

ABSTRAK

Mariyatul Qibtiyah. 2025. Kritik Hukum Terhadap Pasal 43 UU No.1 Tahun 1974 Dan Pasal 100 Kompilasi Hukum Islam Pasca Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor 46/PUU-VIII/2010 Tentang Kedudukan Anak Yang Lahir Di Luar Perkawinan.

Kedudukan anak yang lahir di luar perkawinan diatur dalam Pasal 43 Undang-undang Nomor 1 Tahun 1974 tentang Perkawinan dan Pasal 100 Kompilasi Hukum Islam dengan substansi serupa. Kemudian lahir Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor 46/PUU-VIII/2010 yang menuai pro kontra. Kekaburan makna frasa “anak yang lahir di luar perkawinan” menimbulkan makna ganda, karena masih bersifat umum yang berimplikasi pada inkonsistensi dan disparitas putusan para hakim dalam penetapan perkara asal usul anak.

Penelitian ini ditulis untuk menganalisis secara komprehensif: (1) Pertimbangan hukum para hakim dalam memutus perkara asal usul anak pasca Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor 46/PUU-VIII/2010; (2) Perspektif *maqashid al-syari'ah* terhadap kedudukan anak yang lahir di luar perkawinan pasca Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor 46/PUU-VIII/2010; (3) Perspektif konsep *maslahah* terhadap kedudukan anak yang lahir di luar perkawinan pasca Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor 46/PUU-VIII/2010.

Teori yang digunakan dalam penelitian ini yaitu teori *maqashid al-syari'ah* versi al-Syatibi sebagai *grand theory*, konsep *maslahah* al-Ghazali sebagai *middle theory*, kemudian *The pure theory of law* (teori hukum murni) yang dikemukakan oleh Hans Kelsen sebagai *applied theory*.

Penelitian ini adalah penelitian kualitatif dengan pendekatan perundang-undangan (*statute approach*). Sumber data yang digunakan meliputi bahan hukum primer, bahan hukum sekunder, bahan hukum tersier dan non hukum. Penelitian ini menggunakan metode penelitian yuridis normatif dengan teknik pengumpulan data *library research* (penelitian kepustakaan). Adapun teknik analisis yang digunakan adalah teknik analisis isi (*content analysis*).

Kesimpulan sebagai berikut: (1) Sebagian hakim mengabulkan perkara penetapan perkara asal usul anak dengan pertimbangan hukum adanya Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor 46/PUU-VIII/2010 dan sebagian yang lain menolak penetapan perkara asal usul anak dengan tetap menggunakan Pasal 43 Undang-undang Nomor 1 Tahun 1974, Kompilasi Hukum Islam (KHI) dan *fiqh* sebagai pertimbangan hukum; (2) Kekaburan makna frasa “anak yang lahir di luar perkawinan” dalam Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor 46/PUU-VIII/2010 tidak sesuai dengan *maqashid syari'ah* khususnya pada urgensi kejelasan nasab; (3) Jika tidak ada keterangan yang jelas dan rinci terkait frasa “anak yang lahir di luar perkawinan”, maka aturan tersebut menimbulkan *mudharat* dan tidak sesuai dengan konsep *maslahah* karena dapat menjadi celah terhadap pelegalan perzinahan dan ketidakjelasan nasab.

Keyword: Kritik Hukum, Anak Luar Kawin, Putusan Mahkamah Konstitusi No. 46/PUU-VIII/ 2010

ABSTRACT

Mariyatul Qibtiyah. 2025. *Legal Critique of Chapter 43 of Law Number 1 of 1974 and Chapter 100 of the Compilation of Islamic Law after the Constitutional Court Decision Number 46/PUU-VIII/2010 Concerning The Legal Standing of Children Born out of Wedlock.*

The legal status of children born out of wedlock is regulated in Article 43 of Law Number 1 of 1974 concerning Marriage and Article 100 of the Compilation of Islamic Law, both containing similar provisions. Subsequently, Constitutional Court Decision Number 46/PUU-VIII/2010 emerged, which sparked public debate and controversy. The ambiguity of the phrase "children born out of wedlock" leads to multiple interpretations, as it remains general in nature. This ambiguity has resulted in inconsistencies and disparities in judicial decisions concerning the determination of a child's legal lineage.

This study aims to provide a comprehensive analysis of: (1) the legal considerations of judges in adjudicating cases concerning the origin of a child following Constitutional Court Decision Number 46/PUU-VIII/2010; (2) the perspective of *maqāṣid al-sharī'ah* on the legal status of children born out of wedlock after the Constitutional Court's ruling; and (3) the perspective of the concept of *maṣlahah* regarding the legal status of children born out of wedlock in the post-Decision context.

The theories employed in this research include: *al-Shatibi's* theory of *maqasid al-shari'ah* as the grand theory; *al-Ghazali's* concept of *maslahah* as the middle theory; and *Hans Kelsen's* Pure Theory of Law as the applied theory.

This research is a qualitative study employing a statute approach. The data sources consist of primary legal materials, secondary legal materials, tertiary legal materials, and non-legal materials. The study adopts a normative juridical method, with data collected through library research. The analytical technique used is content analysis.

The conclusions of this study are as follows: (1) Some judges granted petitions for the determination of a child's origin based on the legal reasoning provided by Constitutional Court Decision Number 46/PUU-VIII/2010, while others rejected such petitions and continued to rely on Article 43 of Law Number 1 of 1974, the Compilation of Islamic Law (KHI), and classical *fiqh* as the basis for their legal considerations; (2) The ambiguity of the phrase "children born out of wedlock" in the Constitutional Court's decision is inconsistent with the objectives of *maqāṣid al-sharī'ah*, particularly regarding the importance of lineage clarity (*nasab*); (3) In the absence of clear and detailed interpretation of the phrase "children born out of wedlock," the regulation may lead to harm (*maḍarrah*) and is not in accordance with the concept of *maṣlahah*, as it could open the door to the legitimization of *zinā* (illicit sexual relations) and legal uncertainty regarding lineage.

Keywords: Legal Critique, Children born out of wedlock, Constitutional court decision No. 46/PUU-VIII/2010

ملخص

مارية القبطية. ٢٠٢٥

النقد القانوني للمادة ٤٣ من القانون رقم ١ لسنة ١٩٧٤ والمادة ١٠٠ من مجمع الشريعة الإسلامية بعد قرار المحكمة الدستورية رقم ٤٧ ف او او ٨ ٢٠١٠

بشأن وضع الأطفال المولودين قبل العقد

تُنظَّم مكانة الطِّفْلِ المُولودِ خارجَ إطارِ الزَّواجِ في المادَّةِ الثَّلاثَةِ والأَرْبعِينَ (٤٣) مِنَ الْقَانُونِ رَقْمَ ١ لِسَنَةِ ١٩٧٤م بِشَأْنِ الزَّواجِ، وَفِي المادَّةِ المِئَةِ (١٠٠) مِنْ "تَجْمِيعِ الْقَوَاعِدِ الشَّرْعِيَّةِ الْإِسْلَامِيَّةِ"، وَفِي ٢٠١٠، وَقَدْ أَثَارَ جَدَلًا /PUU-VIII/ يَتَضَمَّنَانِ مَضْمُونًا مُتَقَارِبًا. ثُمَّ صَدَرَ قَرَارُ المَحْكَمَةِ الدَّسْتُورِيَّةِ رَقْمَ ٤٦ وَأَخْبَلًا فِي الْأَرَاءِ. وَإِنْ غُمُوضَ عِبَارَةِ "الطِّفْلِ المُولودِ خارجَ إطارِ الزَّواجِ" يُؤَدِّي إِلَى تَعَدُّدِ التَّفْسِيرَاتِ، لِعُمُومِهَا، وَهَذَا مَا أَدَّى إِلَى اخْتِلَافٍ وَعَدَمِ اتِّسَاقٍ الْأَحْكَامِ الْقَضَائِيَّةِ فِي قَضَايَا إِبْطَاتِ النَّسَبِ تَهْدِفُ هَذِهِ الدِّرَاسَةُ إِلَى تَحْلِيلِ شَامِلٍ لِمَا يَلِي: (١) الْأَعْتِبَارَاتِ الْقَانُونِيَّةِ لِلْقَضَاةِ فِي الْحُكْمِ فِي قَضَايَا إِبْطَاتِ النَّسَبِ بَعْدَ صُدُورِ قَرَارِ المَحْكَمَةِ الدَّسْتُورِيَّةِ؛ (٢) مَنظُورِ "مَقَاصِدِ الشَّرِيعَةِ" تَجَاهَ مَكَانَةِ الطِّفْلِ المُولودِ خارجَ الزَّواجِ؛ (٣) وَمَنظُورِ مَفْهُومِ "المَصْلَحَةِ" نَفْسِهِ بَعْدَ قَرَارِ المَحْكَمَةِ تَعْتَمِدُ هَذِهِ الدِّرَاسَةُ عَلَى نَظَرِيَّةِ "مَقَاصِدِ الشَّرِيعَةِ" لِلْإِمَامِ الشَّاطِبِيِّ كَنَظَرِيَّةٍ عُلْيَا، وَعَلَى مَفْهُومِ "المَصْلَحَةِ" لِلْإِمَامِ الْغَزَالِيِّ كَنَظَرِيَّةٍ وَسَطَى، وَعَلَى نَظَرِيَّةِ "الْقَانُونِ الْخَالِصِ" لِـ "هَانْسِ كَلْسِن" كَنَظَرِيَّةٍ تَطْبِيقِيَّةٍ وَهَذِهِ الدِّرَاسَةُ بَحَثٌ نَوْعِيٌّ يَسْتَعِدُّ مِنْهُجَ الْمَقَارَبَةِ النَّصْبِيَّةِ الشَّرِيعِيَّةِ. وَتَشْمَلُ مَصَادِرُ الِتَّبَيَّاتِ: الْمَوَادَّ الْقَانُونِيَّةَ الْأَسَاسِيَّةَ، وَالثَّانَوِيَّةَ، وَالثَّالِثِيَّةَ، وَغَيْرَ الْقَانُونِيَّةِ. وَتَعْتَمِدُ عَلَى الْمُنْهَجِ الْفُفْهِي النَّظَرِيِّ، بِاسْتِخْدَامِ طَرِيقَةِ الْبَحْثِ الْمَكْتَبِيِّ، وَأَمَّا اسْلُوبُ "التَّحْلِيلِ فَهُوَ "تَحْلِيلُ الْمَضْمُونِ وَخَلَصَتْ الدِّرَاسَةُ إِلَى مَا يَلِي: (١) بَعْضُ الْقَضَاةِ قَبِلُوا دَعَاوَى إِبْطَاتِ النَّسَبِ بِاسْتِنَادٍ إِلَى قَرَارِ المَحْكَمَةِ الدَّسْتُورِيَّةِ، وَالْفَقْهِ؛ (٢) غُمُوضَ عِبَارَةِ "الطِّفْلِ المُولودِ KHI" وَأَخْرُوجَ رَفْضُهَا وَاسْتِنَادُهَا إِلَى المادَّةِ ٤٣ مِنَ الْقَانُونِ، وَإِلَى الدَّخْلِ خارجَ الزَّواجِ" فِي الْقَرَارِ لَا يَتَنَاسَبُ مَعَ "مَقَاصِدِ الشَّرِيعَةِ"، خُصُوصًا فِي ضَرُورَةِ وَضُوحِ النَّسَبِ؛ (٣) وَفِي خَالِ أَنْعَادِ تَفْسِيرٍ وَاضِحٍ وَمُفَصَّلٍ لِهَذِهِ الْعِبَارَةِ، فَإِنَّ التَّنْظِيمَ يُؤَدِّي إِلَى الصَّرَرِ وَيَتَنَافَى مَعَ "المَصْلَحَةِ"، لِأَنَّهُ قَدْ يُفْضَى إِلَى شَرْعَةِ الزَّوْجِ وَغُمُوضِ النَّسَبِ.

الكلمات المفتاحية: PUU-VIII/٢٠١٠/النقد القانوني، الولد غير الشرعي، قرار المحكمة الدستورية رقم ٤٦