

ABSTRAK

Norhayati, NIM. 170311020017, *Telaah Kritis Ketentuan Hukum Bagian Hak Waris Sepertiga bagi Ayah pada Pasal 177 Kompilasi Hukum Islam* di bawah pembimbing I: Prof. Dr. H. A. Hafiz Anshary AZ, MA., dan pembimbing II: Prof. Dr. Hj. Masyithah Umar, M.Hum, Ph.D., Disertasi, Pascasarjana UIN Antasari Banjarmasin 2023.

Kata kunci: *Bagian Waris Ayah, Kompilasi Hukum Islam, Telaah Kritis.*

Kompilasi Hukum Islam (KHI) dalam bidang kewarisan telah membuat beberapa ketentuan hukum waris baru yang berbeda dengan hukum waris dalam *faraidh*. Salah satunya ialah terdapat pada Pasal 177 KHI yang menetapkan bahwa ayah mendapatkan bagian hak waris sepertiga apabila pewaris tidak memiliki anak dan ayah mewarisi beserta suami dan Ibu. Ketentuan hukum ini berbeda dengan apa yang telah ditetapkan oleh Al-Qur'an dan hadis dan yang telah disepakati oleh jumbuh ulama bahwa pada kasus tersebut ayah mewarisi sebagai *ashabah*. Fokus dalam penelitian ini mengkaji asal usul ketentuan hukum bagian hak waris sepertiga bagi ayah pada Pasal 177 KHI, tinjauan teori-teori hukum Islam terhadap materi pada Pasal 177 KHI dan telaah kritis materi pada Pasal 177 KHI.

Penelitian ini adalah penelitian hukum doktrinal dengan pendekatan historis dan yuridis normatif. Data primer penelitian ini ialah materi hukum pada Pasal 177 KHI dan SEMA No. 2 Tahun 1994. Sedangkan data sekunder penelitian ini ialah kitab-kitab, buku, dan artikel jurnal mengenai fikih (hukum Islam), *fiqh mawarits*, metodologi hukum Islam (*ushul al-fiqh*), dan Kompilasi Hukum Islam. Metode analisis penelitian ini ialah deskriptif-kritikal analisis.

Temuan penelitian ini sebagai berikut: 1) Secara sejarah hukum, ketentuan pada Pasal 177 KHI dipengaruhi oleh pemikiran pembaharuan hukum Islam di Indonesia. Munculnya ketentuan tersebut tidak bersumber dari empat jalur pengumpulan data KHI, yakni: kajian kitab, wawancara dengan Ulama, laporan yurisprudensi peradilan agama, dan studi banding dengan negara-negara muslim Timur Tengah. Asal usul ketentuan ini merupakan usaha mengadopsi pemikiran hukum waris Islam bilateral Hazairin oleh tim pelaksana proyek KHI yang menghilangkan lembaga *ashabah* sebagai kelompok ahli waris. 2) Secara tinjauan hukum Islam, ketentuan hukum pada Pasal 177 KHI tidak sejalan dengan teori kredo dan otoritas hukum Islam yang menghendaki segala ketentuan hukum Islam wajib bersumber dari Al-Qur'an, hadis dan ijtihad yang sah. Pembaharuan hukum waris pada Pasal 177 KHI pun tidak dilakukan dengan ijtihad yang benar dan tidak memenuhi syarat ijtihad dan dilakukan di luar dari kerja ijtihad kolektif tim perumus KHI. Selain itu, ketentuan tersebut tidak sejalan dengan tujuan hukum Islam, baik *mashlalah* dan *maqashid*. Ketentuan tersebut tidak sama sekali memenuhi tiga kriteria *mashlahah daruriyyah*, *qathiyyah* dan *kulliyah*, dan tidak memelihara lima prinsip dasar *maqashid* yakni pemeliharaan agama (*din*), jiwa

(*nafs*), akal (*aqal*), keturunan (*nasab*), dan harta (*mal*). Sebaliknya, ketentuan tersebut mendatangkan kemudharatan di kalangan umat Islam. 3) Hasil telaah kritis terhadap ketentuan bagian hak waris bagi ayah yang terdapat dalam Pasal 177 KHI ditemukan bahwa ketentuan tersebut bertentangan dengan Al-Qur'an, hadis dan ijmak ulama. Ketentuan tersebut juga tidak sejalan dengan teori hukum waris bilateral Hazairin yang meskipun dalam teorinya tidak ada *ashabah* tetapi terdapat *dzu al-qarabah*. Keduanya, baik *ashabah* dan *dzu al-qarabah*, memiliki fungsi yang sama untuk mengambi harta sisa warisan. Ayat Al-Qur'an dan hadis tentang *ashabah* juga sangatlah jelas. Ayah mendapatkan bagian *ashabah* juga terdapat dalam masalah *gharawain*. Telaah kritis ini menawarkan perumusan ulang ketentuan hukum bagian hak waris sepertiga bagi ayah menjadi *ashabah*.

ABSTRACT

Norhayati, NIM. 170311020017: Critical Review of Legal Provision for father's inheritance right of One-third in Article 177 of the Compilation of Islamic Law. Supervisor I. Prof. Dr. H. A. Hafiz Anshary AZ, MA., Supervisor II: Prof. Dr. Hj. Masyithah Umar, M.Hum, Ph.D., Dissertation, Banjarmasin, Pascasarjana UIN Antasari, 2023.

Keywords: Critical Review, Father's Inheritance Division, Compilation of Islamic Law

The Compilation of Islamic Law (KHI) in the section of inheritance has made several new provisions on inheritance law that are different from inheritance law in *faraidh*. One of them is contained in Article 177 KHI which stipulates that the father gets a third of the inheritance rights if the heir (wife) does not have children and the her father inherits along with her husband and mother. This legal provision is different from what has been determined by the Qur'an and al-Hadith and which has been agreed by the majority of Ulama that in this case the father inherits as *ashabah*. The research focus is to examine the origin of the legal provision of the third inheritance rights for fathers in Article 177 KHI, a review of Islamic legal theories on the material in Article 177 of the KHI and the critical review of the material in Article 177 KHI.

This research is a doctrinal legal research with historical and normative juridical approaches. The primary data of this research is the legal material in Article 177 KHI and SEMA No. 2 of 1994. While the secondary data of this research are Kitab, books, and journal articles on *fiqh* (Islamic law), the *fiqh* of *Mawarits*, the methodology of Islamic law (*ushul al-fiqh*), and the Compilation of Islamic Law. The analytical method of this research is descriptive-critical analysis.

The findings of this study are: 1) Legal history, the provision of Article 177 KHI is influenced by the thought of reforming Islamic law in Indonesia. The emergence of the provision did not originate from four lines of KHI data collection, namely: book studies, interviews with Ulama, reports on religious court jurisprudence, and comparative studies with Middle Eastern Muslim countries. The origin of this provision is an attempt to adopt Hazairin's bilateral Islamic inheritance law thought by the KHI project implementation team which eliminates the *ashabah* institution as a group of heirs. 2) In terms of Islamic law, the legal provision in Article 177 KHI are not in line with the theory of the creed and the authority of Islamic law which requires that all provisions of Islamic law must be sourced from the Al-Qur'an, Hadith and Ijtihad. The renewal of the inheritance law in Article 177 KHI was not carried out with correct *ijtihad* and did not meet the requirements of *ijtihad* and was carried out outside of the collective *ijtihad* work of the KHI drafting team. In addition, these provisions are not in line with the objectives of Islamic law, both *mashlahah* and *maqashid*. The provision do not at all meet the three criteria of *mashlahah daruriyyah*, *qathiyyah* and

kulliyah, and do not maintain the five basic principles of *maqashid*, namely the maintenance of religion (*din*), soul (*nafs*), reason (*'aqal*), offspring (*nasab*), and property (*mal*). On the other hand, this provision brings harm (*mudharat*) among Muslims. 3) The results of a critical review of the provisions on inheritance rights for fathers contained in Article 177 KHI found that these provisions contradict the Koran, Hadith and Ijma' Ulama. This provision is also not in line with Hazairin's theory of bilateral inheritance law which, although in theory there is no *ashabah*, there is *dzu al-qarabah*, both *ashabah* and *dzu al-qarabah* have the same function to take the remaining inheritance. The verses of the Koran and Hadith regarding *ashabah* are also very clear. Father getting the *ashabah* share is also found in the *gharawain* problem. This critical review offers a reformulation of the legal provisions on the one-third inheritance right for the father to become an *ashabah*.

مستخلص البحث

نورحيي. رقم قيد الطالب ١٧٠٣١١٠٢٠١٧ . إعادة الصياغة ثبات الأحكام من حق الوريث الثلث للأب في الفصل المائة سبعة وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية بإندونيسية. المشرف الأول الأستاذ الدكتور الحاج أحمد حافظ الأنصاري أ.ز. الماجستير والمشرفة الثانية الأستاذة الدكتورة الحاجة مشيطة عمر الماجستير. الأطروحة، الدراسات العليا بجامعة أنتساري الإسلامية الحكومية بنجرماسين.

الكلمات المفتاحية: مراجعة نقدية، جزء وريث للأب، جميع الأحكام الإسلامية

جعل جميع الأحكام الإسلامية بعض ثبات الأحكام الجديدة في تخصيص الموارث الذي يختلف في الأحكام الوصية في علم الفرائض. وهو وجد في الفصل المائة سبعة وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية الذي يقيم الأب أن يكسب الحق الوريث الثلث فإذا الوريث لا يوجد الإبن و يرث الأب مع الزوج والأم. ويختلف هذا الحكم أن ثبت في القرآن الكريم والأحاديث والإجتهااد من جمهور العلماء في هذه المصلحة، يعني يجد الأب عصابة. تركيز في هذا البحث وهو تبحث الوصول عن ثبات الحكم في حق الوريث الثلث للأب في الفصل المائة سبعة وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية وينظر النظريات الأحكام الإسلامية عن المادة في الفصل المائة سبعة وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية و مراجعة نقدية عن المادة في الفصل المائة سبعة وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية.

هذا البحث هو بحث الحكم المذهبي بمنهج التاريخي ومنهج القانوني المعياري. المصادر الأساسية في هذا البحث يعني الأحكام في الفصل المائة سبعة وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية ورسالة التعاميم للمحكمة العليا رقم الثاني السنة ألف وتسع مائة وأربعة وتسعين. وأما المصادر الثانية هي الكتب والمقالات والمجلات التي تتعلق عن علم الفقه (الأحكام الإسلامية) وفقه الوصية والمنهجية الأحكام الإسلامية (أصول الفقه) وجميع الأحكام الإسلامية. وأما طريقته وهي التحليل الوصفي والتحليل النقدي.

نتيجة هذا البحث وهي: (1) كما في التاريخ الإسلامية، ثبت الفصل المائة سبعة وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية أن تأثر تجديد النظرية في الأحكام الإسلامية بإندونيسية. يبدأ هذا الثبات لا يصدر من أربع طريقة في تجميع البيانات لجميع الأحكام الإسلامية وهو تحليل الكتب والمقابلات إلى كثير العلماء وتقرير الفقه في المحكمة الدينية والدراسة المقارنة إلى بلاد المسلمين في الشرق الأوسط. الوصول هذا الثبات يعني في محاولة يتبنى من فكرية الأحكام الوصية الإسلامية ثنائي حزين للجنة المشروع جميع الأحكام الإسلامية الذي حذفت العصابة من أهل الوريث. (2) في نظرية الحكم الإسلام، ثبات الأحكام في الفصل المائة سبعة

وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية لا يوافق بنظرية العقيدة والإمرة في الحكم الإسلام الذي يريد ثبات الأحكام الإسلامية أن يجب مصادرها من القرآن الكريم والأحاديث والإجتهد الصحيح. التجديدات في حكم الوصية في الفصل المائة سبعة وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية لا يثبت بالإجتهد الصحيحة ولا توفرت الشروط للإجتهد ويعمل في دخول العمل إجتهد الإجتماعي للجنة المعادل لجميع الأحكام الإسلامية. فيما عدا ذلك، ثباته لا يوافق في أهداف الأحكام الإسلامية من المصلحة والمقاصد. ثباته لا يستجيب لثلاثة معايير وهي مصلحة الضرورية و مصلحة القطعية ومصلحة الكلية. ولا يعف عن المبادئ الأساسية عن المقاصد وهي الدين والنفس والعقل والنسب والمال. العكس هذا الثبات يجيئ المضارة في المسلمين. (3) نتائج مراجعة نقدية للأحكام المتعلقة بحقوق الميراث للآباء الواردة في الفصل المائة سبعة وسبعين لجميع الأحكام الإسلامية وجدت أن هذه الأحكام تتعارض مع القرآن والحديث وإجماع العلماء.. ولا يوافق أيضا عن ذلك في نظرية حكم الوصية إذا ذو القرية ثنائي حزين الذي يقول في نظريته لا توجد العصابة لكن توجد ذو القرية، تملك الأصابة وذو القرية وظيفة متساوية يعني أن تأخذ المال بقية الوصية. يظهر في آيات القرآن الكريم والأحاديث عن العصابة يعني يجد الأب عصابة ويجد في مصلحة الغروين. تقدم هذه المراجعة النقدية إعادة صياغة الأحكام القانونية المتعلقة بحق الثلث في الميراث للأب ليصبح عصابة.