

## الباب الأول

### المقدمة

بسم الله الرحمن الرحيم

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 محمداً عبده ورسوله.

﴿يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا اتَّقُوا اللَّهَ حَقَّ تُقَاتِهِ وَلَا تَمُوتُنَّ إِلَّا وَأَنتُمْ مُسْلِمُونَ﴾<sup>١</sup>

﴿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﴾<sup>٢</sup>

﴿يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا اتَّقُوا اللَّهَ وَقُولُوا قَوْلًا سَدِيدًا يُصْلِحْ لَكُمْ أَعْمَالَكُمْ وَيَغْفِرْ لَكُمْ ذُنُوبَكُمْ

وَمَنْ يُطِيعِ اللَّهَ وَرَسُولَهُ فَقَدْ فَازَ فَوْزًا عَظِيمًا﴾<sup>٣</sup>

فإن أصدق الحديث كتاب الله، وأحسن الهدي هدي محمد صلى الله عليه وسلم، وشر

الأمور محدثاتها، وكل محدثة بدعة، وكل بدعة ضلالة، وكل ضلالة في النار، أما بعد؛

---

<sup>١</sup> آل عمران: ١٠٢.

<sup>٢</sup> النساء: ١.

<sup>٣</sup> الأحزاب: ٧٠-٧١.

- 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.

إن الله عز وجل قد أكم دين الإسلام فلا يخلو شيئاً إلا قد جاء بيانه في التشريع، وجعل للإنسان عقلاً وفضلهم على سائر حيوانات، ففرق بين الحق والباطل وبين السلامة والضرر حتى يقوم بإدارة حياتهم، مع ذلك قد زلت قدم العبد على ما نهى الله عنه، وتترتب على ذلك عقوبة من أحكام الشريعة والقوانين الوضعي.

#### أ- خلفية البحث

لاشك أن اليوم صار إسقاط الجنين أو الإجهاض من المشاكل الاجتماعية لكثرة وقوعه في هذا العصر، ذكر المنظمة الصحية العالمية (WHO) أن الإجهاض جرى سنوياً بين ٧٣ مليون حادثاً في جميع أنحاء العالم، وأن ست من عشر حالات أو ٦١٪ وقع في الحمل غير مقصوداً.

أن الدوافع التي تدعو إلى الإجهاض متنوعة أعظمها ما ابتلت به النساء هي إنكار الحوامل جنينها من الزنا أو الاغتصاب، فجعل الإجهاض مخرجاً عن الحمل غير مرغوب

المنظمة الصحية العالمية، "الإجهاض"،  
<https://www.who.int/ar/news-room/fact-sheets/detail/abortion>

، الاسترجاع ١٥ ديسمبر ٢٠٢٣.

فيه، خاصة للاغتصاب، فالتحرش الجنسي سبب لصدمة النفسية كضغط نفسي،  
والاكتئاب، والخوف، حبس النفس عن الناس<sup>١</sup>.

أن معظم التحرش الجنسي وقع على المرأة، بينت اللجنة الوطنية للمرأة  
(KOMNAS Perempuan) أن الاغتصاب من أنواع العنف الجنسي<sup>٢</sup>، وتصدر  
البيانات السنوية على التحرش ضد المرأة وتشير إلى أنه لن تمر الأوقات إلا ارتفاع معدل  
التحرش الجنسي، ذكرت أن طوال خمس سنوات السابقة منذ عام ٢٠١٧ بلغ عدد  
التحرش الجنسي في مجال المجتمعي إلى ٧٦٪ الذي يتكون من الفحش (٩١١)،  
والاحتقار الجنسي (٧٠٤)، والاغتصاب (٦٩٩)<sup>٣</sup>، ثم تبين عدد الشكاوى رفع إلى اللجنة

---

<sup>1</sup> Faizah Qurotul Ahyun, Solehati, Benny Prasetya, "Faktor Penyebab Terjadinya Pelecehan Seksual Serta Dampak Psikologis yang Dialami Korban", Al-Athfal: Jurnal Pendidikan Anak, Vol. 3 No. 2, 2022.

<sup>2</sup> Komnas Perempuan, "Lima Belas Bentuk Kekerasan Seksual: Sebuah Pengenalan", <https://komnasperempuan.go.id/instrumen-modul-referensi-pemantauan-detail/15-bentuk-kekerasan-seksual-sebuah-pengenalan>, dirujuk pada 15 Desember 2023

<sup>3</sup> Komnas Perempuan, "CATAHU 2018: Tergerusnya Ruang Aman Perempuan Dalam Pusaran Politik Populisme", <https://komnasperempuan.go.id/catatan-tahunan-detail/catahu-2018-tergerusnya-ruang-aman-perempuan->

- 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.

الوطنية للمرأة في مجال العموم بإندونيسيا عام ٢٠٢٢ بلغ إلى (٢٢٣.٢ حالة/٣٨.٢١٪)

واتبعه مجال خدمة العامة (١٠٢.٤ حالة/٥٢.٢٦٪).<sup>١</sup>

بتجدد الحوادث من المعاملات والجنايات وغيرهما، فتدعو الحاجة إلى معرفة

أحكامهم، لظهور الأسئلة الأخلاقية والقانونية لحق المغتصبة على إجهاض جنينها، ولعل

الجواب بحاجة إلى مطالعة المقاصد الشريعة والقانون الحكومي لا سيما في إندونيسيا

التي أغلب سكانها المسلمين.

فتنوع الحوادث قد ترتب عليها الأحكام المختلفة، وقد نصت القوانين إندونيسية

ما يتعلق بإسقاط الجنين، نصّت قوانين الحقوق البشرية بإندونيسيا رقم ٣٩ عام ١٩٩٩

فصل ٥٣ تكلم بحفظ نفس الجنين وذكر فيه أن كل مولود منكم خلقه في رحم الأم، له

حق الحياة، وإيصال الحياة، وتحسين المعيشة، ثم نصّ القانون الجنائي الوضعية حمايةً

dalam-pusaran-politik-populisme-catatan-kekerasan-terhadap-perempuan-tahun-2017, dirujuk pada 16 Desember 2023.

<sup>1</sup> Komnas Perempuan, " CATAHU2023: Kekerasan terhadap Perempuan di Ranah Publik dan Negara: Minimnya Perlindungan dan Pemulihan", <https://komnasperempuan.go.id/catatan-tahunan-detail/catahu2023-kekerasan-terhadap-perempuan-di-ranah-publik-dan-negara-minimnya-perlindungan-dan-pemulihan>, dirujuk pada 16 Desember 2023.

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.

لحق الجنين السابق، جاء في فصل ٣٤٦ ذكر عقوبة على أي امرأة أسقطت حملها أو قتلت جنينها أو أمرت غيرها نيابة عنها، فإنها محبوسة في السجن على حد الأقصى أربع سنوات، هذا البند وما ترتب عليها من العقوبات في إجهاض الجنين تخالف ما جاء به القانون الصحية الإنجابية رقم ٦١ عام ٢٠١٤ فصل ٣١؛ أن الإجهاض لا يصلح إلا في حالة الضرورة الطبية مما تدعو الحاجة إليه، أو نتيجة حوادث الاغتصاب.

أما المقاصد الشريعة لا يخرج عايتها عن خمسة أمور، حفظ الدين، وحفظ النفس، وحفظ العقل، وحفظ النسل، وحفظ المال، فالشريعة تحفظ كرامة كل نفس فحرم قتل النفس إلا بحق الإسلام، قال الله تعالى ﴿وَلَا تَقْتُلُوا النَّفْسَ الَّتِي حَرَّمَ اللَّهُ إِلَّا بِالْحَقِّ﴾<sup>١</sup>، بين السعدي في تفسيره أن الله عز وجل حرم قتل أي نفس، كبيرة وصغيرة، ذكوره وإناثه، حرا كان أو عبدا، إلا إذا استحقت القتل كالنفس بالنفس، والتارك لدينه المفارق للجماعة، أو غيرهما من الأسباب<sup>٢</sup>.

إن كلا من المقاصد الشريعة والقانون الوضعي يعتبران أصليين مهمين لمعرفة حكم

إجهاض الجنين للمغتصبة، واكتشاف جانب التعارض والاتفاق بين المصالح الفردية

---

<sup>١</sup> الإسراء: ٣٣.

<sup>٢</sup> السعدي، عبد الرحمن السعدي، تفسير كريم الرحمن [مؤسسة الرسالة، ١٣٦٠

هـ/٢٠٠٠م]، 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.

والقواعد الدينية والقوانين المعمولة بها، فينبعث على هذا الدراسة المقاصدية لقنون

الإجهاض الوضعي بإندونيسيا.

## ب- تحديد المسألة

معتمدا على الخلفية السابقة حددت الباحثة البحث تحت ثلاثة أمور؛

أولاً: ما أحكام إجهاض الجنين للمغتصبة في القانون الإندونيسي؟

ثانياً: ما المقاصد الشرعية في النهي عن إجهاض الجنين للمغتصبة؟

ثالثاً: ما انسجام إجهاض الجنين للمغتصبة بين المقاصد الشرعية والقانون الإندونيسي؟

## ج- أهداف البحث

لعل يصدر بتحديد الغرض التالي؛

أولاً: اكتشاف موقف القانون الإندونيسي بإجهاض الجنين للمغتصبة

ثانياً: اكتشاف موقف المقاصد الشرعية الإسلامية في تشريعات قانون إجهاض الجنين

للمغتصبة

ثالثاً: اكتشاف انسجام قانون الإجهاض الوضعي والمقاصد الشرعية

## د- الدراسات السابقة

1. Tanti Agustina Sinambela, Ninon Melatyugra, 2022,

هذا بحث مكتبي على منهج الكيفي، انتقد فيه الباحث قانون الصحة بإندونيسيا رقم

٣٦ عام ٢٠٠٩ التي نصت بجواز الإجهاض على المغصوبات، رأى أن الحياة حق

وما استثنى منه الجنين، فينبغي على أهل البلد حماية وصيانة بحقوق البشرية بإلغاء

استثناء جنين الإجهاض في منع الإجهاض.<sup>1</sup>

2. Virgo Cahyadi, Parningotan Malau, 2021,

على منهج الكيفي، ذكر أن فيه التعارض بين القانون الجنائية وقانون الصحي، لما

نصت القانون الجنائية بمنع الإجهاض مطلقاً وعقوبة على فاعل الإجهاض، ونصت

قانون الصحي بإباحة إجهاض جنين المغتصبة، فرأى الباحث أن المرء لا يعاقب بما

استكره عليه وللمرأة حق خاص لما فُطرت عليها من الإنجاب.<sup>2</sup>

3. Siti Rahmawati Mega Tompunu, Zulfahmi Alwi,

Hamzah Hasan, 2022, هذا بحث مكتبي على منهج المقارنة، تكلم فيه

---

<sup>1</sup> Tanti Agustina Sinambela, Ninon Melatyugra, "Ilegitimasi Aborsi Oleh Korban Perkosaan Berdasarkan Hak Untuk Hidup Janin", Jurnal Ilmu Hukum: Alethea, Vol. 5, No. 2, 2022.

<sup>2</sup> Virgo Cahyadi, Parningotan Malau, "Perlindungan Hukum Terhadap Pelaku Aborsi Korban Pemerkosaan", Justitia : Jurnal Ilmu Hukum dan Humaniora, Vol. 8, No. 1, 2021.

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

٨

أن الأصل في إسقاط الجنين عدم جوازه، وما جاء به قانون الصحة بإندونيسيا رقم ٣٦ عام ٢٠٠٩ من جواز الإجهاض للمغصوبات لا يخرج عن قواعد الدينية، ثم اتفقا على أن سبب جوازه حماية لسلامة الأم، فرأى الباحث إمكان اضطراب نفسية الأم وعقليتها بترك الإجهاض ضرر عليها.<sup>١</sup>

٤. مراد بن عودة حسكر، ٢٠١٤، هذا بحث مكتبي على منهج المقارنة، ذكر الباحث

أن القانون الوضعي بالجزائر قد رتب عقوبة على فاعل الاغتصاب، مع ذلك وجد قلة الاهتمام على امرأة مغصوبة، قد ينتج من الاغتصاب حمل غير مرغوب فيه فأجبرت على اختيار سبيل الإجهاض فاصطدم بقانون العقوبات الذي يجرم فاعله، رأى الباحث عدم قصر وظيفة القانون على الجرائم وعقوباتها بل إيجاد حلول مشاكل الأفراد مراعاة بالعوامل الدينية والقانونية، خاصة في إذن إجهاض جنين المغتصبة.<sup>٢</sup>

اتفق هذا البحث والدراسات السابقة في أنهم يبحث عن إجهاض جنين للمغتصبة، واختلف في أن الأول يبحث في منظور الأحكام الوضعي وبين أحكام حقوق البشرية والثاني مقارنة بين قانون الصحي والقانون الجنائية والثالث مقارنة بين أحكام إجهاض

---

<sup>1</sup> Siti Rahmawati Mega Tomponu, Zulfahmi Alwi, Hamzah Hasan, "Tindakan Aborsi Bagi Korban Pemerkosaan Perspektif Hukum Positif dan Hukum Islam", Qadauna: Jurnal Ilmiah Mahasiswa Hukum Keluarga Islam, Vol. 4, No. 1, 2022.

<sup>2</sup> مراد ابن عودة حسكر، إجهاض المرأة المغتصبة بين الفقه الإسلامي والقانون الوضعي، مجلة الحقيقة: جامعة أحمد دراية أدرار، العدد ٣٠، ٢٠١٤.

- 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.

الجنين المتغصبة الوضعي بالإندونسية والأحكام الإسلامية الرابع مقارنة بين أحكام إجهاض الجنين المتغصبة الوضعي بالجزائري والأحكام الإسلامية، ويتميز هذا البحث عن غيره في أنه دراسة عن أحكام إجهاض الجنين للمغتصبة بالإندونسية في منظور المقاصد الشرعية الإسلامية.

## هـ - الإطار النظري

### ١. الاغتصاب

الغضب لغة أخذ الشيء ظلماً،<sup>١</sup> ثم عرفه الفقهاء أنه الفاحشة في الدبر أو القبل وقيل أنه الإكراه على الزنا أو اللواط، أما الزنا هو كل وطء وقع على غير نكاح صحيح ولا شبهة نكاح ولا ملك يمين،<sup>٢</sup> والمراد هنا انتهاك حرمة المرأة كرهاً. اتفق العلماء على حرمة الاغتصاب مستدلاً بقوله تعالى على حرمة الزنا ﴿وَلَا تَقْرَبُوا الزَّوْجَ إِنَّهُ كَانَ فَاحِشَةً وَسَاءَ سَبِيلًا﴾<sup>٣</sup>.

### ٢. الإجهاض

---

<sup>١</sup> زين الدين الرازي، "مختار الصحاح" [بيروت: المكتبة العصرية، ١٤٢٠هـ / ١٩٩٩م] ط: ٥، ص: ٢٢٧.

<sup>٢</sup> خيرى شاكر محمود، أسماء نوري مزهر، "الاغتصاب أحكام وآثار"، مجلة كلية العلوم الإسلامية، مجلد ٢٩، ص: ٢١٨، سنة 2012.

<sup>٣</sup> الإسراء: ٣٢.

١٠

- 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.

فهو ما يسمى بـ (Abortus) في علم الطبي، أي نزع الحمل -تخصيب البويضة

منويًا- من الرحم قبل أن يقدر على الحياة، إن تحدثت بغير عمد أو كونه خارجا عن طاقة

الأم فيسمى الإجهاض التلقائي، وإن كانت معتمدة فلا يخرج عن سببين إما للحالة الطبية

تدعو الحاجة إليه فيسمى بالإجهاض العلاجي (abortus artificialis)

(therapeuticus)، وإما لغير حالة طبية ويسمى بالإجهاض المحرض (abortus

(provocatus criminalis)

٣. الجنين

الجنين في اللغة يطلق على وصف الولد مادام في رحم الأم.<sup>١</sup>

أما عند القانون الوضعي أن الجنين اعتبر ولدا تاما، فله حقوق كحقوق المولود،

ذكر قانون الحقوق البشرية فصل (١) رقم ٥: أن المراد من الولد هو كل ابن آدم لم يتجاوز

الثامنة عشرة من عمره ولم يتزوج، حتى الجنين في الرحم إن كان في اعتباره مصلحة، وقد

كثر ذكره ولدا وهو الجنين في بقية القوانين. <sup>١</sup> نصح السلف

ثم حدد القانون الوضعي عمر الجنين الذي اعتبره لصالح عملية الإجهاض، وهو

لا يزيد على ١٤ أسبوعا قدر ٩٨ يوما كما نص به قانون الجنائية رقم ١ عام ٢٠٢٣ فصل

٤٦٣.

---

<sup>١</sup> الفيومي، أحمد بن محمد بن علي، "المصباح المنير في غريب الشرح الكبير" [بيروت:

المكتبة العلمية، بدون السنة] ج: ١، ص: ١١١١.

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

#### ٤. مراحل تكوين الجنين

فالله قد بين مراحل تكوين الجنين في القرآن الكريم وهو بعد خلق أبا البشر من

طين أنشأ ذريته من ماء مهين، قال تعالى: ﴿وَلَقَدْ خَلَقْنَا الْإِنْسَانَ مِنْ سُلَّةٍ مِّنْ طِينٍ ۚ ثُمَّ

جَعَلْنَاهُ نُطْفَةً فِي قَرَارٍ مَّكِينٍ ۚ ثُمَّ خَلَقْنَا النُّطْفَةَ عَلَقَةً فَخَلَقْنَا الْعَلَقَةَ مُضْغَةً فَخَلَقْنَا الْمُضْغَةَ

عِظْمًا فَكَسَوْنَا الْعِظْمَ لَحْمًا ثُمَّ أَنْشَأْنَاهُ خَلْقًا آخَرَ فَتَبَارَكَ اللَّهُ أَحْسَنُ الْخَالِقِينَ ۝﴾<sup>١</sup>.

فأول مراتب الجنين هو النطفة: وهو حيث استقرت فيه نطفة الرجل من رحم

المرأة<sup>٢</sup>، ووصفه بالمكين لأنه حرير الذي استقر فيه إلى بلوغ أمره، ثم العلقة: وهي الدم

الغليظ الجامد، فهي تعلق بجدار الرحم، وتكون كالورم في جسم المرأة<sup>٣</sup>، وهذا ما سماه

الطبي بـ (ZIGOT)، المضغة: فسره الطبري بقوله فجعل الله ذلك الدم مضغة، وهي القطعة

من اللحم، ثم جعل تلك المضغة اللحم عظاما<sup>٤</sup>، وهو مسمى بـ (embrio) فتطور

تكوينها إلى أن تتصور بشكل ابن آدم.

<sup>١</sup> المؤمنون (٢٣): ١٢-١٤.

<sup>٢</sup> الطبري، محمد بن جرير، "جامع البيان عن تأويل آي القرآن" [مكة المكرمة: دار

التربية وبدون التاريخ] ج: ١٩، ص: ١٦.

<sup>٣</sup> محمد علي حسن الشوكي، "نفخ الروح في الجنين، بين إعجاز القرآن والسنة،

وبين الدراسات الطبية الحديثة"، مجلة كلية أصول الدين والدعوة بالمنوفية، مجلد ٣٩، ص:

٢٠٠٨، عام ٢٠٢٠.

<sup>٤</sup> الطبري، محمد بن جرير، "جامع البيان عن تأويل آي القرآن"، ج: ١٩، ص: ١٦.

- 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.

نفخ فيه الروح بعد تمام ١٢٠ يوما قدر أربعة أشهر كما جاء في الحديث عنه

ﷺ (إِنَّ أَحَدَكُمْ يُجْمَعُ خَلْقُهُ فِي بَطْنِ أُمِّهِ أَرْبَعِينَ يَوْمًا، ثُمَّ يَكُونُ عَلَقَةً مِثْلَ ذَلِكَ، ثُمَّ يَكُونُ

مُضْغَةً مِثْلَ ذَلِكَ، ثُمَّ يَبْعَثُ اللَّهُ مَلَكًا فَيُؤَمِّرُ بِأَرْبَعِ كَلِمَاتٍ، وَيُقَالُ لَهُ: اكْتُبْ عَمَلَهُ، وَرِزْقَهُ،

وَأَجَلَهُ، وَشَقِيٍّ أَوْ سَعِيدٍ، ثُمَّ يُنْفَخُ فِيهِ الرُّوحُ، ...).<sup>١</sup>

والشاهد أن الله قد شهد بخلق ابن آدم وهو في ثلاث مراحل ولكل أربعين، ثم

أرسل ملكا فنفخ الروح.<sup>٢</sup>

٥. المقاصد الشريعة

أن الشريعة الإسلامية جاءت لحكم عظيم وهذا كما بين أحمد الريسوني حيث

قال إن المقاصد الشريعة هي الغايات التي وضعت الشريعة لأجل تحقيقها لمصلحة العباد،<sup>٣</sup>

ولها هدف أساسي الذي ضم في خمسة أمور وهو حفظ الدين، وحفظ النفس، وحفظ

النسل، وحفظ العقل، وحفظ أموال الناس.

نمج السلف

<sup>١</sup> البخاري، أبو عبد الله محمد بن إسماعيل البخاري الجعفي، "صحيح البخاري" [دمشق:

دار ابن كثير، ١٤١٤ هـ/١٩٩٣ م] ط: ٥، ج: ٣، ص: ١١٧٤، كتاب بدء الخلق، باب قول الله تعالى، رقم ٣٠٣٦.

<sup>٢</sup> محمد الأمين بن عبد الله الأزمي العلوي الهزري الشافعي، "الكوكب الوهّاج والرّوض

البهّاج في شرح صحيح مسلم بن الحجاج" [مكة المكرمة: دار طوق النجاة، ١٤٣٠ هـ - ٢٠٠٩ م] ط: ١، ج: ٢٤، ص: ٥١٢، رقم: ٦٥٦٤.

<sup>٣</sup> نور الدين بن مختار الخادمي، "علم المقاصد الشرعية" [بدون المدينة: مكتبة العبيكان،

١٤٢١ هـ - ٢٠٠١ م] ط: ١، ص: ١٦.

- 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.

وخاصة مقصد حفظ النفس فالإسلام قد أكرم كل نفس بشريعتها حتى الولد في

بطن أمه دلت على ذلك كان النبي ﷺ قضى غرةً على قتل الجنين،<sup>١</sup> يقوي قول الله تعالى

﴿وَلَا تَقْتُلُوا النَّفْسَ الَّتِي حَرَّمَ اللَّهُ إِلَّا بِالْحَقِّ﴾<sup>٢</sup>، أي لا يحل قتل النفس إلا بما أحله الله

كالنفس بالنفس والزاني أو غيرهما من الأسباب.

## ٦. أحكام إجهاض جنين المغتصبة

فالعلماء فرقوا أحكام الاجهاض بين قبل نفخ الروح وما بعد نفخه؛ أما ما قبل نفخ الروح

فأجازه بعض أهل العلم قبل أربعين يوماً من الحمل ومنعه بعضهم مطلقاً، وممن أجازه هو

الحنفية،<sup>٣</sup> قال الرملي رحمه الله تعالى: والراجح تحريمه بعد نفخ الروح مطلقاً وجوازه قبله،<sup>٤</sup>

احتج هذا الفريق بأن ما قبل الأربعين هي النطفة، والنطفة هي الماء لا تخليق فجاز إسقاطها،



<sup>١</sup> البخاري، أبو عبد الله محمد بن إسماعيل البخاري الجعفي، "صحيح البخاري" ج: ٥،

ص: ٢١٧٢، كتاب الطب، بالكهانة، رقم ٥٤٢٦.

<sup>٢</sup> الإسراء (١٧): ٣٣.

<sup>٣</sup> ابن عابدين، محمد أمين، "حاشية رد المحتار، على الدر المختار: شرح تنوير الأبصار"

[مصر: مطبعة مصطفى البابي الحلبي، ١٣٨٦ هـ / ١٩٦٦ م] ط: ٢، ج: ٣، ص: ١٧٦.

<sup>٤</sup> الرملي، شمس الدين محمد بن أبي العباس أحمد، "نهاية المحتاج إلى شرح المنهاج"

[بيروت: دار الفكر، ١٤٠٤ هـ / ١٩٨٤ م] ط: أخيرة، ج: ٨، ص: ٤٤٣.

- 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.

وقال أنها ليس بآدمي فلا حرمة لها، واشترط بعض أهل العلم وجود عذر ولعل هذا تطبيقاً

للقاعدة "الضرر يزال" لما يسبب هذا الحمل من ضرر النفسي والبدني على المرأة المغتصبة.<sup>١</sup>

وقال فريق الثاني ممن يقول بالمنع منهم الدردير رحمه الله: ولا يجوز إخراج المني

المتكون في الرحم، ولو قبل الأربعين يوماً، وإذا نفخت فيه الروح حرم إجماعاً،<sup>٢</sup> استدلل

هذا الفريق بما روى عن أبي هريرة أنه قال: (قَضَى رَسُولُ اللَّهِ ﷺ فِي جَنِينِ امْرَأَةٍ مِنْ بَنِي

لَحْيَانَ سَقَطَ مَيِّتًا بَعْرَةً، عِنْدَ أَوْ أُمَّةٍ . . .)<sup>٣</sup>، أن الجنين اسم ما في البطن وإيجاب الغرة يدل

الاحترام، أيضاً أن النطفة مبدأ الخلق واتلافه اعتداء على أصل الخلق، فلا يجوز إسقاطه.<sup>٤</sup>

وأما الاجهاض بعد نفخ الروح فلا خلاف في حرمة، لاعتبار الجنين آدمياً بعد

نفخه وإسقاطه قتلاً، مع خلاف بينهم هل يعتبر تعارض حياة الأم والولد عذراً بإباحة

الاجهاض، فمن اعتبره عذراً احتج بالقاعدتين الضرر يزال واحتمال أخف ضررين، ومن

منعه مطلقاً استدلل بقوله تعالى على منع القتل وهو عام لكل الأدمي فيه الروح.

<sup>١</sup> الرملي، شمس الدين محمد بن أبي العباس أحمد، "نهاية المحتاج إلى شرح المنهاج"،

ج: ٨، ص: ٤٤٢.

<sup>٢</sup> يوسف بن عبد الله الشيبلي، "حكم الإجهاض في الفقه الإسلامي" [السعودية: المعهد

العالي للقضاء، دون عام] ص: ٦٥.

<sup>٣</sup> البخاري، أبو عبد الله محمد بن إسماعيل البخاري الجعفي، "صحيح البخاري" ج ٦٣،

ص: ٢٤٧٨، كتاب الفرائض، باب ميراث المرأة والزوج مع الولد وغيره، رقم ٦٣٥٩.

<sup>٤</sup> يوسف بن عبد الله الشيبلي، "حكم الإجهاض في الفقه الإسلامي"، ص: ١٢.

<sup>٥</sup> وزارة الأوقاف والشئون الإسلامية، "الموسوعة الفقهية الكويتية" [الكويت: دار السلاسل،

١٤٠٤ هـ - ١٩٨٣ م] ط: ٢، ج: ٢، ص: ٥٧.

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.

١٥

## و- منهج البحث

### ١. نوع البحث

هذا البحث يعتبر بحثاً مكتوباً، فهو بحث الذي يستخدم البيانات المكتوبة

كالمصادر الرئيسي ثم يقوم الباحث بتحليله.

### ٢. جمع البيانات

يكون جمع البيانات عن مواد المكتبية الذي يحصل من اللوائح القانونية وكتب

أهل العلم والمقالات العلمية التي تتعلق بمحل الدراسة.

### ٣. تحليل المسألة

يكون تحليلها على منهج الكيفي وهو بحث معيار القانوني، الذي درس فيه

القواعد واللوائح القانونية يقصد به إيضاح حجة في إثبات الأحكام الوضعي.

## ز- خطة البحث

الباب الأول: المقدمة، تشتمل على:

أ. خلفية البحث

ب. تحديد المسألة

ج. أهداف البحث

د. الدراسات السابقة

هـ. الإطار النظري

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.

و. منهج البحث

ز. خطة البحث

## الباب الثاني: الأحكام الوضعي الإندونيسي في إجهاض جنين المغتصبة

الفصل الأول: النظام المنصوص على إجهاض جنين المغتصبة



الفصل الثاني: المصالح والمفاسد لإجهاض الجنين للمغتصبة

الفصل الثالث: مدى انسجام القانون الوضعي الإندونيسي والمقاصد الشرعية

**@ 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.

١٧

الباب الرابع: خاتمة، تشتمل على:

الفصل الأول: نتائج البحث

الفصل الثاني: التوصيات

