

الباب الأول

مقدمة

أ- خلفية البحث

إن الزواج في الإسلام هو نظام إلهي. والله قد شرع الزواج أن يكون الخير للإنسانية ومصلحة الأولياء في إقامة دعائم الأسرة التي هي عماد الأمة، كما قال تبارك وتعالى: ﴿ومن آياته أن خلق لكم من أنفسكم أزواجا لتسكنوا إليها و جعل بينكم مودة و رحمة إن في ذلك لآيات لقوم يتفكرون﴾^١.

والزواج في الإسلام ليس بمجرد أن يكون ارتباط إنساني، وإنما هو علاقة عبودية برب العالمين. فهذا يصح بما قرره تصنيف الأحكام الإسلامية بأن الزواج هو الميثاق الغليظ لطاعة الله، والعمل به من العبادة.^٢ وكذلك قد قرر القوانين رقم ١ سنة ١٩٧٤ عن الزواج بأن الزواج هو العقد بين الرجل والمرأة ظاهرا وباطنا أن يكونا متزوجين لأجل تكوين الأسرة السكينة بناء على الوحدةانية.^٣

إن الزواج لا يكون صحيحا إلا بولي. فولي النكاح في عقد النكاح له مكانة عظيمة و مهمة. لأنه ركن من أركان صحة عقد النكاح، ولا يصح الزواج إلا بولي ، كما ذهب الجمهور إلى عدم صحة عقد

^١ سورة الروم : ٢١

^٢ Mediya Rafeldi, *Kompilasi Hukum Islam dan Undang Undang Perkawinan, Wakaf, Penyelenggaraan Haji* (JAKARTA: Alikah, 2016), hal: 2

^٣ Idem , hal: 63

النكاح إلا بوجود الولي^٤. و هذا يوافق بما قرره تصنيف الأحكام الإسلامية بفصل ١٩ بأن ولي النكاح هو شرط لازم للمرأة التي تريد الزواج. و قرر بفصل ٢٠، ٢١، ٢٢ و ٢٣ بأن ولي النكاح ينقسم إلى قسمين، وهما : القسم الأول وهو ولي النسب، وهو يتكون من أربعة أقسام. وهو الرجال إلى من فوقهم، الأقرباء الرجال من الأب، أبناء العم من الأب، الإخوان الأشقاء من الجد من الأب و ذريتهم. القسم الثاني : ولي السلطان^٥. و في هذا القسم يجوز له أن يكون ولي النكاح في عدة الأحوال الخاصة كحدوث النزاع بين أولياء النكاح، و عدم ولي النسب إما بسبب غيابه و إما بسبب موته، أو عضل الولي^٦. و أما في فقه الإسلام فإن ولي النكاح ينقسم إلى ثلاثة أقسام وهي : نسب و سلطان و مولى أعلى و أسفل^٧.

قضية الوكالة في الزواج هي قضية جائزة في فقه الإسلام و في تصنيف الأحكام الإسلامية. كما ذكر في تصنيف الأحكام الإسلامية بفصل ٢٨ أن من الأمور الجائزة أن يوكل ولي النكاح ما من حقه من الولاية إلى آخر ليقوم بولي النكاح. أما في فقه الإسلام فإن الفقهاء قد اتفقوا على أن كل عقد يجوز أن يعقده المرء بنفسه، يجوز أن يوكل به غيره

^٤ يحيى بن هبيرة بن مُجَدِّد بن هبيرة الذهلي الشيباني، أبو المظفر، عون الدين ، اختلاف الأئمة العلماء، الطبعة الأولى، الجزء: ٢ (بيروت: دار الكتب العلمية، ١٤٢٣ هـ / ٢٠٠٢ م)، ١٢٢.

^٥ Mediya Rafeldi, *Kompilasi Hukum Islam dan Undang Undang Perkawinan, Wakaf, Penyelenggaraan Haji* hal: 6

^٦ Idem hal:7

^٧ أبو الوليد مُجَدِّد بن أحمد بن مُجَدِّد بن أحمد بن رشد القرطبي الشهير بابن رشد الحفيد، *بداية المجتد و نهاية المقتصد*، بدون الطبعة، الجزء: ٣ (القاهرة : دار الحديث، ٢٠٠٤ م / ١٤٢٥ هـ)، ٤٠.

كالببيع، والشراء، والإجارة، والتزويج وغير ذلك من العقود التي تقبل النيابة.^٨

إن ولي النكاح يستحق له أن يوكل حق الولاية إلى شخص ليقوم بالنيابة عنه. وإن كان لا يدخل في من له حق في أولياء النكاح. وهذا قد يطبقه بعض الأولياء بأنهم طلبوا العلماء أن يكونوا الواكِلين. وذلك لا بد أن يكون هناك عقد بين ولي النكاح الصحيح و الواكِلين. لقد ذكر في تصنيف الأحكام الإسلامية في فصل ٢٨ أن ولي النكاح يجوز له أن يوكل شخصا ليقوم بالنيابة عنه.^٩

إن الناس قديما و حديثا كانوا بحاجة يومية إلى الوكالة في كثير من الأحوال والأمور، إما أنفة أو عدم لياقة بمباشرة الشيء بالذات كتوكيل الأمير أو الوزير^{١٠}. وكذلك اليوم قد حدث تطبيق الوكالة و وقع و استمر عند الأولياء. و تكون الوكالة ليست واقعة في توكيل الأمير أو الوزير، وإنما هي اتسعت في توكيل ولي النكاح. و هذه الوكالة قد أبيضت في الفقه الإسلامي و تصنيف الأحكام الإسلامية. قد شرع دين الإسلام الوكالة للحاجة إليها لأن كل الإنسان ليس قادرا على تدبير أموره بنفسه،^{١١} و إنما هو محتاج إلى مساعدة غيره فيحتاج إلى توكيل غيره ليقوم بها بالنيابة عنه.^{١٢}

^٨ سيد سابق، فقه السنة، الطبعة الثالثة، الجزء: ٢ (بيروت: دار الكتاب العربي، ١٣٩٧ هـ / ١٩٧٧ م)، ١٣٩.

^٩ Umiur Nuruddin, *Hukum Perdata Islam Di Indonesia* (Jakarta: Kencana, 2006), 74.

^{١٠} وهبة بن مصطفى الزُّحَيْلِي، الفقه الإسلامي و أدلته، الطبعة الثانية عشرة، الجزء: ٤، (دمشق: دار الفكر، ١٣٩٧ هـ / ١٩٧٧ م)، ٢٩٩٦.

^{١١} سيد سابق، فقه السنة، ١٤٤٣/٢.

^{١٢} M Fauzi Abu Buraidah, *Memintang Dalam Islam* (Jakarta: Alkautsar, 2009) 129.

إن وكالة ولي النكاح ليس أمراً غريباً عند الأولياء، وإنما هو من الأمور الواقعية عند الأولياء. كما حدثت في قرية جنطيني لامونجان جاوى شرقية، أن ولي النكاح الذي يوكل حقه في التزويج إلى شخص كثير. و أما سبب ذلك متنوع. هناك من يفعله بسبب عدم الإستطاعة في تزويج بنته. وهناك من يفعله بسبب الخوف من الخطأ في قول إيجاب.^{١٣}

ولهذا يريد الباحث أن يبحث تحت الموضوع " توكيل ولي النكاح عند عقد النكاح " (دراسة حالة : فهم الولي بقرية جنطيني في أركان النكاح) ويرجو الباحث بوجود هذا البحث أن يفهم الأولياء هذه القضية فهما صحيحا و يعطى الباحث مساهمة كبيرة في المجال العملي.

ب- معاني المصطلحات

سيفصل الباحث بعض المصطلحات في موضوع هذا البحث للوصول إلى الصورة الواضحة و خوفاً عن الوقوع في الخطأ و سوء الفهم و الإختلافات مما يلي :

- ١- الفهم : تصور المعنى من لفظ المخاطب^{١٤}
- ٢- الولي : في اللغة مأخوذة من الفعل الثلاثي (ولي) تتكون من الواو واللام والياء: أصل صحيح دال على القرب والدين. الولي هو القرب^{١٥}. أما المراد بالولي هنا هو الولي في النكاح و هو الذي

^{١٣} سيد بخاري مقابلة في التاريخ ٩ يناير ٢٠١٩

^{١٤} علي بن محمد بن علي الزين الشريف الجرجاني، كتاب التعريفات، الطبعة الأولى، (بيروت: دار الكتب العلمية ١٤٠٣هـ/١٩٨٣م)، ١٦٩.

^{١٥} أحمد بن فارس بن زكرياء القزويني الرازي، أبو الحسين، معجم مقاييس اللغة، الجزء: ٦ (دار الفكر ١٣٩٩هـ/١٩٧٧م) ١٤١

يتوقف عليه صحة العقد فلا يصح بدونه، وهو الأب أو وصيه
والقريب العاصب والمعتق والسلطان والمالك.^{١٦}

٣- جنطيني : إحدى القرية التي تقع في منطقة لارين، مدينة
لامونجان، ولاية جاوى شرقية.

٤- الوكالة: هي في اللغة التفويض و الحفظ والكفاية والضمان. مثلاً:
نقول : وكلنا أمورنا إلى الله أي فوضناها إليه. أما الحفظ فمنه قوله
عز وجل : حسبنا الله و نعمل الوكيل. الوكيل أي الحافظ. أما في
الإصطلاح فهو كما عرفها سيد سابق بأنها استنابة الإنسان غيره
فيما يقبل النيابة.^{١٧}

٥- العقد في اللغة معناه هو الربط والشد والإحكام والإبرام ، وأصل
العقد ربط الشيء بالشيء. ويراد العقد هنا هو عقد الزواج.
أما في الإصطلاح فهو اقتران الإيجاب بالقبول على وجه مشروع،
والإيجاب والقبول عند أهل العلم ركن من أركان العقد، ولا وجود
للعقد بدونهما فلو وجد القبول فقط فلا وجود لعقد النكاح ولو
وجد الإيجاب فقط فلا وجود لعقد النكاح أيضاً فلا بد من وجود
الإيجاب والقبول معاً^{١٨}

^{١٦} عبد الرحمن بن محمد عوض الجزيري، الفقه على المذاهب الأربعة، الجزء: ٦ (بيروت: دار الكتب العلمية ١٤٢٤هـ / ٢٠٠٣م)

.٢٩

^{١٧} سيد سابق، فقه السنة، ٣٠.

^{١٨} محمد بن عبد العزيز السديس، مقدمات النكاح، الجزء: ١ (الجامعة الإسلامية بالمدينة المنورة: ١٤٢٥هـ)، ٢٤٩.

٦- النكاح : هو في اللغة الضم والجمع، وفي الشرع هو عبارة عن العقد المشهور المشتملة على الأركان و الشروط و يطلق على العقد و على الوطاء لغة.^{١٩}

ت- مشكلات البحث

مشكلات هذا البحث هي :

- ١- ما هو فهم الولي بقرية جنطيني عن توكيل ولي النكاح عند عقد النكاح؟
- ٢- ما هي الأسباب عند الولي بقرية جنطيني أن يفعل توكيل ولي النكاح؟

ث- أهداف البحث و منفعه

- ١- الأهداف لهذا البحث:
- ١- لمعرفة فهم الولي بقرية جنطيني في توكيل ولي النكاح عند عقد النكاح.
- ٢- لمعرفة الأسباب عند الولي بقرية جنطيني أن يفعل توكيل ولي النكاح.
- ٢- منافع هذا البحث كما يلي:
- ١- للباحث والأولياء.
- أ- أن يكون هذا البحث معلومة زائدة للمجتمع عن حكم تطبيق التوكيل في ولي النكاح.

^{١٩} أبو بكر بن محمد بن عبد المؤمن بن حريز بن معلى الحسيني الحصني، تقي الدين الشافعي، كفاية الأختيار في حل غياة الإختصار، الطبعة الأولى، الجزء: ٢ (دمشق: دار الخير، ١٩٩٤هـ)، ٤٦٣.

ب- أن يكون هذا البحث معلومات للباحث عن حكم وكالة ولي النكاح في فقه الإسلام، والأسباب في تطبيقها عند الأولياء.

ت- أن يكون هذا البحث معلومات ومرجعاً صحيحاً للباحث المستقبل الذي يريد أن يقوم ببحث في نفس المسألة.

٢- للجامعة :

أ- يرجو الباحث أن يكون هذا البحث له منافع كثيرة في العلوم الشرعية وما يتعلق بالأحوال الشخصية وخصوصاً فيما يتعلق بالوكالة في ولي النكاح.

ب- يرجو الباحث أن يكون هذا البحث مرجعاً لطلاب قسم الشريعة.

ج- الدراسات السابقة

كتب المؤلف الدراسات السابقة منها:

١- الباحث : مهاجر

الموضوع : مكانة ولي النكاح في نظرة الجنس. (الدراسة الحالة في مكتب الشؤون الدينية سوكاراجا بانيوماس)

السنة : قسم العلوم الشريعة أحوال الشخصية، جامعة الإسلامية الحكومية مالاغ ، ٢٠٠١

مشكلات البحث كما يلي :

١- كيف مكانة الولي عند عقد النكاح؟

٢- كيف تركيز الولي في الزواج؟

٣- ماذا نظرة الجنسية في ولي النكاح؟

طريقة جمع البيانات :

طريقة البحث الإستنتاجي و طريقة البحث الإستقرائي و طرق البحث المقارن.

نتائج البحث

إن في الفقه الإسلامي إختلافا عند الفقهاء الأربعة في مكانة ولي النكاح في الزواج. أما في قانون الزواج ليس فيه حكم واضح. و أما في نظرة الجنسية فإن مكانة ولي النكاح فيها لا يوجد تقرير قطعي و واضح الذي يبين و يقرر عن تلك المسألة. لأن المسكلة هي تتعلق بحكمها.

٢- الباحثة : ربيعة

الموضوع : العوامل التي تكون سببا لدفع ولي المجر أن يكون ولي النكاح. (الدراسة الحالة: المحكمة الدينية باغيل فاسوروان).

السنة : قسم العلوم الشريعة أحوال الشخصية، جامعة الإسلامية الحكومية مالاغ ٢٠٠١ م.

مشكلات البحث كما يلي :

انطلقت الباحثة في بحثه لرسالة البكالوريوس الجامعة الإسلامية الحكومية مولنا مالك إبراهيم مالاغ ٢٠٠١ م مما يلي :

- ١- ما هي الأسباب من عضل ولي المجر أن يكون ولي النكاح في المحكمة الدينية باغيل فاسوروان؟
- ٢- كيف كيفية تقديم الطلب لتقرير ولي العض و كيفية القضاء في المحكمة الدينية باغيل فاسوروان؟
- ٣- ماذا نظر الحاكم في تقرير الطلب لولي العضل في محكمة دينية باغيل فاسوروان؟.

طريقة جمع البيانات:

طريقة النهج القضائي وهي قانون رقم ١ سنة ١٩٧٤ و اللوائح الحكومية رقم ٠٩ سنة ١٩٧٥ م. و طريقة النهج الإجتماعي، لأن المشكلة المبحثة هي علاقة العوامل العدلية و الإجتماعية.

نتيجة البحث

- ١- أسباب دفع ولي النكاح تنقسم إلى ثلاثة العوامل. وهي العامل الإجتماعي، العامل الإقتصادي و العامل الأخر. و من العامل الإجتماعي هو انخفاض مرحلة التعليم من الرجل الذي سيصبح زوجا للمرأة، و كون الرجل أصبح أرملًا ومعه أولاد. و أما العامل الإقتصادي فهو عمل الرجل الذي يريد الزواج ليس بكفوء. و أما العامل الأخر فهو لا يجب الولي الرجل الذي سيصبح زوجا.

٢- تعليل ولي السلطان في تقرير طلب ولي العضل باعتناء
 إعتذار الولي الذي لا يحضر في المحكمة، و قد أبى ولي
 النكاح أن يزوج بنته بدون سبب واضح. و أما تعليل
 ولي السلطان الآخر هو دفع المفسدة عن إمسك
 الخير كإبتعاد عن الزنى.

٣- الباحث : يقين صالح

الموضوع : تطبيق توكيل ولي النكاح إلى ولي السلطان في نظرة
 فقه المناكحات

السنة : قسم العلوم الشرعية أحوال الشخصية، جامعة
 الإسلامية الحكومية فالانغكارايا، ٢٠١٥ م
 مشكلات البحث كما يلي :

انطلقت الباحث في بحثه لرسالة البكالوريوس الجامعة
 الإسلامية الحكومية فالانغكارايا، ٢٠١٥ م مما يلي

١- كيف تطبيق توكيل الولاية عند عقد النكاح في منطقة
 سمباغو كووالا مدينة فولانغ فيسو؟

٢- كيف نظرة فقه المناكحات في توكيل الولي عند عقد
 النكاح؟

طريقة جمع البيانات:

طريقة النهج الكيفي الوصفي

نتائج البحث :

- ١- إن تطبيق توكيل ولي النكاح في منطقة سمباغو كورولا هو وكل ولي النكاح الأمر إلى ولي السلطان بلسان مباشرة أمام ولي السلطان عند بداية عقد النكاح.
- ٢- في نظرة فقه المناكحات توكيل ولي النكاح إلى ولي السلطان عند عقد النكاح له خطوات و أركان و شروط. و هذه الأمور كلها لا بد بوجودها.

ح- المساوى و الفرق بين بحث الباحث و الدراسات السابقة.

الفرق	المساوى	اسم الباحث، موضوع البحث، السنة، نوع البحث	رقم
مكانة ولي النكاح في نظرة الجنس أما هذا البحث العلمي يبحث ويركز على مفهوم الأولياء في وكالة ولي النكاح.	ولي النكاح / الولاية في الزواج	مهاجر، مكانة ولي النكاح في نظرة الجنس، ٢٠٠١ م ، طريقة البحث الإستتاجي و طريقة البحث الإستقراضي و طرق البحث المقارن.	١.
العوامل التي	ولي النكاح /	العوامل	٢.

<p>تكون سببا لدفع ولي المجر أن يكون ولي النكاح، أما هذا البحث العلمي يبحث و يركز على مفهوم الأولياء في وكالة ولي النكاح.</p>	<p>الولاية في الزواج</p>	<p>التي تكون سببا لدفع ولي المجر أن يكون ولي النكاح، ٢٠٠١ م، طريقة النهج القضائي و طريقة النهج الإجتماعي.</p>	
<p>تطبيق توكيل ولي النكاح إلى ولي السلطان في نظرة فقه المناكحات، أما هذا البحث العلمي يبحث و يركز على مفهوم الأولياء في وكالة ولي النكاح.</p>	<p>ولي النكاح / الولاية في الزواج</p>	<p>يقين صالح، تطبيق توكيل ولي النكاح إلى ولي السلطان في نظرة فقه المناكحات، ٢٠١٥ م، طريقة النهج الكيفي الوصفي</p>	<p>٣.</p>

خ- هيكل البحث

الباب الأول : المقدمة : وهذا الباب يحتوي على خلفية البحث، ومعاني المصطلحات، ومشكلات البحث، وأهداف البحث ومنافعه، والدراسات السابقة. (خ) المساوى والفرق بين بحث الباحث والدراسات السابقة. (د). هيكل البحث.

الباب الثاني : الإيطار النظري وهو يتحدث عن الوكالة في تعريفها ومشروعيتها وأركانها وشروطها وانتهائها و يتحدث عن الولاية في الزواج في تعريفها ومشروعيتها وشروطها وأنواعها ومكانتها وأهميتها ويتحدث عن ولي النكاح في تصنيف الأحكام الإسلامية.

الباب الثالث : هذا الباب يتحدث عن منهج البحث ووقت البحث ومكانه ونوع البحث وموضوعه ومصادر البيانات وطريقة جمع البيانات وطريقة تحليل البيانات.

الباب الرابع : هذا الباب يتكون على فصلين. الفصل الأول يتحدث عن الملاحم العامة لميدان البحث و ما يتعلق بمكتبة شؤون الدينية منطقة لارن لامونجان والفصل الثاني يتحدث عن عرض البيانات والملاحظة والتحليل عن مشكلات البحث.

الباب الخامس: هو الإختتام يتكون على نتائج البحث والإقتراحات والتوصيات والمصادر والمراجع.