

**KEDUDUKAN ANAK DI LUAR NIKAH
DALAM PERSPEKTIF HUKUM ISLAM PROGRESIF
YANG RELEVANSINYA DENGAN PEMBARUAN
HUKUM KELUARGA DI INDONESIA**

DISERTASI

Diajukan Kepada Program Pascasarjana
Universitas Islam Negeri Raden Intan Lampung
Untuk Memenuhi Salah Satu Syarat Guna Memperoleh Gelar Doktor
Dalam Bidang Hukum Keluarga

Oleh:

**TOHA MA'ARIF
NPM: 1503010015**

PROGRAM STUDI HUKUM KELUARGA



**PROGRAM DOKTOR (S3) HUKUM KELUARGA
PASCASARJANA
UNIVERSITA ISLAM NEGERI RADEN INTAN LAMPUNG
1443H/2022M**



KEMENTERIAN AGAMA
UNIVERSITAS ISLAM NEGERI RADEN INTAN LAMPUNG
PROGRAM PASCASARJANA (PPs)
Jl. Julius Usman Labuhanratu Kedaton Telp. (0721) 787392 Faks (0721) 787392
Bandar Lampung (35142)

PENGESAHAN

Disertasi yang berjudul **KEDUDUKAN ANAK DI LUAR NIKAH DALAM PERSPEKTIF HUKUM ISLAM PROGRESIF YANG RELEVANSINYA DENGAN PEMBARUAN HUKUM KELUARGA DI INDONESIA**, ditulis oleh: Toha Ma'arif, NPM. 1503010015 telah diujikan dalam Ujian Tertutup dan disetujui untuk diajukan dalam Ujian Terbuka pada Program Pascasarjana UIN Raden Intan Lampung.

Tim Pengaji

Ketua : Prof. Dr. Ruslan Abdul Ghofur, M.Si

(.....)

Sekretaris : Dr. Hj. Linda Firdawaty, M.H.

(.....)

Pengaji I : Prof Dr. Hj. Erina Pane, S.H., M.Hum.

(.....)

Pengaji II : Prof. Dr. H. Faisal, S.H., M.H.

(.....)

Pengaji III : Dr. H. Khairuddin, M.H.

(.....)

Pengaji IV : Dr. H. Yusuf Baihaqi, Lc., M.A.

(.....)

Pengaji V : Dr. Hj. Heni Noviarita, M. Si

(.....)

Tanggal Lulus Ujian Tertutup: 29 Juni 2022



Prof. Dr. Ruslan Abdul Ghofur, M. Si
NIP. 198008012003121001

DAFTAR ISI

COVER LUAR	i
COVER DALAM	ii
PERNYATAAN KEASLIAN	iii
PERSETUJUAN PROMOTOR	iv
PENGESAHAN UJIAN TERTUTUP	v
ABSTRAK	vi
PEDOMAN TRANSLITERASI	ix
KATA PENGANTAR	xvii
DAFTAR ISI	xx

BAB I : PENDAHULUAN

A. Latar Belakang Masalah	1
B. Identifikasi Masalah	18
C. Batasan Masalah	19
D. Rumusan Masalah	20
E. Tujuan dan Kegunaan Penelitian	20
1. Tujuan Penelitian	20
2. Kegunaan Penelitian	20
F. Penelitian Terdahulu	21
G. Kerangka Pikir	26
H. Kerangka Teori	29
1. Teori <i>Maqāhid al-Syari'ah</i>	30
2. Teori Keadilan	37
3. Teori Hukum Progresif	44
I. Metode Penelitian	51
J. Sistematika Penulisan	59

BAB II	:	KEDUDUKAN ANAK DI LUAR NIKAH DALAM PERSPEKTIF HUKUM ISLAM PROGRESIF DAN PERLINDUNGAN ANAK DALAM PERATURAN PERUNDANG-UNDANGAN.	
A.	Kedudukan Anak	63	
1.	Pengertian Kedudukan.....	63	
2.	Pengertian Anak dalam Berbagai Perspektif	64	
B.	Memahami Istilah Anak di Luar Nikah	69	
1.	Perkawinan yang Tidak Tercatat	69	
2.	Anak Lahir di Luar Perkawinan dalam Perspektif Bahasa	71	
C.	Anak di Luar Nikah dalam Perspektif Perundangan.....	73	
1.	Anak Luar Kawin dalam Perspektif Kitab Undang-undang Hukum Perdata.....	73	
2.	Anak yang Dilahirkan di Luar Perkawinan dalam Perspektif Undang-undang Nomor 1 Tahun 1974 tentang Perkawinan	79	
3.	Anak yang Lahir di Luar Perkawinan dalam Perspektif Kompilasi Hukum Islam.....	92	
D.	Meretas Dinamika dan Kristalisasi Hukum Islam di Indonesia.....	93	
1.	Epistemologi dan Sumber Dasar Metodologi Yurisprudensi Islam	95	
2.	Dekonstruksi Hukum Islam Paradigma Progresif	100	
3.	Signifikasi Ijtihad dalam Dinamisasi Hukum Islam Progresif	106	
4.	Konfigurasi Politik Bagi Revitalisasi: Hukum Islam di Indonesia	109	
E.	Perlindungan Anak	116	
1.	Perlindungan Anak dalam Islam.....	116	

2. Perlindungan Anak dalam Perspektif Peraturan Perundang-undangan di Indonesia	132
BAB III : KONSTRUKSI HUKUM KELUARGA DI INDONESIA	
A. Konstruksi Hukum.....	151
1. Pengertian Hukum	151
2. Arti Penting Pembentukan Hukum	152
3. Proses Pembentukan Hukum	154
4. Kemajemukan dalam Pembentukan Hukum	157
5. Organ Pembentukan Hukum.....	163
B. Memaknai Konsep Pembaruan Hukum Keluarga di Indonesia.....	165
C. Historitas Pembaruan Hukum Keluarga Islam: Meneguhkan Undang-undang Nomor 1 Tahun 1974 sebagai Wujud Pembaruan Hukum Keluarga di Indonesia.....	172
D. Undang-undang Nomor 1 Tahun 1974 dalam Berbagai Perspektif.....	176
1. Undang-undang Nomor 1 Tahun 1974 dalam Perspektif Historis-Politis	176
2. Undang-undang Nomor 1 Tahun 1974 dalam Perspektif Sosiologis Filosofis.....	184
E. Pandangan yang Pro dan Kontra Terhadap Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor: 46/PUU-VIII/2010	191
1. Pandangan yang Pro Terhadap Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor: 46/PUU- VIII/2010.....	191
2. Pandangan yang Kontra Terhadap Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor: 46/PUU- VIII/2010.....	193

F. Ius Constituendum Fatwa Majlis Ulama Indonesia	
Nomor: 11 Tahun 2012.....	195
1. Pengertian Ius Constituendum.....	195
2. Pengertian Fatwa	196
3. Subtansi Fatwa Majlis Ulama Indonesia	
Nomor: 11 Tahun 2012	198

BAB IV : KEDUDUKAN ANAK DI LUAR NIKAH DALAM PERSPEKTIF HUKUM ISLAM PROGRESIF YANG RELEVANSINYA DENGAN PEMBARUAN HUKUM KELUARGA DI INDONESIA

A. Kedudukan Anak di Luar Nikah dalam Perspektif Hukum Islam Progresif.....	202
B. Perlindungan Hukum Anak di Luar Nikah yang Relevansinya dengan Pembaruan Hukum Keluarga di Indonesia	206
C. Pembaruan Hukum Keluarga di Indonesia Terkait dengan Kedudukan Anak di Luar Nikah	209

BAB V : PENUTUP

A. Kesimpulan	212
B. Rekomendasi.....	212

DAFTAR PUSTAKA

LAMPIRAN-LAMPIRAN

- Undang-Undang Republik Indonesia Nomor 1 Tahun 1974 Tentang Perkawinan
- Putusan Mahkamah Konstitusi Nomor 46/PUU-VIII/2010
- Fatwa Majlis Ulama Indonsia Nomor 11 Tahun 2012