البحث
١٧	ز. خطة البحث
٢١	الباب الثاني: الإجهاض للمغتصبة في الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي
٢١	الفصل الأول: الإجهاض للمغتصبة في الفقه الإسلامي

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	المبحث الأول: حكم الإجهاض في الفقه الإسلامي
٢١	المطلب الأول: الإجهاض في القرآن والسنة
٢٣	المطلب الثاني: اختلاف العلماء في حكم الإجهاض
٢٨	المطلب الثالث: فتاوى العلماء حول الإجهاض
٣٢	المبحث الثاني: حكم الإجهاض للمغتصبة في الفقه الإسلامي
٣٢	المطلب الأول: القول في الاغتصاب
٣٣	المطلب الثاني: فتاوى الإجهاض للمغتصبة
٣٦	الفصل الثاني: الإجهاض للمغتصبة في القانون الإندونيسي
٣٦	المبحث الأول: تعريف القانون الإندونيسي
٣٧	المبحث الثاني: الحكم الأصلي للإجهاض في القانون الإندونيسي
٣٧	المطلب الأول: الإجهاض في القانون الجنائي
٤١	المطلب الثاني: الإجهاض في القانون الصحي
٤٨	المبحث الثالث: حماية مرتكب عملية الإجهاض من المغتصبة في القانون الإندونيسي
	الباب الثالث: المقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي في حكم الإجهاض للمغتصبة
٥٠	
	الفصل الأول: المقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي في حكم الإجهاض على الإطلاق
٥١	
٥١	المبحث الأول: أوجه الاتفاق في حكم الإجهاض على الإطلاق
٥٣	المبحث الثاني: أوجه الاختلاف في حكم الإجهاض على الإطلاق

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

الفصل الثاني: المقارنة بين الفقه الإسلامي والقانون الإندونيسي في حكم الإجهاض للمغتصبة على

وجه خاص ٥٦

المبحث الأول: أوجه الاتفاق في حكم الإجهاض للمغتصبة على وجه خاص ٥٦

المبحث الثاني: أوجه الاختلاف في حكم الإجهاض للمغتصبة على وجه خاص ٥٨

الباب الرابع: الخاتمة ٦١

أ. نتائج البحث ٦١

أ. التوصيات ٦٢

الفهارس ٦٣

أ. فهرس الآيات القرآنية ٦٣

ب. فهرس الأحاديث النبوية ٦٥

ج. فهرس الأعلام ٦٥

المصادر والمراجع ٦٧

السيرة الذاتية ٧٣

