

الطلاق وعلاجه في الفقه الإسلامي

وقانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان ماليزيا دراسة مقارنة

ماشطة بنت محمد زينون

الرقم المرجعي : (M0920470M01)

رسالة ماجستير في الشريعة والقانون

كلية الشريعة والقانون - جامعة الإنسانيّة

ولاية قدح دار الأمان - ماليزيا

1436هـ / 2015م

ملخص البحث

تناولت هذه الدراسة قضية الطلاق وعلاجها في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان، ماليزيا، دراسة فقهية مقارنة. حيث تتخلص مشكلة الدراسة في أن المشرع قد أمر بوجوب إيقاع كل طلاق لرقابة المحكمة. وقد أثارَت الباحثة عدة أسئلة أهمها على ماذا استند القانون في إيجاد مثل هذا النظام؟ وهل اشتملت النصوص الواردة في الطلاق أحدث التعديلات التشريعية وفقا لما يتطلبه الواقع العملي؟ وهل يبقى هذا التشريع متوائما مع حاجات المجتمع المسلم القدحي؟ ولقد هدفت هذه الدراسة إلى تفسير النصوص القانونية عن الطلاق وبيان ما التي توافق أو تخالف ما استقر عليه الفقه الإسلامي. لقد أولت هذه الدراسة عنايةً فائقةً بأحكام الطلاق في الإسلام كي لا تفضي المخالفات إلى تحريم ما أحل الله وتحليل ما حرم الله. اتبعت الباحثة في هذه الدراسة المنهج التحليلي والمقارن للوصول إلى نتائج تفيد في معالجة المشكلة. ترى الباحثة أن هذا البحث يسهم في مجال الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان من حيث بيان موقف القانون الحالي ومعالجة أوجه القصور من الناحية الشرعية فيما يتعلق بأحكام الطلاق. وقد خرجت الدراسة بنتائج مهمة منها إن نظام الطلاق في الإسلام له منهج واضح وأثر عظيم في حل الخلافات الزوجية، وعلى كل مشتغل بالقانون الاعتماد عليه خدمة للعدالة حتى يعم خيرها الجميع. وتوصي الباحثة بإعادة النظر في نصوص قانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان وإضافة أحدث التعديلات التشريعية ببيان أحكام الطلاق باصطلاحات ينتفع بها المتخصص وغير المتخصص.

ABSTRAK

Fokus kajian ini ditulis berlandaskan kepada fiqh perbandingan di antara sistem perceraian dan kaedah menanganinya menurut perspektif syarak dengan praktis undang-undang keluarga Islam yang dikanunkan di dalam Enakmen Undang-Undang Keluarga Islam Negeri Kedah Darul Aman Tahun 2008. Pernyataan masalah kajian ini ialah undang-undang sedia ada mengkehendaki pasangan suami isteri yang ingin bercerai hendaklah melafazkannya dengan pengawasan mahkamah. Maka tiga persoalan utama yang dibangkitkan ialah, adakah peuntukan undang-undang tersebut selari dengan perspektif syarak? Adakah terdapat pindaan terhadap peruntukan undang-undang itu? Adakah peruntukan undang-undang ini relevan dengan masyarakat yang menganut Islam di negeri Kedah? Manakala objektif kajian pula adalah untuk membandingkan sistem perceraian menurut perspektif Syarak. Ianya bertujuan untuk memelihara sistem perceraian menurut syarak agar diterjemahkan secara harmoni dan selari dalam bentuk amalan undang-undang. Metodologi kajian yang digunakan dalam kajian ini ialah kaedah analisis dan perbandingan di antara sistem perceraian dalam perspektif syarak dengan praktisnya yang termaktub di dalam Enakmen Undang-Undang Keluarga Islam Negeri Kedah 2008. Kesimpulannya, sistem perceraian Islam memiliki manhaj yang jelas, sangat berkesan menangani konflik rumah tangga. Setiap orang yang berkhidmat di dalam bidang perlu menjadikan enakmen sebagai dasar supaya dapat memberikan keadilan dan kesejahteraan kepada semua.

فهرس المحتويات

الموضوع	الصفحة
ملخص الدراسة - عربي.....	ج
ملخص الدراسة - ماليزي.....	د
موافقة الرسالة.....	هـ
الإقرار.....	و
الشكر والتقدير.....	ز
فهرس المحتويات.....	ح
المقدمة.....	1
أسباب اختيار الموضوع.....	2
أهمية البحث.....	2
إشكالية البحث.....	3
أسئلة البحث.....	4
الدراسات السابقة.....	5
منهج البحث.....	7
خطة البحث.....	7

الفصل الأول : مفهوم الطلاق ومشروعيته

- 14..... مفهوم الطلاق في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان
- 14..... مفهوم الطلاق في الفقه الإسلامي
- 15..... مفهوم الطلاق في قانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان
- 15..... التعريف بقانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان المعدل لسنة 2008
- 16..... مفهوم الطلاق في قانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان
- 16..... النص المقترح
- 17..... واقعية النصوص المقترحة
- 27..... مشروعية الطلاق وحكمه وحكمته
- 27..... أدلة مشروعية الطلاق
- 29..... حكم الطلاق
- 29..... الأصل في الطلاق
- 30..... الحكم التكليفي للطلاق
- 34..... الحكمة من مشروعية الطلاق
- 35..... السبب في جعل الطلاق بيد الرجل
- 38..... أركان الطلاق في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان
- 38..... أركان الطلاق في الفقه الإسلامي

40.....	أركان الطلاق في قانون الأحوال الشخصية بولاية قرح دار الأمان
40.....	النص المقترح
40.....	واقعية النصوص المقترحة
41.....	حكم الخلاف حول الطلاق
42.....	المقارنة بين أركان الطلاق في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية بولاية قرح دار الأمان
43.....	نصوص قانون الأحوال الشخصية بولاية قرح دار الأمان عن الفرقة عن طريق الطلاق أو بأمر
46.....	شرح نصوص قانون الأحوال الشخصية عن الفرقة عن طريق الطلاق أو بأمر
48.....	الأدلة التي استند إليها القانون في إلزام الطلاق في المحكمة
49.....	مناقشة أدلة القانون في إلزام الطلاق في المحكمة والرد عليها
الفصل الثاني : شروط الطلاق في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية بولاية قرح	
56.....	شروط المطلق في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية بولاية قرح دار الأمان
56.....	شروط المطلق في الفقه الإسلامي
57.....	البلوغ
57.....	تعريف البالغ
57.....	حكم طلاق الصبي
58.....	الأدلة
60.....	القول الراجح

61.....	العقل
61.....	تعريف العاقل
61.....	حكم طلاق المجنون
63.....	حكم طلاق الملحق بالمجنون (الفاقد للعقل بسبب يعذر فيه)
64.....	حكم طلاق السكران (الفاقد للعقل بسبب لا يعذر فيه)
65.....	الأدلة
69.....	القول الراجح
70.....	حد السكر في صحة طلاق السكران
70.....	الإسلام
70.....	تعريف المسلم
70.....	حكم طلاق المرتد
72.....	شروط المطلق في قانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان
73.....	النص المقترح
74.....	المقارنة بين شروط المطلق في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية
75.....	شروط القصد في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان
75.....	شروط القصد في فقه الإسلامي
75.....	تعريف القصد

75.....	أنواع القصد في الطلاق.....
76.....	طلاق الهازل.....
76.....	تعريف الهازل.....
76.....	حكم طلاق الهازل.....
77.....	الأدلة.....
80.....	القول الراجح.....
80.....	طلاق المخطئ.....
80.....	تعريف المخطئ.....
80.....	حكم طلاق المخطئ.....
81.....	الأدلة.....
83.....	القول الراجح.....
83.....	طلاق المكره.....
83.....	تعريف المكره.....
83.....	أقسام الإكراه.....
84.....	حكم طلاق المكره.....
85.....	الأدلة.....
89.....	القول الراجح.....

89.....	شروط تحقق الإكراه عند الجمهور.....
90.....	شروط القصد في قانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان.....
90.....	النص المقترح.....
91.....	واقعية النصوص المقترحة.....
93.....	المقارنة بين شروط القصد في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية.....
94.....	شروط محل الطلاق في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان.....
94.....	شروط محل الطلاق في فقه الإسلامي.....
95.....	الولاية على محل الطلاق.....
95.....	المراة التي تكون محلا للطلاق بالاتفاق.....
97.....	المراة التي لا تكون محلا للطلاق بالاتفاق.....
102.....	المراة التي اختلف الفقهاء في كونها محلا للطلاق.....
102.....	حكم إحقاق الطلاق على المختلعة في العدة.....
103.....	الأدلة.....
105.....	القول الراجح.....
106.....	حكم تعليق الطلاق على الأجنبية بالملك.....
107.....	الأدلة.....
109.....	القول الراجح.....

110.....	شروط محل الطلاق في قانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان
110.....	النص المقترح.....
111.....	المقارنة بين شروط محل الطلاق في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية.....
112.....	شروط الصيغة في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان.....
112.....	شروط الصيغة في الفقه الإسلامي.....
113.....	تعريف الصيغة.....
114.....	الطلاق الصريح.....
114.....	تعريف الطلاق الصريح.....
114.....	أقسام الطلاق الصريح.....
114.....	الطلاق الصريح المنجز.....
115.....	ألفاظ الطلاق الصريح المنجز.....
117.....	الأدلة.....
119.....	القول الراجح.....
120.....	شروط وقوع الطلاق الصريح المنجز.....
122.....	الطلاق الصريح المعلق على شرط.....
122.....	أمثلة الطلاق المعلق على شرط.....
123.....	الحروف المستعملة للشرط وتعليق الطلاق.....

124.....	شروط وقوع الطلاق المعلق.....
125.....	الطلاق الصريح المضاف إلى المستقبل.....
125.....	حكم الطلاق الصريح المضاف إلى المستقبل.....
126.....	الأدلة.....
128.....	القول الراجح.....
128.....	أمثلة الطلاق المضاف إلى المستقبل.....
129.....	الفرق بين الطلاق الصريح المنجز والمعلق على شرط والمضاف إلى المستقبل.....
129.....	الطلاق بالكناية.....
129.....	حكم النية في الطلاق بألفاظ الكناية.....
130.....	الأدلة.....
133.....	القول الراجح.....
133.....	أمثلة ألفاظ الكناية في الطلاق.....
134.....	الطلاق بالكتابة إلى الغائب.....
135.....	شروط وقوع الطلاق بالكتابة.....
136.....	تعليق الطلاق بالكتابة.....
137.....	الطلاق بالإشارة.....
138.....	حكم إشارة الناطق بالطلاق.....

138.....	الأدلة.....
139.....	القول الراجح.....
139.....	حكم إشارة الأخرس بالطلاق.....
140.....	الطلاق بالرسالة.....
140.....	الطلاق بوسائل الاتصال الحديثة.....
141.....	شروط الصيغة في قانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان.....
141.....	النص المقترح.....
142.....	واقعية النصوص المقترحة.....
143.....	المقارنة بين شروط الصيغة في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية.....
الفصل الثالث : وسائل وقاية الطلاق وعلاجه في الفقه الإسلامي وقانون الأحوال الشخصية	
بولاية قدح	
144.....	وسائل وقاية الطلاق وعلاجه في الفقه الإسلامي.....
144.....	إحسان اختيار شريك الحياة.....
147.....	مشروعية الخطبة.....
148.....	أدلة مشروعية الخطبة.....
149.....	أقسام الخطبة.....
150.....	شروط الخطبة.....

153.....	علاج شرعي عند نشوز الزوجين.....
156.....	تأديب الزوجة بثلاثة مراحل عند نشوزها.....
160.....	الصلح بين الزوجين عند نشوز الزوج.....
162.....	التحكيم بين الزوجين.....
165.....	وسائل وقاية الطلاق وعلاجه في قانون الأحوال الشخصية بولاية قدح دار الأمان.....
165.....	دورة للمقبلين على الزواج.....
166.....	الشروط بعد عقد الزواج.....
167.....	مناقشة الشروط التي وضعها القانون بعد العقد من حيث الوفاء بها والخلاف.....
170.....	العقوبة للطلاق الواقع خارج المحكمة.....
170.....	مناقشة عقوبة القانون للمطلق خارج المحكمة في ضوء الشريعة الإسلامية.....
172.....	نظام الاستشارة بين الزوجين.....
175.....	الخاتمة.....
181.....	فهرس المصادر والمراجع.....