

## رفض إثبات النكاح

في المحكمة الدينية سيدوارجو بنظر الفقه الإسلامي

أحمد فناني

ahmadfanani@unida.gontor.ac.id

نور حميدة

chamie.dyah87@gmail.com

### ABSTRAK

Pernikahan bagi orang Islam di Indonesia diatur dalam Undang-Undang Perkawinan Nomor 1 Tahun 1974, bahwa pernikahan yang sah apabila dilakukan menurut hukum masing-masing agama dan kepercayaannya masing-masing, dan tiap perkawinan harus dicatat sesuai dengan peraturan perundang-undangan yang berlaku. Pernikahan yang sah menurut hukum Islam apabila telah memenuhi syarat dan rukun perkawinan. Akta Nikah merupakan alat bukti otentik membuktikan adanya perkawinan. Di Indonesia terdapat pernikahan yang dilaksanakan siri tanpa mendaftarkan pernikahannya di Kantor Urusan Agama (KUA). Pernikahan ini tidak memiliki kekuatan hukum, dan untuk mendapatkan kekuatan hukum maka perkawinan ini dapat diajukan permohonan itsbat nikah di Pengadilan Agama yang mana telah dijelaskan pada Pasal 7 ayat (1) Kompilasi Hukum Islam (KHI). Penolakan itsbat nikah di Pengadilan Agama dikarenakan perkawinan yang dilakukan oleh pemohon tidak sah syarat dan rukunnya. Hasil penelitian dalam putusan Nomor: 0180/PDT.P/2015.PA.Sda disimpulkan bahwa alasan Majelis Hakim Pengadilan Agama Sidoarjo menolak permohonan itsbat nikah karena pernikahan diantara keduanya tidak memenuhi syarat dan rukun perkawinan. Dalam perkara ini, pemohon melakukan poligami dengan menikah siri dengan istri keduanya tanpa ada izin dari istri pertama dan tidak memiliki surat legalitas dari Pengadilan Agama Sidoarjo. Pemohon dinikahkan oleh

seorang wali yang tidak berwenang, karena ayahnya sebagai wali mujbir tidak mau menikahkan, dengan itu disimpulkan bahwa perkawinan tidak sah menurut agama. Alasan penolakan Majelis Hakim terhadap permohonan Itsbat Nikah menurut hukum Islam benar dan tepat.

Kata Kunci : KUA, Perkawinan dan KHI

## 1. المقدمة

الزواج سنة من سنن الله في الخلق والتكوين، وقد رغب الإسلام في الزواج بصورة متعدّدة للترغيب.<sup>1</sup> والزواج من ذكر خطوة الوعد من قبل شخصين بين الرجل والمرأة وفقاً على الأحكام الدينية وقانون الدولة. كان معنى الزواج في المادة 1 من قانون المناكحات رقم (1) سنة 1974 هو ربط الحسد والباطن بين الرجل والمرأة لتكوين الأسرة السعيدة.<sup>2</sup> وأما الزواج عند المادة 2 من مجموعة الأحكام الإسلامية فتضمن حفل الزواج قيمة للعبادة، هو عقد أو ربط قوي وميثاق غليظ وعبادة وطاعة الله تعالى.<sup>3</sup> ونصّت مادة 2 من القانون رقم (1) سنة 1974 عن المناكحات تلتزم المبادئ التالية<sup>4</sup>:

<sup>1</sup> السيد السابق، فله السلام، ج 2، (الناشر: مكتبة العصرية، 2010)، ص 5.

<sup>2</sup> P.N.H. Simanjuntak, Hukum Perdata Indonesia, (Jakarta: Kencana, 2015), hal. 32.

<sup>3</sup> Pasal 2 Kompilasi Hukum Islam Tentang Dasar Dasar Perkawinan: "Perkawinan menurut hukum Islam adalah pernikahan, yaitu akad yang sangat kuat atau mitsqan ghalidzan untuk mentaati perintah Allah dan melaksanakannya merupakan ibadah".

<sup>4</sup> Pasal 2 Undang-Undang Nomor 1. Pasal 2 Tahun 1974 Tentang Perkawinan:

1. عقد الزواج الصحيح هو عقد الزواج بالنظام الدينية

والاعتقاد العاقد نفسه

2. ومكتوب في مكتب الشؤون الدينية مطابق بالقانون

الحاضر.

من تلك المبادئ فعلى الزوجين أن يسجلاً وثيقة الزواج في مكتب الشؤون الدينية مع إيفاء الأركان والشروط الشرعية.<sup>5</sup> صح الزواج وفق لأحكام الدينية وموافق بأركان وشروط الشرعية منه. لا يصح النكاح السرّ عند مكتب الشؤون الدينية، وهذا لنقصان إتمام الشروط صحة الزواج اللازمة عند الدولة. ولكنّ أبحاث مكتب الشؤون الدينية لتقديم إثبات النكاح أمام المحكمة الدينية ليكون دليلاً شاملاً من الزواج السرّ عند قانون الوضعي.

ومما سبق بالذكر من أسباب جواز إثبات النكاح، فالقاضي يقرر إثبات النكاح إذا استوفى مرشح الزواج الأركان والشروط الزواج، ويقرر الرّفص إذا لم يستوف ما أقرّ القاضي.<sup>6</sup>

<sup>5</sup> 1). Perkawinan adalah sah, apabila dilakukan menurut hukum masing-masing agamanya dan kepercayaannya itu,

2). Tiap-tiap perkawinan dicatat menurut peraturan perundang-undangan yang berlaku".

<sup>6</sup> Jamaluddin, Buku Ajar Hukum Perkawinan, (Sulawesi: Unimal Press, 2016), hal. 47.

<sup>7</sup> Hasil Wawancara Drs. Juraemi Arief Majelis Hakim Pengadilan Agama Kabupaten Sidoarjo, Kamis, 2 Februari 2017 pada pukul 16.30 WIB.

2. صحَّ عقد الزواج بوجود الولي من المرأة

3. وجود شاهدين، صحَّ عقد الزواج بوجود شاهدين الذين

بشاهدان العقد

4. صياغ العقد، الإيجاب والقبول

وبين في مجموعة الأحكام الإسلامية مادة 14، أن أركان صحَّة الزواج هي: الزوج، الزوجة، وليَّ النكاح، الشهود، الإيجاب والقبول.<sup>11</sup> وأما توثيق الزواج فلم يكن شرطا عند الأحكام الإسلامية، لئلا في الزواج ضرار. لذلك على الزوجين أن يسحله ويعلنه.

التوثيق كلُّ ما يجعل شيء حكما أو قضاء في العقد أو العهد، وليحافظ حقوق النَّاس فيه، وليكون دليلا على مستحقِّ الحقوق.<sup>12</sup> ففي توثيق الزواج حفظ لحقوق الزوجين والأولاد، ولذلك لا يعترفون بالزواج إلا إذا كان موثقا.<sup>13</sup> أوجبت الحكومة توثيق

2. البحث

صح الزواج عند الأحكام الإسلامية وفقا بشروط وأركان الزواج. وقد وصفت صحَّة الزواج بموجب المادة 2 من قانون رقم (1) سنة 1974 عن المناكحات، صحَّ الزواج مستفيذا على الأحكام الدين ومعتقدا على اعتقادهم.<sup>7</sup>

والشروط في الزواج هي ما يشترطه أحد الزوجين على الآخر مما له فيه الغرض، ويراد بها الشروط المقتزنة بالإيجاب أو القبول.<sup>8</sup> والركن عند جمهور العلماء هو ما به قوام الشيء ووجوده، فلا يتحقَّق إلا به، أو ما لا بد منه، وبعبارة الشهيرة هو مالا توجد الماهية الشرعية إلا به، أو ما تتوقف عليه حقيقة الشيء، سواء أكان جزءا منه أم خارجا عنه.<sup>9</sup> وأما جمهور العلماء فيقولون أن الركن في الزواج منها:<sup>10</sup>

1. وجود الزوج والزوجة

<sup>7</sup> Pasal 2 Ayat 1 Undang-Undang Nomor 1 Tahun 1974 Tentang Perkawinan. "Perkawinan adalah sah, apabila dilakukan menurut hukum masing-masing agamanya dan kepercayaannya itu".

<sup>8</sup> وهمة الزَّحيلي، الفقه الإسلامي وأدلتها، ج. 7، (دمشق: دار الفكر، 2008)، ص. 53.

<sup>9</sup> وهمة الزَّحيلي، نفس المرجع، ج. 7، ص. 36.

<sup>10</sup> وهمة الزَّحيلي، نفس المرجع، ج. 7، ص. 36.

<sup>11</sup> Jamaluddin. Ibid., hal. 50

<sup>12</sup> Yusuf ad-Duraiwisy, diterjemakan oleh Muhammad Hasyim. Nikah Siri, Mut'ah, dan Kontrak dalam Timbangan Al-Qur'an dan As-Sunnah. (Jakarta : Unimal Press, 2010), hal. 81

<sup>13</sup> Neng Yani Nurhayani, Hukum Perdata, (Bandung: Pustaka Setia , 2015), hal. 105

قبول طلب إثبات النكاح بنظر المادة 7 رقم (3) حرف c في مجموعة الأحكام الإسلامية \* كل الزوج الذي عقد بعدم مواع الزواج في قانون المناكحات رقم (1) سنة 1974.<sup>16</sup>

قرار رئيس المحكمة العليا “Keputusan Mahkamah Agung RI Nomor KMA/032/SK/2006 tentang Pedoman Pelaksanaan Tugas dan Administrasi Pengadilan Agama” سنة 2010 ، عن إثبات النكاح هو صورة المُصدقة للزواج معاقد على الشريعة الإسلامية، بعدم توثيق الزواج من مكتب الشؤون الدينية.<sup>17</sup> ومن أهمية إثبات النكاح في المحكمة الدينية هي جعل بينة قوية من جهة السلطة القضائية أو المجتمعات باستعمال توثيق الزواج من المحكمة الدينية. وإحدى من مهنته هي تنظيم الحكومة وإلى رعاية على الحقوق في المجتمع.

الرفض هو ضد من القبول أو رماه وتركه.<sup>18</sup> وإن رفض إثبات النكاح في المحكمة الدينية هو قرار القاضي المحكمة الدينية

<sup>16</sup> Bagir Manan, Jurnal Mimbar Hukum dan Peradilan, Diterbitkan oleh Pusat Pengembangan Hukum Islam dan Masyarakat Madani (PPHIMM), Jakarta Pusat: Edisi Nomor 75, 2012, hal. 122

<sup>17</sup> Melita Djohan De, "Isbat Nikah Dalam Hukum Islam Dan Perundang-Undangan Di Indonesia", Pranata Hukum Volume 8 Nomor 2 Juli 2013, hal. 139.

<sup>18</sup> كميل إسكندر حشيمه، للنقد الوسيط، (بيروت: دار الشرق، 2002م)، ص 270

الزواج ليثبت الدليل الزواج وتوثيق له المصلحة الذي يقسه إلى قواعد الفقه في درء المفاسد مقدم على جلب المصلحة.<sup>14</sup>

وحتى التنفيذ في المحكمة الدينية تتوسع وتتطور، إذا لا يوجد توثيق الزواج، وعلى الزوجين أن يقدموا إثبات النكاح أمام المحكمة الدينية. بينت مجموعة الأحكام الإسلامية المادة 7 عن إثبات النكاح فيما يتعلق

1. تحليل الطلاق
2. فقدان شهادة الزواج
3. وجود شك صحة الزواج
4. عقد الزواج قبل إقرار قانون رقم (1) سنة 1974 عن المناكحات.
5. عدم مواع الزواج في قانون رقم (1) سنة 1974 عن المناكحات<sup>15</sup>

<sup>14</sup> Zainuddin Ali, Hukum Perdata Islam Di Indonesia, cetakan pertama, (Jakarta: Sinar Grafik, 2006), hal.30

<sup>15</sup> P.N.H. Simanjuntak, Hukum Perdata Indonesia, (Jakarta: Kencana, 2015), hal. 78

الزواج، فكل الزواج يقع بدون الولي أو من بنوب منابه يقع باطلا.<sup>23</sup>

والزواج بين المدعي الأول والثاني من الزواج الثاني لمدعي الاول ولم تستأذن من زوجة الأولى. ظهرت دعوات جديدة في عصرنا تمنع تعدد الزوجات إلا بإذن القاضي، ليثأكد من تحقق ما شرطه الشرع لإباحة التعدد، لأن الناس استعمال رخصة التعدد للمأذون بها شرعا.<sup>24</sup> وأما في القانون مادة 5 رقم (1) سنة 1973 عن المناكحات، لا بد أن يأتي بشرط: وجود الإذن من الزوجة.

1. رفض إثبات النكاح قرار رقم Pdt.P/2015/PA.Sda/0180 في المحكمة الدينية سيدورجو بنظر الفقه الإسلامي

توثيق الزواج بين الزوجين لحفظ الحقوق المتروجين لتلا بضر بين طرفين. والمحكمة الدينية تعطي فرصة لمن لا يستحق توثيق الزواج أن يقدم إثبات النكاح أمام المحكمة الدينية. ولكن لازم على المحكمة الدينية أن يفحص العريضة ويقبل أو يرفض طلب المدعي. كان المدعي الأول والثاني عقدا زواج الثاني

<sup>23</sup>عبد الرحمن المرزوقي، كتاب الفقه على المذاهب الأربعة، ج 4، (بيروت: دار الفكر، 1434هـ)، ص 42

<sup>24</sup>وهذا المرجع، المرجع السابق، ج 7، ص 195

يرفض طلب إثبات النكاح بسبب عدم وفاء شروط وأركان الزواج.<sup>19</sup>

كان المدعي يقدم إثبات النكاح أمام المحكمة الدينية سيدورجو لإعفاء شروط صحة الزواج. رفض القاضي إثبات النكاح لأن الزواج لم يستوف شروط وأركان الزواج. في هذا القرار، أن عقد الزواج بغير ولي المخير مع أنه حياً قادراً.

أن عقد الزواج من أهم العقود في حياة الناس. الولي هو من يتولى تزويج المرأة.<sup>20</sup> ولي النكاح هو الذي يتوقف عليه صحة العقد فلا يصح بدونته، وهو الأب أو وصيه والقريب العاصب والمعتق والسلطان والمالك.<sup>21</sup> ذهب جمهور الفقهاء إلى أنه لا يصح عقد النكاح إلا بالولي يتزوج المرأة وإلا فيكون زواجها باطلا، وأنها ليس لها أن تزوج غيرها من النساء، وهو الظاهر من أقوال الشافعية والمالكية والحنابلة.<sup>22</sup> وهم يتفقون على ضرورة وجود الولي في

<sup>19</sup> Wawancara Drs. Jureimi Arief Mejlis Hakim Pengadilan Agama Sidoarjo Kamis: 2 Februari 2017, Pukul 16.00.

<sup>20</sup>عبد الرحمن المرزوقي، موسوعة الفقه الإسلامي، زيت الأناكار الدولية، 1430 هـ - 2009 م، ج 5، ص 25.

<sup>21</sup>عبد الرحمن المرزوقي، المرجع السابق، ص 29.

<sup>22</sup>عبد الرحمن المرزوقي، فقه الكتاب السنن، ج 1، (فلسطين: دار السلام، 1419 هـ - 1999 م)، ص 327.

بالسرّ وبدون وليّ الخمر. فمن تلك المشكلة يحتاج المدعي طلب

الأمر متعددة في المحكمة الدينية سيدوارجو، وهي:

1. قبول القاضي طلب إثبات النكاح
2. قرار صحة الزواج بين المدعي
3. تسجيل توثيق الزواج في مكتب الشؤون الدينية في

فرامبون سيدوارجو

فالقاضي يحتاج الدلائل لإثبات النكاح من تعدد الزوجات لعقد نكاح السرّ وهو من شروط وأركان الزواج كما ورد في مادة 2 من قانون المناكحات رقم 1 سنة 1974 وفي مادة 14 من مجموعة الأحكام الإسلامية . أن الولي من الشخص الذي يتوفى عليه صحة العقد فلا يصح بدونه. وبدليل عائشة، قالت: قال رسول الله صَلَّى اللهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ: {أَيُّمَا امْرَأَةٍ لَمْ يَنْكَحْهَا الْوَلِيُّ فَنِكَاحُهَا بَاطِلٌ، فَنِكَاحُهَا بَاطِلٌ، فَنِكَاحُهَا بَاطِلٌ} <sup>25</sup> حكم الزواج بدون ولي فاسد يجب فسخه عند المحاكم. فمن هذا الواقع، وجد القاضي أن المدعي الأول والثاني لم يستوفيا الشروط المطلوبة، وهي:

1. في تعدد الزوجات من مادة 5 رقم 1 قانون المناكحات <sup>26</sup>

1. إذن من الزوجة الأولى من قبل المحكمة الدينية

سيدوارجو في تعدد الزوجات

2. لا بد في الزوج له القدرة في النفقات لحياة الزوجة

وبنائها

3. كفاله الزوج بالعدالة بين الزوجات والبنون

2. وليّ الخمر لمرشحة الزوج، ألا وهو الأب في الزواج

ومما سبق بالذكر، قرّر القاضي المحكمة الدينية

سيدوارجو برفض إثبات نكاحها مؤسسا بالقوانين السابقة

وأصدر قرار رقم Pdt.P/2015/PA.Sda/0180 المحكمة

الدينية سيدوارجو.

2. تحليل رفض إثبات النكاح في المحكمة الدينية سيدوارجو رقم

PA.Sda/2015/PDT.P/0180 من نظر الفقه الإسلامي

الزواج سنة من سنن الله في الخلق والتكوين، وهي عامة

مطرودة. عقد الزواج يفيد حل العشرة بين الرجل والمرأة بما

<sup>26</sup> Pasal 4 ayat 1 Undang-Undang Nomor 1 Tahun 1974 tentang Dasar Perkawinan, "Dalam hal seorang suami akan beristeri lebih dari seorang sebagaimana tersebut dalam Pasal 3 ayat (2) Undang-undang ini maka ia wajib mengajukan permohonan kepada Pengadilan di daerah tempat tinggalnya".

<sup>25</sup> انظر إلى صحيح ابن حبان، ج 9، رقم 4074، ص 384.

الدولة، لأن لا دليلا في الزواج إلا بالتوثيق، وهو دليل مصدقة للزواج. للمحكمة الدينية سلطة لقرار الحكم كل طلب المدعي حيث بالاعتبار لجنة التحكيم مطابق بالقوانين الحاضر. إما توثيق الزواج لا يكن شرطا في الزواج عند الأحكام الدينية، لكنه كأدلة صحيحة شاملة لدفع كل الحقوق الزوجين.

كل طلب إثبات النكاح قدمه المدعي أمام المحكمة الدينية لا يقرر قبوله حالا، بل على القاضي أن ينظر إلى تمام شروط وأركان الزواج. وإذا لم يتم فيرفض القاضي طلب إثبات النكاح من المدعي ولا يجوز بين الاثنين يستمر الحياة معا. ووجود إثبات النكاح لرعاية الحكم الزواج لئلا يخالف الزواج الأحكام إما في الدين أو الدولة، وإقامة الحكم عن إثبات النكاح لئلا يتخلو الحكم الزواج ويكون الأحكام للمناكحات صارحا واقيا عند المجتمعات.

وصفت قانون المناكحات (UUP) المادة 2 رقم (1) سنة 1974 عن صحة الزواج، أن الزواج مستقيما على الأحكام الدينية ومعتادا على اعتقاد دينهم.<sup>29</sup> وضح معناه مستقيا على شروط وأركان. عند الجمهور العلماء أن صحة

<sup>29</sup> Jurnal Mimbar Hukum dan Peradilan, op.cit., hal.116

يتقاضاه الطبع الإنساني مدى الحياة ويجعل لكل منهما حقوق قبل صاحبه وواجبات عليه.<sup>27</sup> قوله صلى الله عليه وسلم: "النكاح سنتي فمن رغب عن سنتي فليس مني".<sup>28</sup>

قد أقامت الحكومة نظاما لمسيرة حياة المجتمع، لتكون حياة المجتمع مطمئنا وترتيا حكما ولا يضر بعضها بعضا. قررت الحكومة أحكام المناكحات ومجموعة الأحكام الإسلامية لتكون مصدر الحكم للمتزوجين ولتأكيد صحة الزواج، ولحفظ حقوق الناس، وعلى كل المجتمع إطاعتها.

وقانون الإندونيسيا تعطي حيلة لمن يتزوج بغير توثيق الزواج أن يقدم إثبات الزواج أمام المحكمة الدينية. والأمر بالشيء أمر بوسائل، أن حفظ حقوق الناس من أمر مهم، فتوثيق الزواج يكون وسيلة لحفظه. في هذا البحث كان لمدعي يقدم إثبات النكاح في المحكمة الدينية سيدوارجو ليكون نكاحهما دليلا شاملا من بين الزوجين.

أقامت حكومة إندونيسيا نظوم عن إثبات النكاح في المحكمة الدينية للحصول إلى توثيق الزواج لاعتراف الحكم من

<sup>27</sup> سورة الروم، الآية 21

<sup>28</sup> حلق عليه، نظر إلى نوع المرام ولأنه الأحكام، ص. 222، رقم 838/2.

الدولة، لأن لا دليلا في الزواج إلا بالتوثيق، وهو دليل مصدقة للزواج. للمحكمة الدينية سلطة لقرار الحكم كل طلب للمدعي حيث بالاعتبار لجنة التحكيم مطابق بالقوانين الحاضر. إما توثيق الزواج لا يكن شرطا في الزواج عند الأحكام الدينية، لكنه كأدلة صحيحة شاملة لدفع كل الحقوق الزوجين.

كل طلب إثبات النكاح قدمه للمدعي أمام المحكمة الدينية لا يقرر قبوله حالا، بل على القاضي أن ينظر إلى تمام شروط وأركان الزواج. وإذا لم يتم فيرفض القاضي طلب إثبات النكاح من المدعي ولا يجوز بين الاثنين يسمر الحياة معا. ووجود إثبات النكاح لرعاية الحكم الزواج لتلا يخالف الزواج الأحكام إما في الدين أو الدولة، وإقامة الحكم عن إثبات النكاح لتلا يتلوه الحكم الزواج ويكون الأحكام المناكحات صارحا وإليا عند المجتمعات.

وصفت قانون المناكحات (UUP) المادة 2 رقم (1) سنة 1974 عن صحة الزواج، أن الزواج مستفيدا على الأحكام الدينية ومعتمدا على اعتقاد دينهم.<sup>29</sup> وضح معناه مستفيا على شروط وأركان. عند الجمهور العلماء أن صحة

<sup>29</sup> Jurnal Mimbar Hukum dan Peradilan, op.cit, hal.116

يتقاضاه الطبع الإنساني مدى الحياة ويجعل لكل منهما حقوق قبل صاحبه وواجبات عليه.<sup>27</sup> قوله صلى الله عليه وسلم: "النكاح سنتي فمن رغب عن سنتي فليس مني".<sup>28</sup>

قد أقامت الحكومة نظاما لمسيرة حياة المجتمع، لتكون حياة المجتمع مطمئنا وترتيا حكما ولا يضر بعضها بعضا. قررت الحكومة أحكام المناكحات ومجموعة الأحكام الإسلامية لتكون مصدر الحكم للمتزوجين ولتأكيد صحة الزواج، ولحفظ حقوق الناس، وعلى كل المجتمع إطاعتها.

وقانون الإندونيسيا تعطي حيلة لمن يتزوج بغير توثيق الزواج أن يقدم إثبات الزواج أمام المحكمة الدينية. والأمر بالشيء أمر بوسائل، أن حفظ حقوق الناس من أمر مهم، فتوثيق الزواج يكون وسيلة لحفظه. في هذا البحث كان المدعي يقدم إثبات النكاح في المحكمة الدينية سيدوارجو ليكون نكاحهما دليلا شاملا من بين الزوجين.

أقامت حكومة إندونيسيا نظوم عن إثبات النكاح في المحكمة الدينية للحصول إلى توثيق الزواج لاعتراف الحكم من

<sup>27</sup> سورة الروم، الآية 21

<sup>28</sup> شرح عليه، انظر إلى بوع المرام وأوله الأحكام، من 222، رقم 838/2.



وليّ الزواج من أهمّ مسائل الولاية في الزواج، إذ هو أهمّ مميزاته عن عقود للمعاملات. فلا يصح الزواج إلا بالولي، ووجود الولي من أركان الزواج. الولي هو من يتولى تزويج المرأة والأحق بتزويج البنت هو أبوها، ثم وصيه في الزواج. الزواج بدون ولي فاسد يجب فسخه عند القاضي، أو الطلاق من الزوج.<sup>31</sup> وليّ الغير أحقّ في إنكاح بنته لأنه أكمل نظراً، أقرب نسباً وأشدّ شفقة، وإن زوج الأبعد أو زوج أجنبي ولو حاكماً من غير عذر للأقرب لم يصح الزواج لعدم الولاية من العاقد عليها مع وجود مستحقها وهو الولي الغير. وأن الولي شخص يتم صحة العقد فلا يصح بدونه. مناسب بالحديث عائشة: {أبما امرأة نكحت بغير إذن وليها فنكاحها باطل}،<sup>32</sup> وزواج المرأة بدون وليها فزوجها باطل. فبذلك أبطل القاضي المحكمة الدينية الزواج دون الولي فيرفض إثبات النكاح.

أما تعدد الزوجات فهو أمر نادر، بلحاً الإنسان إليه عند الحاجة إليه، وإنما أباحتها الشريعة بشروط خاصة، ولأسباب داعية. تعدد الزوجات له شروط مهمة في أحكام

<sup>31</sup> محمد بن إبراهيم بن عبد الله التوماني، المرجع السابق، ص 803.

<sup>32</sup> عهد الزحيلي، المرجع السابق، ج 7، ص 84.

الزواج مستغنياً على أركان وشروط الزواج، فلا يتحقق إلا بمعا، أو ما لا بد منه، سواء أكان جزءاً منه أم خارجاً عنه. جمهور العلماء يقولون أن الأركان الزواج منها: وجود الزوج والزوجة، وجود الولي من المرأة، وجود شهادان، صياغ العقد، الإيجاب والقبول.<sup>30</sup>

قرر القاضي برفض إثبات النكاح في المحكمة الدينية سيدوارحو لأن المدعي الأوّل والثاني لم يستوف على أركان الزواج، وهو يتزوج بغير الولي الغير، وأما وجود الولي الغير واجب. ذهبت الشافعية أن الولي شرط في نكاحها لا يصح العقد إلا به وليس لها أن تنفرد بالعقد على نفسها، وإن أذن لها وليها سواء كانت صغيرة أو كبيرة.

لا بد في الزواج من رضا المرأة ووليها معاً، وليس لأحدهما أن يستقل بالزواج بدون إذن الآخر ورضاه، لأن المرأة كاملة الأهلية في التصرفات. ولكن في هذه العريضة، أزواج المدعي الأوّل والثاني بالولي الآخر وهو عمّ المدعي الثاني مع أن وجود وليّ الغير قادر على أداء وحيه كالولي.

<sup>30</sup> عهد الزحيلي، المرجع السابق، ص 36.

وعدم إعلانه، يعقد الزواج دون رسالة القرار لجواز الزواج الثاني من المحكمة الدينية سيدوارجو بحشية من الزوجة الأولى. ويجب كل الزواج إعلان عقد الزواج لئلا يظن بالزواج سوء. وهذا بما قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: وَعَنْ عَمْرِ بْنِ عَبْدِ اللَّهِ بْنِ الزُّبَيْرِ، عَنْ أَبِيهِ، أَنَّ رَسُولَ اللَّهِ - صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ - قَالَ: {أَعْلِنُوا النِّكَاحَ}.<sup>34</sup> وإعلان الزواج يقصد به أن لا يخالف عن أحكام الإسلام والأحكام الوضعية. نهي الزواج السرّي لأن لم تستوف شروط وأركان الزواج الشرعي، فإذا استمر يعتبر زنا.

فقرر القاضي برفض طلب إثبات النكاح المدعي الأول والثاني في المحكمة الدينية سيدوارجو رقم PA.Sda/2015/PDT.P/0180 من نظر الفقه الإسلامي. ومن هذا البحث صح قرار القاضي المحكمة الدينية سيدوارجو برفض إثبات النكاح نظرا إلى الفقه الإسلامي. ترتيب الأولياء في الزواج عند الشافعية شرط لا بد منه، ولا ينتقل الولاية من الولي الأقرب للأبعد، وهو الأب، ثم الجد، ثم أبوه فإذا اجتمع

<sup>34</sup> أحمد بن حنبل بن معاذ بن معاذ بن معاذ، المراجع السابق، ص 374، رقم 4066

الإسلامية وهي قدرة بدنية يتمكن بها من الجماع، وقدرة مالية يتمكن بها من الإنفاق، وقدرة على العدل بين الزوجات ونهي أن يكون ذلك بين الأقارب الذين تجمعهم نسب قرينة. وأما في قانون المناكحات للمادة 5 رقم 1 لطلب تعدد الزوجات في المحكمة الدينية لا بد أن يأتي بالشروط منها: وجود الإذن من الزوجة، لا بد في الزوج له القدرة في النفقات، وكفاله الزوج بالعدالة بين الزوجات والبنون، وإذا لم يستوف الزوج هذه الشروط فيحوز للقاضي رفض إثبات النكاح. أن إباحة تعدد الزوجات مقيد بحالة الضرورة أو الحاجة أو العذر، أو للمصلحة المقبولة شرعاً. إما في الأحكام الإسلامية لا توجد شروط الإذن من الزوجة الأولى لزواج أكثر من واحدة، لكن على الزوج أن يطلب الإذن ورضى منها لأن فيه حيانة حقوق الزوجة الأولى بما قررت الحكومة في القانون المناكحات من مادة 5 رقم 1 سنة 1974.<sup>33</sup>

في هذه الأمور، أن المدعي الأول لم يحضر أمام القاضي في المحكمة الدينية سيدوارجو إذن تعدد الزوجات من قبل، ويعقد الزواج الثاني بزواج السر وتزوجا بعدم رضى ولي الخبير

<sup>33</sup> Pasal 5 Undang-Undang Nomor 1 Tahun 1974 Tentang Perkawinan.

العسقلاني، أحمد بن حجر. 1424 هـ. بلوغ المرام من أدلة الأحكام، الجزء: الأول. الطبعة: السابعة. الرياض: دار الفلق.  
حشيمه، كميل إسكندر. 2003. المنجد الوسيط في لبعربية المعاصرة. بيروت: دار المشرق.

محمد بن إبراهيم بن عبد الله. 1431 هـ - 2010 م. مختصر الفقه الإسلامي في ضوء القرآن والسنة. الجزء: الأول. المملكة العربية السعودية: دار أمضاء المجتمع.  
معاد، محمد بن حبان بن أحمد بن حبان بن. 1408 هـ - 1988 م. صحيح ابن حبان. بيروت: مؤسسة الرسالة.

Ad-Duraiwisy, Yusuf, diterjemahkan oleh Muhammad Hayim. 2010. Nikah Siri, Mur'ah, dan Kontrak dalam Tumbuhan Al-Qur'an dan As-Sunnah. Jakarta: Unimall Press.

Ainani, Ahmad. 2010. "Itsbat Nikah Dalam Hukum Perkawinan di Indonesia". Jurnal Darussalam: Volume 10, Nomor 2. hal. 118.

Ali, Zainuddin. 2006. Hukum Perdata Islam Di Indonesia. Cetakan pertama. Jakarta: Sinar Grafik.

Djohan Oe, Meita. Juli 2013. "Isbat Nikah Dalam Hukum Islam Dan Perundang-Undangan Di Indonesia". Pranata Hukum Volume 8 No 2. hal.139

Ernaningsih, Wahyu. "Pentingnya Pencatatan Perkawinan Menurut Undangundang No.1 Tahun 1974 Tentang Perkawinan". Dalam situs:

جدان كان الحق للأقرب، ثم أخ الشقيق وغيره ثم القاضي  
يزوج عند الأولياء من النسب والولاء.<sup>35</sup>

## مصادر البحث

### اللغة العربية

### القرآن لكریم

التونجيري، محمد بن إبراهيم بن عبد الله. 1430 هـ - 2009 م. موسوعة الفقه الإسلامي. الجزء: الخامس. الطبعة: الأولى. بيت الأفكار الدولية.

الجزيري، عبد الرحمن. 2011. كتاب الفقه على المذاهب الأربعة. بيروت-لبنان: دار الكتب العلمية.

الزحيلي، وهبة. 2008. الفقه الإسلامي وأدلته. دمشق: دار الفكر.

السابق، السيد. 2015. فقه السنة. الطبعة: الثانية. بيروت-لبنان: المكتبة العصرية.

العزیز، أمير عبد. 1419 هـ - 1999 م. فقه الكتاب السنة. الجزء: الأول. فلسطين: دار السلام.

<sup>35</sup> عبد الرحمن المرزوق، المرجع السابق، ج 4، ص 24.

[http://eprints.unsri.ac.id/2175/1/Pentingnya\\_Pencatatan\\_Perkawinan.pdf](http://eprints.unsri.ac.id/2175/1/Pentingnya_Pencatatan_Perkawinan.pdf), diakses pada hari rabu, 07 mei 2017 pada pukul 20.51.

Ibrahim, dkk. 1965. Pengantar Hukum Islam di Indonesia. Cetakan I. Jakarta: Garda

Jamaluddin. 2016. Buku Ajar Hukum Perkawinan. Sulawesi: Unimal Press.

Mahan, Bagir. 2012. Jurnal Mimbar Hukum dan Peradilan. Diterbitkan oleh Pusat Pengembangan Hukum Islam dan Masyarakat Madani (PPHIMM). Jakarta Pusat: Edisi Nomor 75

Marwini . Juli 2014. "Pencatatan Perkawinan Dan Syarat Sah Perkawinan Dalam Tatanan Konstitusi". Volume.6 Nomor 2.hal. 30

Nurhayani, Neng Yani. 2015. Hukum Perdata. Bandung: Pustaka Setia .

Simanjuntak, P.N.H. 2015. Hukum Perdata Indonesia. Jakarta: Kencana.