

## ABSTRAK

Fitriyadi. NIM. 190311020061. *Hukum Progresif Dalam Penetapan Asal-usul Anak di wilayah Pengadilan Tinggi Agama Banjarmasin*. Pembimbing I Prof. Dr. H. Ahmadi Hasan, M.Hum, Pembimbing II Dr. H. Ahmad Sukris Sarmadi, M.H., Disertasi, Program Studi Program S3 Ilmu Syariah Pascasarjana UIN Antasari Banjarmasin. 2024.

Kata Kunci: *Hukum, Progresif, Asal-usul anak*.

Anak merupakan titipan Allah SWT yang harus diakui, diyakini, dan diamankan. Seorang anak berhak atas keadilan, kepastian hukum dan tidak menanggung akibat kesalahan orang tuanya seperti akibat perkawinan yang cacat hukum. Di Pengadilan Agama, terdapat perbedaan Para Hakim dalam menetapkan Perkara Permohonan asal-usul anak. Perbedaan tersebut melahirkan konsekuensi hukum yang berbeda bagi anak yang dimohonkan sehingga menimbulkan ketidakadilan bagi sebagian anak.

Penelitian disertasi ini bertujuan untuk menganalisa pertimbangan Hakim Pengadilan Agama di Kalimantan Selatan dalam memutus perkara permohonan Penetapan asal-usul anak dan untuk menganalisa hukum progresif dalam penetapan asal-usul anak tersebut. Metode penelitian yang digunakan dalam disertasi ini yaitu metode penelitian hukum normatif, dengan pendekatan studi kasus. Bahan hukum primer berupa Penetapan asal-usul anak Pengadilan Agama di wilayah Pengadilan Tinggi Agama Banjarmasin dari tahun 2020 sampai dengan tahun 2022.

Berdasarkan hasil penelitian ditemukan pertimbangan Hakim di Wilayah Pengadilan Tinggi Agama Banjarmasin dalam menetapkan permohonan asal-usul anak terbagi pada dua faksi pemikiran, yaitu: *Pertama* faksi menolak yang secara substantif melahirkan penetapan tekstual positivis, yaitu penetapan yang pertimbangannya tekstual pada perundang-undangan maupun hukum Islam yang bersumber kitab-kitab klasik yang sudah kurang sesuai dengan problematika hukum yang ada masyarakat. Sehingga kurang memberikan keadilan, perlindungan hukum dan memberikan mudharat bagi anak. *Kedua* faksi mengabulkan, baik dari pernikahan sah, atau bermasalah secara materiil, formil maupun keduanya, Penetapan ini mempertimbangkan aspek-aspek sosiologis, filosofis, maupun historis dan tetap mempertimbangkan aspek yuridis yang berpihak kepada anak, sehingga melahirkan penetapan yang progresif. Penetapan kontekstual yang mengakomodir perubahan sosial di masyarakat, dapat menyelesaikan problematika hukum masyarakat, memberikan keadilan yang hakiki, perlindungan hukum dan memberikan maslahat bagi anak.

Hukum Progresif dalam Penetapan asal-usul anak oleh Hakim di Wilayah Pengadilan Tinggi Agama Banjarmasin melahirkan Penetapan yang ideal yang mengedepankan kemaslahatan anak, hukum yang dibentuk dalam penetapan bersifat menolak kemudharatan yang lebih besar, responsif, kontekstual dengan perubahan hukum dan sosial masyarakat, memberikan keadilan yang hakiki (*Moral Justice*), baik keadilan hukum (*legal justice*) maupun keadilan sosial (*sosial Justice*).

## ***ABSTRACT***

**Fitriyadi.** NIM. 190311020061. *The progressive legal in Determination of Origin Children in the Religious Courts in the jurisdiction of the Religious High Court of Banjarmasin.* First Advisor Prof. Dr. H. Ahmadi Hasan, M. Hum dan Second Advisor: Dr. H. Ahmad Sukris Sarmadi, M.H Dissertation, Doctoral Program in Sharia Studies, Postgraduate Program at UIN Antasari Banjarmasin. 2024.

***Keywords: Law, Progressive, Children Origin, Religious Court.***

Children are a gift from Allah SWT that must be acknowledged, believed in, and safeguarded. A child has the right to justice, and legal certainty and does not suffer the consequences of his parents' mistakes, such as the consequences of a legally defective marriage. In the Religious Courts, there are differences in the judges' court orders for civil requests for children's Origin. These differences give rise to different legal consequences for the children being petitioned for, giving rise to injustice for some children.

This dissertation research aims to analyze the considerations of Religious Court Judges in South Kalimantan in deciding regarding civil requests for children's Origin court orders and to analyze progressive law in children's Origin court orders. The research method used in this dissertation is a normative legal research method, with a case study approach. Primary legal material is in the form of the court's order on children's Origin in the Religious Court of the Banjarmasin High Religious Court jurisdiction from 2020 to 2022.

Based on the research results, it was found that the considerations of judges in the Banjarmasin High Religious Court jurisdiction over the court order for children's Origin motion were divided into two factions of thought, namely: *First*, the faction that contested substantively that gave birth to textual positivist, namely court order whose considerations were textual in legislation and Islamic law. which comes from classical books that are no longer in accordance with the legal problems that exist in society. So it does not provide justice, or legal protection and harms children. *Second*, the thinking faction accepts that whether a marriage is legal, or has problems materially, formally, or both, the court order considers sociological, philosophical, and historical aspects and continues to consider the juridical aspects that are in favor of children, thus giving birth to a progressive court order. Contextual court orders that accommodate social changes in society can resolve society's legal problems, provide genuine justice, and legal protection, and provide benefits for children.

Progressive Law in the court order of the children Origin by Judges in the Banjarmasin High Religious Court jurisdiction gives birth to an ideal court order that prioritizes the benefit of the child, the law formed in the court ruling is resistant to greater harm, responsive, contextual to legal and social changes in society, providing the essence of fair justice, both legal justice and social justice.

## مستخلص البحث

فطريادي، رقم قيد الطالب. 190311020061: القانون التقدمي في تحديد نسب الأولاد في المحكمة الدينية العليا في بنجرماسين"، المشرف الأول: الأستاذ الدكتور الحاج. أحمددي حسن، الماجستير. المشرف الثاني: الدكتور الحاج. أحمد شكري السرمدي، الماجستير. رسالة الدكتوراة. الدراسات العليا جامعة أنتساري الإسلامية الحكومية بنجرماسين، 2024.

### الكلمات المفتاحية : القانون التقدمي، نسب الأولاد، المحكمة الدينية.

الأولاد أمانة من الله سبحانه وتعالى يجب الاعتراف والإيمان بها وتأمينها. ولكل ولد حق في العدالة واليقين القانوني وعدم تحمل تبعات أخطاء الوالدين مثل تبعات الزواج المعيب شرعاً. وفي المحاكم الدينية، هناك اختلافات بين القضاة في الفصل في قضية طلب نسب الولد. مما يؤدي إلى نتائج قانونية متباينة تؤثر على الأولاد المعنيين، ويسبب عدم العدالة لبعضهم.

يهدف هذا البحث إلى تحليل اعتبارات قضاة المحاكم الدينية في جنوب كاليمانتان عند إصدار أحكام بشأن قضايا طلبات تحديد نسب الأولاد. وكذلك تحليل القانون التقدمي في هذا السياق. واستخدم الباحث في هذا البحث المنهج القانوني المعياري، مع نهج دراسة الحالة. وتشمل المواد القانونية الأولية قرارات تحديد نسب الأولاد في المحكمة الدينية العليا بنجرماسين في الفترة من عام 2020م حتى عام 2022م.

وبناءً على نتائج البحث تبين أن اعتبارات القضاة في المحكمة الدينية العليا في بنجرماسين عند تحديد طلب نسب الأولاد تنقسم إلى قسمين، أولاً: الرفض، ويعتمد على تحديد نصي تقني، حيث يتم التركيز على النصوص القانونية، وأحكام الشريعة الإسلامية المستمدة من الكتب الكلاسيكية التي أصبحت أقل توافقاً مع المشكلات القانونية الموجودة في المجتمع. وبالتالي فهي لا توفر العدالة والحماية القانونية اللازمة، مما يسبب أضراراً للأولاد. ثانياً: الموافقة، يشمل هذا القسم القضايا المتعلقة بالزواج الشرعي، أو تلك التي تعاني من مشاكل قانونية، سواء كانت مادية أو شكلية، أو كليهما. وتعتمد هذه القرارات على الجوانب الاجتماعية والفلسفية والتاريخية، مع الأخذ في الاعتبار الجوانب القانونية التي تدعم حقوق الأولاد، مما يؤدي إلى صدور قرارات تقدمية. وتعتمد هذه القرارات على السياق الاجتماعي وتبلي تغيرات المجتمع، وتساعد في حل المشكلات القانونية، مما يوفر عدالة حقيقية وحماية قانونية ومصالحة للأولاد.

يتجلى القانون التقدمي في تحديد نسب الأولاد من قبل القضاة في المحكمة الدينية العليا في بنجرماسين من خلال صدور قرارات مثالية تعطي الأولوية لمصلحة الأولاد. والقوانين المطبقة في هذه القرارات تهدف إلى تجنب الأضرار الأكبر، وتكون استجابتها مرنة وسياقية مع التغيرات القانونية والاجتماعية في المجتمع، وتوفر العدالة الحقيقية (*Moral Justice*)، والعدالة القانونية (*legal justice*) والعدالة الاجتماعية (*social Justice*).