

ABSTRAK

Judul : Konvensi Perserikatan Bangsa-bangsa tentang Penghapusan Diskriminasi Perempuan Dalam Perspektif Madhhab Shafi'i
Penulis : Qurrotul Ainiyah
Promotor : Prof. Dr. H.M.Ridlwani Nasir, M.A. Prof. H. A. Faishal Haq, M.Ag
Kata Kunci : Konvensi – Diskriminasi – Madhhab Shafi'i

Kuatnya pemahaman Islam dipandang menimbulkan bias gender dan nilai patriarkhi, dan tuduhan Islam sebagai sumber masalah atas terjadinya pelanggaran ketidakadilan di masyarakat, termasuk ketidakadilan dalam pola relasi laki-laki dan perempuan atau ketidakadilan gender (*Gender Inequality*). Lahirnya CEDAW (Konvensi Penghapusan Segala Bentuk Diskriminasi terhadap Perempuan) oleh PBB bertujuan membantu negara untuk penjaminan perempuan dari segala bentuk Diskriminasi melalui pembuatan undang-undang dan pengawasannya. Disertasi ini menjawab pertanyaan: 1. Bagaimana pemikiran fikih Madhhab Shafi'i masalah mahar, wali nikah dan poligami?, 2. Bagaimana isi CEDAW khususnya dalam hal mahar, wali nikah dan poligami? dan 3. Bagaimana tinjauan fikih madhhab Shafi'i terhadap konsep CEDAW tentang mahar, wali nikah dan poligami ?

Penelitian ini menggunakan metode Deskriptif dan Hermeneutik. Dari sisi paradigmanya, pendekatan (sebagai pisau analisis) yang dipergunakan adalah : 1. Undang-undang, 2. Sejarah, dan 3. Sosiologis. Sedangkan Teknik Pengumpulan Data adalah murni studi kepustakaan (*library research*). Untuk Analisis Data adalah metode/cara pandang kualitatif dengan ciri-ciri; hasil penelitian bersifat deskriptif analitik, latar belakangnya bersifat ilmiah, peneliti termasuk instrumen kunci, pengambilan kunci bersifat induktif, Deduktif dan Komparatif.

Hasil Penelitian adalah 1. Dalam Madhhab Shafi'i, Shari'at Islam telah mawadahi segala permasalahan yang ada di bumi dengan memberi ketentuan prinsipil dan Universal, mampu menjawab permasalahan dengan mengaplikasikan melalui Ijtihad atau Qiyas. Aqidah/Tauhid adalah pondasi dari seluruh penghambaan pada Allah. Shari'at dibangun di atas Aqidah. Pelaksanaan shari'at tidak bisa dipisahkan dari Aqidah. Manusia tunduk pada hukum Allah dalam rangka mengagungkan dan mentauhidkan Allah. Hal itu juga berlaku syarat mahar dan wali nikah bagi perempuan serta kebolehan poligami. 2. Pasal 16 CEDAW menyatakan hak yang sama bagi perempuan dan laki-laki dalam per kawinan mengandung pemahaman antara perempuan dan laki-laki punya hak yang sama. Adanya mahar, wali nikah atas perempuan dan kebolehan poligami bagi laki-laki merupakan perlakuan yang berbeda di hadapan hukum yang bertenangan dengan HAM dan CEDAW. 3. Mahar, wali nikah dan poligami adalah ketentuan Allah dalam al Qur'an dan as Sunnah yang memberikan penghormatan pada perempuan. Mahar bukan pembelian. Syarat wali nikah bukan berarti perempuan lemah. Kondisi yang dapat menimbulkan asumsi adanya diskriminatif bukan terletak pada tatanan hukum Islam yang harus dirubah, tapi pada implikasi pada masyarakat/tatanan pelaku yang harus diluruskan niat dan tujuan. Pertimbangan kemaslahatan, Maqashid al shari'ah, akal publik, kearifan lokal dan sebagainya tidak boleh bertentangan dengan esensi tujuan diyariatkan hukum Islam yaitu ibadah/penghambaan kepada Allah SWT dan kebahagiaan kehidupan di alam akhirat yang selama-lamanya

المستخلص

اتفاقية هيئة الأمم المتحدة في نزع تمييز المرأة في ضوء المذهب الشافعي

الباحثة : قرة العينية

المشرف : الأستاذ الدكتور الحاج محمد رضوان ناصر الماجستير, والأستاذ الدكتور الحاج أحمد فيصل حق الماجستير

مفتاح الكلمات : اتفاقية, تمييز, المذهب الشافعي

إن قوة الفهم الديني الاسلامي قد يؤدي إلى نوع من التحيز ضد المرأة ونشأة المجتمع الأبوي والدعوى للاسلام بأنه مصدر المشكلات من غياب العدالة وتخليده في المجتمع, ومن بينه غياب العدالة في العلاقة بين الرجل والمرأة أو عدم المساواة بين الجنسين. وإن صدور الاتفاقية في نزع أي نوع التمييز نحو المرأة من جانب هيئة الأمم المتحدة يغرض إلى مساعدة الدولة في ضمان حقوق المرأة من مشكلات التمييز من خلال التقنين ومراقبته. وإن هذه الأطروحة تجيب الأسئلة الآتية: (1) كيف تكون الآراء الفقهية في المذهب الشافعي ترى قضية المهور والولاية في النكاح وقضية تعدد الزوجات. (2) كيف يكون مضمون الاتفاقية في نزع أي نوع التمييز نحو المرأة من جانب هيئة الأمم المتحدة خصوصاً فيما يتعلق بقضية المهور والولاية في النكاح وبقضية تعدد الزوجات. (3) كيف نظر الفقه الشافعي في مواد الاتفاقية في نزع أي نوع التمييز نحو المرأة من جانب هيئة الأمم المتحدة خصوصاً فيما يتعلق بقضية المهور والولاية في النكاح وبقضية تعدد الزوجات.

وقد استخدم هذا البحث منهج البحث الوصفي والتفسيري مع تحليل القانون والتاريخ والسوسيولوجية. أما طريقة جمع البيانات هي من خلال نظر الكتب المهينة في المكتبات, وأما تحليل البيانات يكون في ضوء المنهج الوصفي ويتميز بالأمر التالية: نتائج البحث تكون وصفية تحليلية, وخلفية البحث تكون علمية, ويكون الباحث ألياً أساسياً, واستنباط البحث يكون استقرائياً.

وأما نتائج البحث تدل على: (1) في ضوء المذهب الشافعي أن المهور واجب على الزوج وحق للزوجة. و نصوص الشريعة لا تعين مقدار المهور و جنسه, بل التعيين باتفاقية كل الطرفين. و ولي النكاح على البكر يعتبر ركناً من أركان الزواج الصحيح, بخلاف الأيم فإنها أحق بنفسها. و من شروط الولي أن يكون رجلاً من الأقرباء الأبوية. و إن كان الولي حق الإيجاب فللبكر تستأذن في نفسها بالمشاورة. وأما تعدد الزوجات فحكمه جائز بنصوص الشريعة من القرآن و السنة. (2) إن مادة رقم 16 من الاتفاقية في نزع أي نوع التمييز نحو المرأة من جانب هيئة الأمم المتحدة نصت المساواة في حقوق الرجل والمرأة خصوصاً في قضية الزواج, وأن تشريع المهور والولاية في النكاح بالنسبة للمرأة وحق الرجل في تعدد الزوجات يعتبر مخالفة لحقوق الإنسان والاتفاقية في نزع أي نوع التمييز نحو المرأة من جانب هيئة الأمم المتحدة. (3) في ضوء المذهب الشافعي أن المهور تعتبر صداقاً من جانب الزوج على زوجته و صداق المهور عبارة لإحترامها وتكريمها وعبارة لمسئولية الزوجية. وأما الصداق من جهة الاتفاقية في نزع أي نوع التمييز نحو المرأة من جانب هيئة الأمم المتحدة تعتبر ثمناً في عقد البيع, ولهذا الاعتبار فله أثر التمليك وهو قد يؤدي إلى المعاشرة بالسيئة. وفي ضوء الاتفاقية في نزع أي نوع التمييز نحو المرأة من جانب هيئة الأمم المتحدة أن الولي في النكاح يدل على أن المرأة لا تعلم حكم التصرف المعروف بنفسها, وأما في ضوء المذهب الشافعي أن الولي في النكاح عبارة عن المسئولية والحماية الأبوية فلا يدل على ضعفها. وقد يتغير حكم تعدد الزوجات بتغير الأحوال, وهذا التغير يعتبر حل للمشاكل الواقعية. و ما رأه الاتفاقية في نزع أي نوع التمييز نحو المرأة من جانب هيئة الأمم المتحدة على تحريم التعدد تحريماً لغيره كان مخالفة لضوابط المصالح و مقاصد الشريعة, وهما يكونان وسيلة لإبتغاء السرور دنياوياً وأخروياً.

ABSTRACT

Title : United Nations Convention on the Elimination of Discrimination Against Women In Shafi'i School Perspective

Author : Qurrotul Ainiyah

Promotor: Prof. Dr. H.M. Ridlwan Nasir , M.A. Prof. Dr. H. A. Faisal Haq , M.Ag

Keywords : The UN Convention – Gender Discrimination - Shafi'i School

The majority of gender studies in Islam asserted that Muslim understanding of Islam is the main cause of gender bias and patriarchal values. This view implied to the common charges of Islam as a source of problems on the injustices in society, including patterns of inequality in relationships between men and women or gender inequality. In struggling against all kinds of gender inequality, the United Nations then released CEDAW (Convention on the Elimination of All Forms of Discrimination against Women), aimed at helping the state to guarantee women from all forms of Discrimination through legislation and its implementation. This dissertation tries to answer these questions: 1. How did Shafi'i fikih school view of the dower (*mahr*), marriage guardian (*wali*) and polygamy? 2. How the contents of CEDAW in particular in terms of dower (*mahr*), marriage guardian (*wali*) and polygamy ? and 3. How Shafi'i fikih school review of the concept of CEDAW in particular in terms of dower (*mahr*), marriage guardian (*wali*) and polygamy?

This study uses descriptive and hermeneutic method. In terms of the paradigm, approach (as analysis tool) used are: 1. Law, 2. History, 3. Sociology. While the Data Collection Techniques is purely literary study (library research). For Data Analysis is a qualitative method with such characteristics; descriptive analytic research, scientific background, researchers including key instrument, the key decision is Inductive. Deductive and Comparative.

This research results in the following findings: 1. In the Shafi'i School, shari'at Islam embodies all human problems that exist on earth by giving provision and universal principle, be able to answer the problem by applying it through *ijtihad* or *qiyas*. Aqidah/Tawheed is the foundation of all servitudes to Allah. Shari'at is built on Aqidah. Shari'at implementation cannot be separated from the Aqidah. Humans are subject to the law of God in order to glorify and worship Him. It is also true in terms dower (*mahr*) and marriage guardian (*wali*) for women and polygamy. 2. Article 16 of CEDAW states that equal rights for women and men in marriage contains an understanding between women and men have equal rights. The existence of a dower (*mahr*), marriage guardian (*wali*) over women and the permissibility of polygamy for men is a different treatment before the law is contrary to human rights and CEDAW. 3. Dower (*Mahar*), marriage guardian (*wali*) and polygamy is the provision of God in the Qur'an and as Sunnah paying tribute to women. Dower (*Mahar*), is not a purchase. The term marriage guardian (*wali*) does not mean that women are weak. The views of some people that can lead to the assumption of gender discrimination do not mean the Islamic legal order is misleading and therefore should be changed, but rather the implications on society understanding of the intent and purpose that should be straightened. Benefit consideration, maqashid al-shari'ah, public sense, wisdom and so on should not be contrary to the essence of Islamic law which prescribed the purpose of worship and servitude to Allah SWT and happy in the great beyond