

ABSTRAK

Muhammad Fadhly Ase. Hak Ex Officio Hakim Menetapkan Pemegang Kuasa Asuh Anak Dalam Putusan Perceraian di Pengadilan Agama Sebagai Upaya Perlindungan Hukum dan Perwujudan Kepastian Hukum Bagi Anak

Kuasa asuh anak (*hadhanah*) merupakan permasalahan yang seringkali terlupakan atau terabaikan dalam kasus perceraian. Hal ini disebabkan karena para pihak hanya memikirkan kepentingan perkara mereka tanpa memikirkan kepentingan anak sebagai korban perceraian, padahal anak sebagai korban perceraian harus dilindungi dan diberikan kepastian hukum guna menghindari mereka dari dampak buruk perceraian orang tua dengan menetapkan pemegang kuasa asuh yang cakap, mampu dan bertanggungjawab bagi mereka. Di sisi lain Hakim belum memiliki keberanian untuk menetapkan pemegang kuasa asuh anak dalam perkara perceraian secara *ex officio* karena khawatir melanggar asas *ultra petita* serta menghindari cap *unprofessional conduct*/tidak profesional.

Tujuan penelitian ini untuk menganalisis hak *ex officio* dan pertimbangan hakim terhadap penetapan *hadhanah*, implementasi hak *ex officio* hakim dalam memberikan perlindungan terhadap penetapan *hadhanah*, implikasi hak *ex officio* hakim dalam memberikan perlindungan terhadap penetapan *hadhanah*, kepastian hukum hak *ex officio* hakim yang memberikan perlindungan terhadap penetapan *hadhanah* dalam putusan perceraian di pengadilan agama, sebagai upaya perlindungan hukum dan kepastian hukum bagi anak.

Untuk menjawab permasalahan penelitian ini, maka penulis menggunakan beberapa teori yaitu : *grand theory* memakai teori keadilan dan kepastian hukum, *middle theory* yaitu teori *disidendi (ratio decidendi)*, teori pertimbangan hakim, dan *aplicative theori* menggunakan teori *masalah mursalah*.

Pendekatan dalam penelitian ini menggunakan pendekatan penelitian yuridis empiris. Disebut penelitian hukum normatif sebab penelitian ini dilakukan atau ditujukan hanya pada peraturan-peraturan atau bahan hukum lain yang tertulis.

Hasil penelitian ini menunjukkan : **Pertama**, Hak *ex officio* hakim merupakan suatu kewenangan yang dimiliki oleh hakim karena jabatannya untuk bertindak menyelesaikan suatu permasalahan tanpa diminta para pihak. **Kedua**, Pertimbangan hukum yang digunakan oleh majelis hakim dalam memutuskan perkara hak *hadhanah* yaitu mengedepankan kepentingan psikologis dan sosiologis anak. **Ketiga**, Undang-Undang No. 1 Tahun 1974 tentang perkawinan dan Kompilasi Hukum Islam (KHI) pada masalah *hadhanah* (pengasuhan anak) adalah diserahkan terhadap ibunya, hal ini sesuai dengan aturan Agama Islam, akan tetapi pada prakteknya terdapat masalah dan perebutan hak pengasuhan. **Keempat**, Hak *ex officio* hakim digunakan atau diterapkan dalam rangka kepastian, keadilan dan kemanfaatan hukum bagi kedua belah pihak dan terutama bagi anak itu sendiri, *hadhanah* atau pengasuhan anak pasca perceraian menempatkan posisi anak sebagai sebagai pihak yang harus dilindungi dan menjadi kewajiban bersama kedua orang tua demi kepentingan terbaik bagi anak.

ABSTRACT

Muhammad Fadhly Ase. *Judges' Ex Officio Rights in Determining Child Custody in Divorce Decisions in Religious Courts as effort of legal Protection and Realization of Legal Certainty for Children.*

Child custody (hadhanah) is a problem that is often forgotten or neglected in divorce cases. This is because the parties only think about the interests of their case without thinking about the interests of the child as a victim of divorce, even though the child as a victim of divorce must be protected and given legal certainty in order to avoid them from the bad effects of their parents' divorce by establishing the right, capable and responsible custodian. for them. On the other hand, the judge does not yet have the courage to determine the holder of child custody in divorce cases ex officio for fear of violating the ultra petita principle and avoiding the unprofessional conduct/unprofessional stamp.

The purpose of this study is to analyze the ex officio rights and judges' considerations on the determination of hadhanah, the implementation of the ex officio rights of judges in providing protection against the determination of hadhanah, the implications of the ex officio rights of judges in providing protection against the determination of hadhanah, legal certainty of the ex officio rights of judges providing protection against the determination of hadhanah. hadhanah in divorce decisions in religious courts, as an effort to protect the law and legal certainty for children.

To answer the problem of this research, the authors use several theories, namely: grand theory using the theory of justice and legal certainty, middle theory, namely the theory of disidendi (ratio decidendi), the theory of judges' considerations, and application theory using the theory of maslahah mursalah.

The approach in this study uses an empirical juridical research approach. It is called normative legal research because this research is conducted or aimed only at regulations or other written legal materials.

The results of this study indicate: First, the ex officio right of a judge is an authority possessed by a judge because of his position to act to resolve a problem without being asked by the parties. Second, the legal considerations used by the panel of judges in deciding cases of hadhanah rights are to prioritize the psychological and sociological interests of children. Third, Law no. 1 of 1974 concerning marriage and the Compilation of Islamic Law (KHI) on the issue of hadhanah (childcare) is left to the mother, this is in accordance with Islamic rules, but in practice there are problems and struggles for custody rights. Fourth, the ex officio rights of judges are used or applied in the context of certainty, justice and legal benefits for both parties and especially for the child himself, hadhanah or post-divorce child care places the child's position as a party that must be protected and is a joint obligation of both parents. in the best interests of the child.

تجريد

محمد فضلي أسي. حقوق بحكم منصب القضاة في تحديد حضانة الأطفال في قرارات الطلاق في المحكمة الشرعية كجهد للحماية القانونية وتحقيق اليقين القانوني للأطفال

الحضانة مشكلة غالباً ما تحدث في الطلاق. هذا لأن الطلاق غالباً ما يترك مشاكل. الطلاق يقطع فقط العلاقة القانونية بين الزوج والزوجة ويغير حالة كل منهما إلى زوج سابق وزوجة سابقة ولكنه لا يقلل الخلافات بينهما. من الواضح أن الخلاف بين الوالدين الذي يؤدي إلى صراع من أجل حضانة الطفل يؤثر بشكل كبير على الحالة النفسية للطفل ، ومن واجب القاضي توفير المصالح الفضلى كشكل من أشكال الحماية للطفل.

الغرض من هذا البحث هو تحليل الحقوق السابقة واعتبارات القضاة في تحديد الحضانة ، وتنفيذ الحقوق السابقة للقضاة في توفير الحماية ضد تحديد الحضانة ، والآثار المترتبة على الحقوق السابقة. من القضاة في توفير الحماية ضد قرار الحضانة ، اليقين القانوني من الحقوق السابقة للقضاة الذين يوفرون الحماية ضد قرار الحضانة في قرارات الطلاق في المحاكم الدينية ، كمحاولة لحماية الأطفال من القانون.

للإجابة على مشاكل هذا البحث ، استخدم المؤلفون عدة نظريات ، وهي: النظرية الكبرى ، وهي نظرية العدالة واليقين القانوني ، النظرية الوسطى نظرية الديسبندي (نسبة القرار) ، نظرية الأحكام ، نظرية النظرية التطبيقية لمصلحة مرسله.

يستخدم المنهج في هذه الدراسة منهج بحث قانوني معياري. يطلق عليه البحث القانوني المعياري لأن هذا البحث يتم إجراؤه أو يهدف فقط إلى اللوائح المكتوبة أو المواد القانونية الأخرى.

تشير نتائج هذه الدراسة إلى ما يلي: أولاً ، حق القاضي بحكم منصبه هو سلطة يمتلكها القاضي لأن وظيفته هي العمل على حل مشاكل معينة خارج اللوائح القانونية ، مما يعني أن القاضي غير ملزم بالقوانين والأنظمة القائمة. ثانيًا ، الاعتبارات القانونية التي تستخدمها هيئة القضاة في الفصل في قضايا حقوق الحضانة هي إعطاء الأولوية لمصالح الأطفال النفسية والاجتماعية. ثالثًا ، القانون رقم 1 لسنة 1974 في شأن الزواج وتجميع الشريعة الإسلامية في موضوع الحضانة (رعاية الطفل) متروك للأم ، وهذا يتوافق مع أحكام الدين الإسلامي ، ولكن في الممارسة العملية هناك مشاكل وصراعات من أجل حقوق الأبوة والأمومة. رابعًا ، يتم استخدام حق القضاة بحكم المنصب أو تطبيقه في سياق اليقين والعدالة والمنفعة القانونية لكلا الطرفين ، وخاصة بالنسبة للطفل نفسه ، أو رعاية الحضانة أو رعاية الطفل بعد الطلاق التي تضع الطفل كطرف يجب أن أن تكون محميًا والتزامًا مشتركًا لكلا الوالدين ، لما فيه المصلحة الفضلى للطفل.