

**HAK ASUH ANAK PASCA PERCERAIAN DALAM PERSPEKTIF
HUKUM ISLAM DAN HUKUM POSITIF DI INDONESIA
(STUDI PADA PUTUSAN NOMOR 791/PDT.G/2021/PA.Bn)**



TESIS

Diajukan sebagai salah satu syarat
untuk memperoleh gelar Magister Hukum (M.H.)

PUTRA ADI WIBOWO
NIM 2223680005

**PROGRAM PASCASARJANA (S2)
UNIVERSITAS ISLAM NEGERI FATMAWATI SOEKARNO
BENGKULU**

2026

**HAK ASUH ANAK PASCA PERCERAIAN DALAM PERSPEKTIF
HUKUM ISLAM DAN HUKUM POSITIF DI INDONESIA (STUDI PADA
PUTUSAN NOMOR 791/PDT.G/2021/PA.Bn)**



TESIS

diajukan sebagai salah satu syarat
untuk memperoleh gelar Magister Hukum (M.H.)

PUTRA ADI WIBOWO

NIM 2223680005

BENGKULU

**PROGRAM PASCASARJANA (S2)
UNIVERSITAS ISLAM NEGERI FATMAWATI SOEKARNO
BENGKULU**



KEMENTERIAN AGAMA REPUBLIK INDONESIA
UNIVERSITAS ISLAM NEGERI FATMAWATI
SUKARNO BENGKULU
PROGRAM PASCASARJANA

Jalan Raden Fatah Pagar Dewa Kota Bengkulu 38211

Telepon (0736) 51276-51171-51172- Faksimili (0736) 51171-51172

Website: www.uinfasbengkulu.ac.id

PENGESAHAN TIM PENGUJI
UJIAN TESIS

Tesis yang berjudul :

“Hak Asuh Anak Pasca Perceraian Dalam Perspektif Hukum Islam dan Hukum Positif Di Indonesia (Studi Pada Putusan Nomor 791/PDT.G/2021/PA.Bn)”

Penulis

PUTRA ADI WIBOWO

NIM. 2223680005

Dipertahankan Di Depan Tim Penguji Ujian Tesis Program Pascasarjana (S2) Universitas Islam Negeri (UIN) Fatmawati Sukarno Bengkulu yang dilaksanakan pada Hari Rabu, 24 Desember 2025.

No	Penguji	Tanggal	Tanda Tangan
1.	<u>Prof. Dr. Suryani, M.Ag</u> (Ketua Penguji)	27 / -2026 01	
2.	<u>Dr. Miti Yarmunida, M.Ag</u> (Sekretaris)	26 / -2026 01	
3.	<u>Prof. Dr. Iim Fahimah, Lc., M.A.</u> (Penguji I/Anggota)	26 / -2026 01	
4.	<u>Dr. Zurifah Nurdin, M.Ag</u> (Penguji II/Anggota)	21 / -2026 01	

Mengetahui,
Rektor UIN FAS Bengkulu

Prof. Dr. H. Zulkarnain, M.Pd.

NIP. 196201011994031005

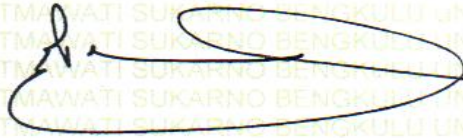
Bengkulu, 2025
Direktur PPs UIN FAS Bengkulu

Prof. Dr. Rohimin, M.Ag.

NIP. 1964053/1991031001

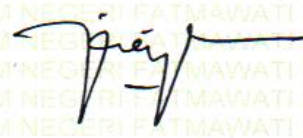
PERSETUJUAN PEMBIMBING
SETELAH UJIAN TESIS

Pembimbing I



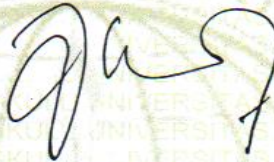
Prof. Dr. Suryani, M.Ag
NIP. 196901101996032002

Pembimbing II



Dr. Miti Yarmunida, M.Ag
NIP. 197705052007102002

Mengetahui,
Ketua Prodi Hukum Keluarga Islam



Dr. Zurifah Nurdin, M.Ag
NIP. 197209222000032001

Nama : Putra Adi Wibowo
NIM : 2223680005
Tanggal Lahir : Bengkulu, 14 Agustus 1995

BENGKULU

**SURAT PERNYATAAN
PERSETUJUAN PUBLIKASI KARYA ILMIAH**

Yang bertanda tangan di bawah ini:

Nama : Putra Adi Wibowo
NIM : 2223680005
Program Studi : Hukum Keluarga Islam (HKI)
Judul Tesis : Hak Asuh Anak Pasca Perceraian Dalam Perspektif Hukum Islam dan Hukum Positif di Indonesia (Studi pada Putusan Nomor 791/Pdt.G/2021/PA.Bn)

Dengan ini menyatakan **Persetujuan Publikasi Karya Ilmiah**

Demikian surat pernyataan ini dibuat dengan sebenarnya dan untuk dipergunakan sebagaimana mestinya. Apabila terdapat kekeliruan dalam pernyataan ini maka akan dilakukan tinjau ulang kembali.

Bengkulu, 2026

Yang Membuat Pernyataan



Putra Adi Wibowo
Nim. 2223680005

LEMBAR PERNYATAAN

Saya menyatakan dengan sesungguhnya bahwa Tesis yang saya susun sebagai syarat untuk memperoleh gelar Magister Hukum (M.H) dari Program Pascasarjana (S2) Universitas Islam Negeri Fatmawati Sukarno (UIN-FAS) Bengkulu seluruhnya merupakan karya saya sendiri.

Adapun bagian-bagian tertentu dalam penulisan Tesis yang saya kutip dan hasil karya orang lain telah dituliskan sumbernya secara jelas sesuai dengan norma, kaidah, dan etika penulisan ilmiah.

Apabila dikemudian hari ditemukan seluruh atau sebagian Tesis ini bukan hasil karya sendiri atau adanya plagiat dalam bagian-bagian tertentu, saya bersedia menerima sanksi pencabutan gelar akademik yang saya sandang dan sanksi-sanksi lainnya sesuai dengan peraturan perundangan yang berlaku.

Bengkulu, November 2025
Yang Menyatakan,



PUTRA ADI WIBOWO
NIM 2223680005

SURAT KETERANGAN

Yang bertanda tangan di bawah ini:

Nama : **Prof. Dr. Imam Mahdi, MH**
NIP : 196503071989031005
Jabatan : Ketua Tim Deteksi Plagiasi Karya Ilmiah Tugas Akhir Mahasiswa Pascasarjana UIN Fatmawati Sukarno Bengkulu

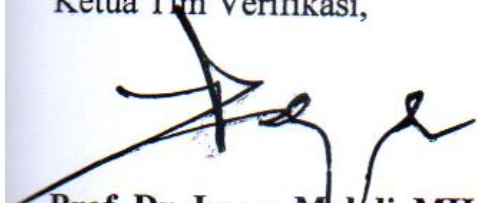
Telah dilakukan verifikasi plagiasi melalui *Aplikasi Turnitin* Terhadap Tesis Mahasiswa di

Nama : **PUTRA ADI WIBOWO**
NIM : **2223680005**
Program Studi : Hukum Keluarga Islam
Judul : **HAK ASUH ANAK PASCA PERCERAIAN DALAM PERSPEKTIF HUKUM ISLAM DAN HUKUM POSITIF DI INDONESIA (STUDI PADA PUTUSAN NOMOR 791/PDT.G/2021/PA.Bn)**

Yang bersangkutan dapat diterima dengan indikasi plagiasi sebesar 19%.

Demikian surat pernyataan ini dibuat dengan sebenarnya dan untuk dipergunakan sebagaimana mestinya. Apabila terdapat kekeliruan dalam verifikasi ini maka akan dilakukan tinjau ulang kembali.

Mengetahui
Ketua Tim Verifikasi,


Prof. Dr. Imam Mahdi, MH
NIP. 196503071989031005

Bengkulu, 23 Desember 2025

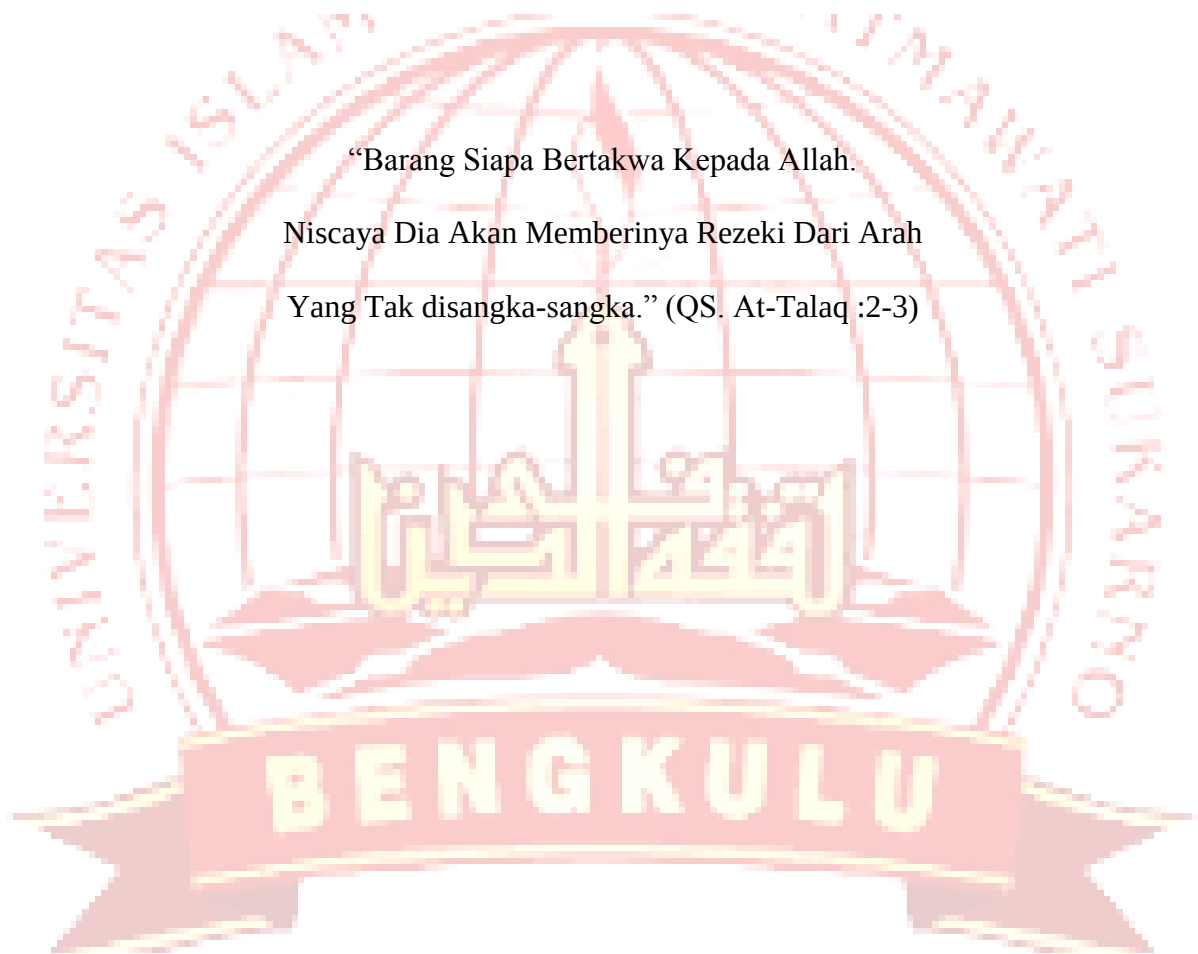
Petugas Verifikasi,


Dr. Zurifah Nurdin, M.Ag
NIP. 19720922 200003 2 001

MOTTO

Dari yang Sederhana,
Allah Angkat Derajat Jadi Luar Biasa.
Dari Yang Berjuang Dengan Air Mata,
Kini Tersenyum karena Do'a dan Usaha.

“Barang Siapa Bertakwa Kepada Allah.
Niscaya Dia Akan Memberinya Rezeki Dari Arah
Yang Tak disangka-sangka.” (QS. At-Talaq :2-3)



PERSEMBAHAN

Langkah demi langkah yang ku lalui dipermukaan bumi dengan penuh tekad tertulis di atas kertas tanpa nada ku raih penuh tekad tertulis di atas kertas tanpa nada ku raih segala harapanku dengan bermunajad kepada sang pencipta akhirnya aku mampu mengukir sejarah penuh makna dan kesan dalam hidupku dengan ku ucapkan rasa syukur kepada Allah Swt atas apa yang sudah ku raih saat ini. Dengan tulus dengan segala kerendahan hati ku persembahkan karya ini kepada :

1. Allah Swt atas nikmat sehat tiada henti.
2. Nabi Muhammad Saw, atas warisan yang telah menjadi pedoman hidup seluruh umat manusia yaitu Al-qur'an dan Hadits.
3. Kedua orang tua ku yang paling berharga dalam hidupku yaitu bapak (kamsi) dan Ibu ku (Naliati) tercinta yang telah menjadi pemudah setiap jalan kehidupanku sampai kapanpun.
4. Istriku (Titin Sagita) yang sedang mengandung anak pertama, yang menjadi penyemangat dan selalu memberi pengorbanan, semangat dan do'a sehingga ku dapat menyelesaikan Tesis ini.
5. Alhamdulillah Telah Lahir Anakku yg bernama Afka Nuzaimi wibowo terima kasih anakku ganteng dan sholeh semoga anakku menjadi anak yang sukses dan sehat selalu do'a papah tidak akan lepas darimu nak, anakku hadir didalam keadaan saya lagi sidang maaf tidak bisa mendampingi mami dan anakku.

6. Untuk Mertua ku terutama Ibu ku (Rinalti) bapaku (Jon sidi) yang selama ini terima kasih yang memberikan semangat motivasi dan dorongan yang tulus dari kalian Hingga aku mampu menyelesaikan Tesis ini.
7. Mbakku (Iin Desmiany Duri) yang selalu memberikan semangat dan arahan hingga aku mampu menyelesaikan Tesis ini.
8. Adik dan kakak kandung Novianto dan kakak ipar meri Maryam yang selalu memberikan do'a dan selalu menjadi penyemangat untuk menyelesaikan tesis ini.
9. Aba (kasmantoni) yang selalu memberikan semangat dan do'anya dari do'a aba hingga aku mampu cepat selesai tesis ini.
10. Untuk pembimbing tesis ku Ibu Prof. Dr. Suryani, M.Ag dan Ibu Dr, Miti Yarmunida, M.Ag terima kasih atas arahan, bimbingan motivasi, serta bantuan yang telah ibu berikan dengan penuh kesabaran ketelitian. Semoga selalu Rahmat Allah Swt.
11. Semua Dosen Pasca Sarjana yang telah membantu dan mendukung perjuanganku yang tidak dapat disebutkan satu persatu.
12. Almamater UINFAS Bengkulu Tercintai.

ABSTRAK

HAK ASUH ANAK PASCA PERCERAIAN DALAM PERSPEKTIF HUKUM ISLAM DAN HUKUM POSITIF DI INDONESIA (STUDI PADA PUTUSAN NOMOR 791/PDT.G/2021/PA.Bn)

Penulis :

PUTRA ADI WIBOWO

NIM 2223680005

Pembimbing :

1. Prof. Dr. suryani, M.Ag 2. Dr, Miti Yarmunida, M. Ag

Penelitian ini mengkaji hak asuh anak (*ḥaḍanah*) pasca perceraian dalam perspektif hukum Islam dan hukum positif Indonesia melalui studi terhadap *Putusan Nomor 791/Pdt.G/2021/PA.Bn*. Latar belakang penelitian ini didasari oleh meningkatnya angka perceraian di Indonesia yang memunculkan persoalan serius dalam pengasuhan anak, serta adanya perbedaan tafsir antara norma hukum Islam dan hukum nasional terkait prinsip *best interest of the child*. Rumusan masalah meliputi: (1) pertimbangan hukum hakim dalam menetapkan hak asuh anak; (2) kesesuaiannya dengan doktrin fiqh dan Kompilasi Hukum Islam (KHI); serta (3) keterpaduannya dengan hukum positif Indonesia. Penelitian ini menggunakan metode kualitatif dengan pendekatan yuridis-normatif dan studi kasus, bersumber dari data primer berupa salinan putusan, serta data sekunder dari peraturan perundang-undangan dan literatur hukum terkait. Hasil penelitian menunjukkan bahwa hakim dalam putusan tersebut mendasarkan keputusan pada Pasal 105 dan 156 KHI, Pasal 41 UU No. 1 Tahun 1974 jo. UU No. 16 Tahun 2019, serta Pasal 26 dan 31 UU Perlindungan Anak, dengan menegaskan bahwa anak di bawah usia 12 tahun berhak berada dalam pengasuhan ibu kecuali ada bukti

ketidaklayakan. Petimbangan Hakim yang menitik beratkan pada kontinuitas pengasuhan, stabilitas emosional, serta akses pendidikan, kesehatan dinilai telah selaras dengan prinsip *best interest of the child* dan tujuan *maqāsid al-syari'ah* berupa perlindungan jiwa (*hifz al-nafs*), akal (*hifz al-'aql*), dan keturunan (*hifz al-nasl*). Simpulan penelitian Putusan Nomor 791/Pdt.G/2021/PA.Bn mempresentasikan harmonisasi antara Hukum Islam dan Hukum Positif di Indonesia dalam Perlindungan hak anak pasca perceraian. Namun demikian, masih dibutuhkan pedoman teknis bagi hakim mengenai evaluasi pasca putusan dan mekanisme pengasuhan bersama untuk menjamin implementasi yang berkelanjutan. Penelitian selanjutnya disarankan untuk mengkaji efektivitas eksekusi putusan hak asuh di peradilan agama serta pengaruhnya terhadap kesejahteraan psikologis anak.

Kata Kunci: hak asuh anak, hukum Islam, hukum positif Indonesia, *best interest of the child*, Putusan 791/Pdt.G/2021/PA.Bn

ABSTRACT

CHILD CUSTODY AFTER DIVORCE FROM THE PERSPECTIVES OF ISLAMIC LAW AND POSITIVE LAW IN INDONESIA (A STUDY OF DECISION NUMBER 791/PDT.G/2021/PA.BN)

Author : PUTRA ADI WIBOWO
Student ID 2223680005

Supervisors :

1. Prof. Dr. Suryani, M.Ag

2. Dr. Miti Yarmunida, M.Ag

This study examines child custody (ḥaḍānah) after divorce from the perspectives of Islamic law and Indonesian positive law through a study of Decision Number 791/Pdt.G/2021/PA.Bn. The background of this research is based on the increasing divorce rate in Indonesia, which has given rise to serious issues in child care, as well as differences in interpretation between Islamic legal norms and national law regarding the principle of the best interest of the child. The research problems include: (1) How were the judge's considerations in Decision Number 791/Pdt.G/2021/PA.Bn regarding the determination of child custody after divorce?; (2) How does Islamic law view the judge's considerations in the study of Decision Number 791/Pdt.G/2021/PA.Bn?; and (3) how is their integration with Indonesian positive law. This research uses a qualitative method with a normative juridical approach and a case study, drawing on primary data in the form of a copy of the decision, as well as secondary data from statutory regulations and relevant legal literature. The results of the study show that the judge in the decision based the ruling on Articles 105 and 156 of the Compilation of Islamic Law (KHI), Article 41 of Law Number 1 of 1974 in conjunction with Law Number 16 of 2019, as well as Articles 26 and 31 of the Child Protection Law, affirming that children under the age of 12 are entitled to be in the custody of the mother unless there is evidence of unfitness. The judge's considerations, which emphasize continuity of care, emotional stability, and access to education and health services, are considered to be in line with the principle of the best interest of the child and the objectives of maqāṣid al-sharī'ah, namely the protection of life (ḥifẓ al-nafs) and intellect (ḥifẓ al-'aql). The conclusion of the study is that Decision Number 791/Pdt.G/2021/PA.Bn represents a harmonization between Islamic law and Indonesian positive law in the protection of children's rights after divorce. However, there is still a need for technical guidelines for judges regarding post-decision evaluation and joint custody mechanisms to ensure sustainable implementation. Future research is suggested to examine the effectiveness of the execution of child custody decisions in the Religious Courts as well as their impact on children's psychological well-being.

Keywords : *child custody, Islamic law, Indonesian positive law, best interest of the child, Decision Number 791/Pdt.G/2021/PA.Bn*

KATA PENGANTAR



Dengan mengucapkan syukur Alhamdulillah, segala puji dan syukur penulis panjatkan kehadirat Allah SWT, karena dengan rahmat dan hidayah-Nya penulis dapat menyelesaikan tesis ini. Solawat dan salam semoga senantiasa Allah curahkan kepada Nabi Muhammad SAW, keluarga, sahabat dan para pengikutnya yang senantiasa mengikuti ajaran-Nya sampai akhir zaman. Tesis ini disusun untuk melengkapi salah satu persyaratan dalam memperoleh gelar Magister pada Program Studi Hukum Keluarga Islam. Tesis ini disusun berdasarkan hasil penelitian kajian pustaka. Penulis menyadari masih banyak kekurangan dan hambatan dalam penulisan tesis ini. Hal ini dikarenakan keterbatasan pengetahuan dan pengalaman penulis, namun berkat dorongan dan bantuan dari berbagai pihak maka hambatan tersebut dapat terselesaikan dengan baik.

Oleh karena itu pada kesempatan kali ini penulis menyampaikan terima kasih yang sebesar-besarnya kepada semua pihak yang telah menanamkan jasa dan kebaikan budi kepada penulis, sehingga tesis ini dapat selesai.

Ucapan terimakasih penulis sampaikan kepada:

1. Bapak Prof. Dr. KH. Zulkarnain.M.Pd Selaku Rektor UINFAS Bengkulu yang telah memberikan kesempatan untuk menimba Ilmu di UINFAS Bengkulu.

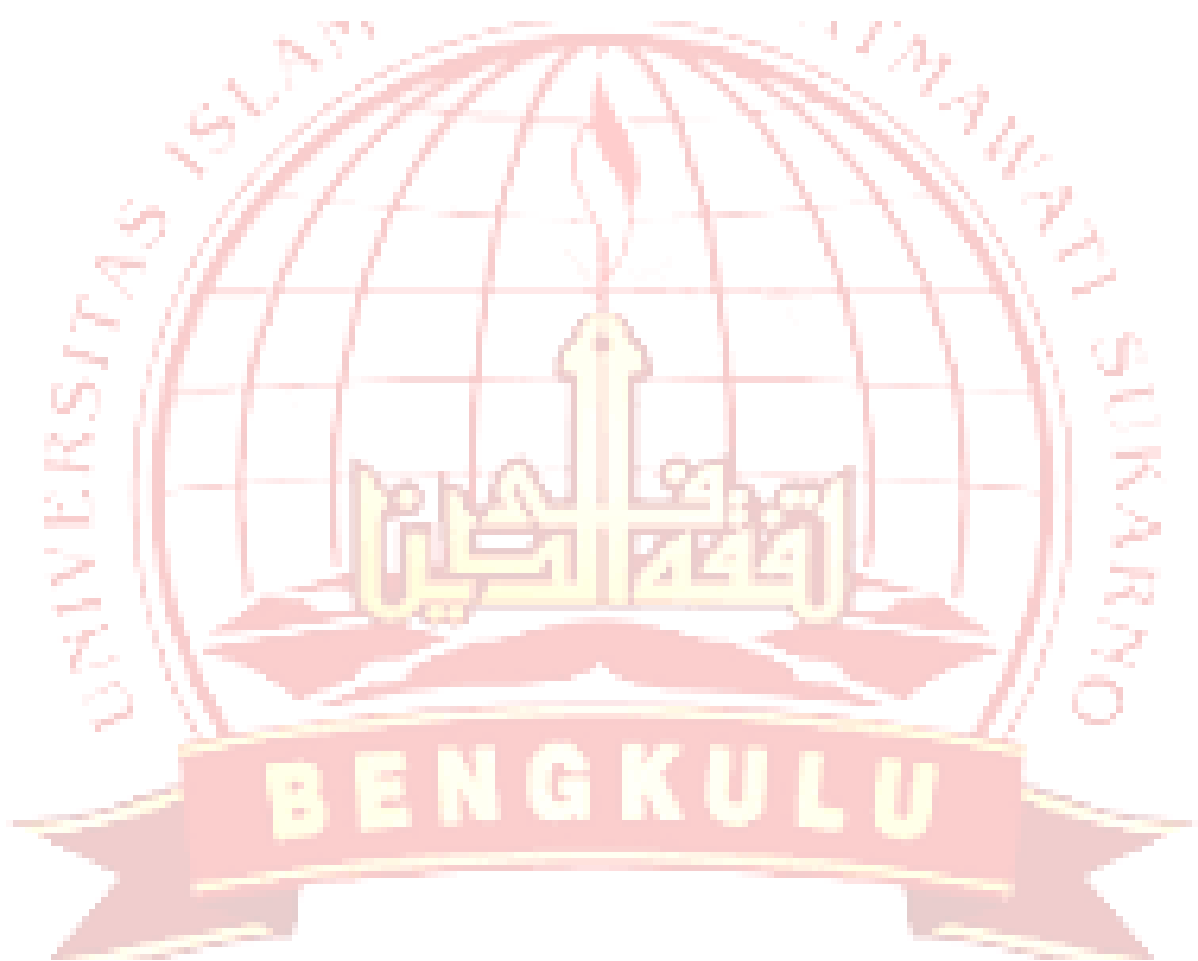
2. Bapak Prof. Dr. Rohimin, M.Ag selaku Direktur Pascasarjana (S2) UINFAS Bengkulu
3. Dr. Zurifah Nurdin, M.Ag Selaku Kaprodi HKI Pascasarjana (S2) UINFAS Bengkulu.
4. Prof. Dr. Suryani, M.Ag selaku Pembimbing 1 yang telah memberi arahan dan bimbingan kepada penulis sehingga selesai Tesis ini
5. Dr. Miti Yarmunida, M.Ag selaku Pembimbing 2 yang telah memberi arahan dan bimbingan kepada penulis sehingga selesainya Tesis ini.
6. Bapak/Ibu Dosen Pascasarjana (S2) yang telah menyampaikan ilmu pengetahuan kepada penulis, sehingga banyak ilmu yang bermanfaat yang sudah penulis dapatkan
7. Staf dan karyawan UINFAS Bengkulu yang telah membantu dalam berbagai urusan Administrasi.
8. Dan semua pihak yang telah banyak memberikan kontribusi dan dukungan baik moril maupun materi sehingga selesainya penulisan Tesis ini.

Penulis telah berusaha semaksimal mungkin dalam proses penyusunan karya Ilmiah ini. Akhirnya saran dan kritik yang sifatnya membangun sangatlah penulis harapkan untuk penelitian selanjutnya. Besar harapan penulis semoga tesis ini dapat bermanfaat bagi penulis sendiri dan seluruh pembaca pada umumnya.

Bengkulu, November
2025

Penulis,

Putra Adi
Wibowo
NIM 2223680005



DAFTAR ISI

HALAMAN JUDUL	i
PENGESAHAN TIM PENGUJI	ii
PERSETUJUAN PEMBIMBING	iii
HALAMAN MOTTO	iv
PERSEMBAHAN	v
ABSTRAK	vi
ABSTRACT	vii
KATA PENGANTAR	viii
DAFTAR ISI	ix
BAB I PENDAHULUAN	
A. Latar Belakang Masalah	1
B. Identifikasi Masalah	22
C. Rumusan Masalah	22
D. Tujuan Penelitian	23
E. Kegunaan Penelitian	23
F. Penelitian Terdahulu	26
G. Sistematika Penulisan	31
BAB II LANDASAN TEORI	
A. Fiqh Hadhanah	33
1. Pengertian <i>Hadhanah</i>	33
2. Rukun dan Syarat	35
3. Urutan Prioritas Pengasuh	37
4. Konsep Tamyiz	39
5. Pernikahan Ulang Ibu	41

6. Perpindahan Tempat Tinggal.....	42
7. Hak Pilih Anak	45
a. Pandangan Madzab Syafi’I.....	47
b. Madzab Hanafi	48
c. Madzab Maliki.....	49
d. Madzab Hanbali.....	50
B. Hukum Positif di Indonesia	50
1. Dasar Normatif Hak Asuh Anak dalam Hukum Nasional.....	50
2. Prinsip <i>Best Interest of the child dalam yurisprudensi</i>	51
3. Analisis Putusan Nomor 791/Pdt.G/2021/PA.Bn	52
4. Harmonisasi Antara Hukum Islam dan Hukum Positif	53
5. Integrasi Putusan No. 791/Pdt.G/2021/PA.Bn dengan prinsip Maqasid Al-Syari’ah dan Hukum Positif	53
6. Undang-Undang No. 1 Tahun 1974 jo. UU No. 16 Tahun 2019...	54
7. Kompilasi Hukum Islam (KHI)	57
C. Prinsip <i>Best Interest of the Child</i>	58
1. Prinsip <i>Best Interest of the Child</i>	58
2. Teori Perlindungan Anak dan Teori Keadilan	59
3. Operasionalisasi Prinsip <i>Best Interest of The Child</i>	60
D. Kerangka Konseptual.....	62
E. Hipotesis	62

BAB III METODOGI PENELITIAN

A. Jenis dan Pendekatan Penelitian	65
B. Sumber Data Penelitian.....	66
1. Data Primer	66

2. Data Sekunder	67
3. Data Tersier	67
4. Metode Pengumpulan Data	68
C. Teknik Analisa Data	69
D. Validitas Data	70

BAB IV HASIL PENELITIAN DAN PEMBAHASAN

A. Hasil Penelitian	71
1. Deskripsi Kasus: Putusan No. 791/Pdt.G/2021/PA.Bn	71
2. Posisi Para Pihak dan Isi Amar Putusan	72
3. Pertimbangan Hukum Hakim dan Dasar Regulasi	75
4. Analisis Kontekstual Berdasarkan Data Lapangan dan Dokumen Hukum	79
B. Pembahasan Penelitian	82
1. Rumusan Masalah Pertama: Pertimbangan Hukum Hakim dalam Putusan Nomor 791/Pdt.G/2021/PA.Bn	82
a. Analisis Dasar Hukum Putusan	82
b. Penerapan Asas <i>Best Interest of the Child</i>	84
c. Perbandingan dengan Putusan Serupa	84
d. Diskusi Akademik: Teori Keadilan Substantif dan Distributif	85
e. Transisi Analisis ke Diskusi Perbandingan Hukum Islam dan Hukum Positif	86
f. Rangkuman Komparatif: Hukum Islam dan Hukum Positif	87
2. Rumusan Masalah Kedua: Kesesuaian Hakim dan Hukum Islam.	88

a. Konsep Ḥaḍānah dalam Fiqh Klasik dan Kompilasi Hukum Islam (KHI).....	88
b. Kesesuaian Putusan dengan Prinsip Maqāṣid al-Syari‘ah	89
c. Analisis Perbandingan dengan Literatur Hukum Islam Kontemporer dan Putusan Lain.....	91
d. Transisi: Relevansi Masalah Al-Sabi sebagai Penghulung Nilai Islam dan Hukum Nasional.....	92
3. Rumusan Ketiga : Kesesuaian Pertimbangan Hakim dengan Hukum Positif di Indonesia	93
a. Evaluasi Kesesuaian dengan UU No. 1 Tahun 1974 jo. UU No. 16 Tahun 2019 dan UU No. 35 Tahun 2014.....	93
b. Analisis terhadap Kewajiban Hukum Ayah dan Ibu Pasca Perceraian.....	95
c. Perbandingan Dengan Yurisprudensi Mahkamah Agung dan Praktik Peradilan	96
d. Sintesis Antara Norma Hukum Positif dan Prinsip Islam Dalam Perlindungan Anak.....	98
BAB V KESIMPULAN DAN SARAN	
A. Kesimpulan	104
B. Saran	105

DAFTAR PUSTAKA

DAFTAR LAMPIRAN-LAMPIRAN