

**PERBANDINGAN KONSEP PERWALIAN  
MENURUT HUKUM PERDATA BARAT  
DAN HUKUM PERDATA ISLAM**

**T E S I S**

Diajukan sebagai Salah Satu Syarat  
untuk Memperoleh Gelar Magister Hukum (M.H)  
Program Studi : Hukum Keluarga Islam



Oleh :

**MUHAMAD RIDWAN  
NIM : 14136410001**

**PROGRAM PASCASARJANA  
INSTITUT AGAMA ISLAM NEGERI  
(IAIN) SYEKH NURJATICIREBON  
2018**

**LEMBAR PERSETUJUAN**

**T E S I S**

**PERBANDINGAN KONSEP PERWALIAN  
MENURUT HUKUM PERDATA BARAT  
DAN HUKUM PERDATA ISLAM**

Oleh :

**MUHAMAD RIDWAN**  
NIM : 14136410001

Telah disetujui pada tanggal 13 September 2018

Pembimbing I,



**Dr. H. Ahmad Asmuni, M.A.**  
NIP. 19581109 198603 1 006

Pembimbing II,



**Dr. H. Wasman, M.Ag.**  
NIP. 19590107 199201 1 001

## PERNYATAAN KEASLIAN

Bismillahirrahmanirrahim,

Yang bertanda tangan di bawah ini:

Nama : **MUHAMAD RIDWAN**

NIM : 14136410001

Program Studi : Hukum Keluarga Islam

Menyatakan bahwa TESIS yang berjudul: “ *Perbandingan Konsep Perwalian menurut Hukum Perdata Barat dan Hukum Perdata Islam*” secara keseluruhan adalah ASLI hasil penelitian saya, kecuali pada bagian-bagian yang dirujuk sumbernya.

Pernyataan ini dibuat dengan sejujurnya dan dengan penuh kesungguhan hati, disertai kesiapan untuk bertanggung jawab atas segala resiko yang mungkin terjadi, sesuai dengan peraturan yang berlaku, apabila di kemudian hari ditemukan adanya pelanggaran terhadap etika keilmuan atau ada klaim terhadap keaslian karya saya ini.

Cirebon, Agustus 2018

Yang membuat pernyataan



**MUHAMAD RIDWAN**

**Dr. H. Ahmad Asmuni, M.A.**

Program Pascasarjana IAIN Syekh Nurjati Cirebon

**NOTA DINAS**

Lamp. : 5 eksemplar

Hal : Penyerahan Tesis

Kepada Yth,  
Direktur Program Pascasarjana  
IAIN Syekh Nurjati Cirebon  
Di Cirebon

Assalamualaikum Wr. Wb.

Setelah membaca, meneliti dan merevisi seperlunya, kami berpendapat bahwa tesis saudara Muhammad Ridwan NIM. 1413610001 yang berjudul: "*Perbandingan Konsep Perwalian menurut Hukum Perdata Barat dan Hukum Perdata Islam*" telah layak dianggap untuk diujikan. Bersama ini, kami kirimkan naskahnya untuk diujikan dalam Sidang Ujian Tesis Program Pascasarjana IAIN Syekh Nurjati Cirebon.

Atas perhatiannya kami ucapkan terima kasih.  
Wassalamu'alaikum Wr. Wb.

Cirebon, 13 September 2018

Pembimbing I,



**Dr. H. Ahmad Asmuni, M.A.**

NIP. 19581109 198603 1 006

**Dr. H. Wasman, M.Ag.**

Program Pascasarjana IAIN Syekh Nurjati Cirebon

**NOTA DINAS**

Lamp. : 5 eksemplar

Hal : Penyerahan Tesis

Kepada Yth,  
Direktur Program Pascasarjana  
IAIN Syekh Nurjati Cirebon  
Di Cirebon

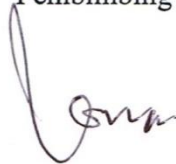
Assalamualaikum Wr. Wb.

Setelah membaca, meneliti dan merevisi seperlunya, kami berpendapat bahwa tesis saudara Muhammad Ridwan NIM. 14136410001 yang berjudul: "*Perbandingan Konsep Perwalian menurut Hukum Perdata Barat dan Hukum Perdata Islam*" telah layak dianggap untuk diujikan. Bersama ini, kami kirimkan naskahnya untuk diujikan dalam Sidang Ujian Tesis Program Pascasarjana IAIN Syekh Nurjati Cirebon.

Atas perhatiannya kami ucapkan terima kasih.  
Wassalamu'alaikum Wr. Wb.

Cirebon, 13 September 2018

Pembimbing II,



**Dr. H. Wasman, M.Ag.**  
NIP. 19590107 199201 1 001

**LEMBAR PENGESAHAN**

**PERBANDINGAN KONSEP PERWALIAN  
MENURUT HUKUM PERDATA BARAT  
DAN HUKUM PERDATA ISLAM**

Disusun oleh:

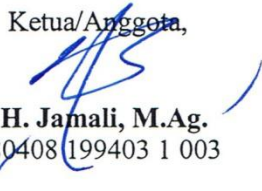
**MUHAMAD RIDWAN**  
**NIM : 14136410001**

Telah diujikan pada tanggal 10 September 2018  
dan dinyatakan memenuhi syarat untuk memperoleh gelar  
Magister Hukum (M.H)

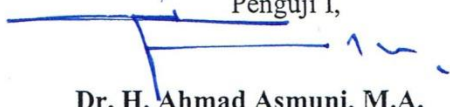
Cirebon, 13 September 2018

**Dewan Penguji**

Ketua/Anggota,

  
**Prof. Dr. H. Jamali, M.Ag.**  
NIP. 196804081994031003

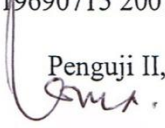
Penguji I,

  
**Dr. H. Ahmad Asmuni, M.A.**  
NIP. 195811091986031006

Sekretaris/Anggota,

  
**Dr. Amin Basir, M.A.**  
NIP. 196907152007011013

Penguji II,

  
**Dr. H. Wasman, M.Ag.**  
NIP. 195901071992011001

Penguji Utama

  
**Prof. Dr. H. Adang Djumhur Salikin, M.Ag.**

NIP. 195903211983031002

Direktur

  
**Prof. Dr. H. Jamali, M.Ag**  
NIP. 196804081994031003

## **ABSTRAKS**

**MUHAMAD RIDWAN**

### **Perbandingan Konsep Perwalian menurut Hukum Perdata Barat dan Hukum Perdata Islam**

Perwalian adalah salah satu permasalahan yang penting di kalangan masyarakat Indonesia yang bertumpu pada hukum yang mengatur hubungan antara perorangan yang disebut dengan hukum perdata, dengan melihat pertumbuhan kasus-kasus penemuan bayi yang tidak memiliki orang tua, tentunya hukum yang berkaitan dan mengatur hal-hal tersebut harus tersusun dengan rapi agar dapat menyelesaikan hal-hal tersebut, walaupun di negara Indonesia sudah ada aturan tersendiri, namun penulis merasa masih perlu diadakan penelitian hukum dengan membandingkan aturan yang baru dengan aturan yang lama, agar penulis dapat mengetahui apakah aturan yang berlaku sekarang memiliki nilai tambah dari aturan sebelumnya atau sebaliknya.

Dalam menjawab permasalahan tersebut, penulis menggunakan pendekatan yuridis normatif, yakni melihat obyek yang dibahas dari sudut pandang peraturan perundang-undangan dan hukum positif Indonesia. Penelitian ini tergolong library research, data dikumpulkan dengan mengutip, menyadur dan menganalisis beberapa literatur yang memiliki relevansi dengan masalah yang dibahas serta menyesuaikannya dengan dasar-dasar hukum perwalian yang terdapat dalam alQuran dan dan Hadist dalam sebuah perbandingan.

Setelah mengadakan penelitian terhadap konsep perwalian dalam perspektif hukum perdata barat yaitu KUH Perdata (BW) dan hukum perdata Islam yaitu Undang-undang Republik Indonesia Nomor 1 tahun 1974 tentang Perkawinan dan Kompilasi Hukum Islam dapat ditarik kesimpulan yang menunjukkan bahwa hukum perdata barat lebih luas mengatur ketentuan tentang perwalian jika dibandingkan dengan hukum perdata Islam akan tetapi Undang-undang Republik Indonesia Nomor 1 Tahun 1974 tentang Perkawinan yang dalam penulisan tesis ini dikategorikan sebagai hukum perdata Islam lebih sesuai dengan ideologi negara Indonesia yakni Pancasila, yang memuat ketentuan untuk menghormati agama dan kepercayaan anak yang berada dalam perwaliannya serta Kompilasi Hukum Islam yang memuat ketentuan bahwa wali tidak hanya memberikan pendidikan melainkan juga bimbingan agama yang mencerminkan sila pertama Pancasila yaitu Ketuhanan Yang Maha Esa yang kemudian perbedaan konsep kedua hukum tersebut penulis bedakan ke dalam enam bagian, yakni 1) mengenai ketentuan umur, 2) pengangkatan wali, 3) kewajiban wali terhadap diri anak, 4) kewajiban wali terhadap harta anak, 5) ketentuan perwalian terhadap anak yang lahir di luar perkawinan, dan 6) ketentuan tentang perwalian pengawas, perwalian oleh perkumpulan, yayasan dan lembaga sosial, 7) wali nikah.

## ABSTRACT

**MUHAMAD RIDWAN.** Comparison of Trusteeship Concepts according to Western Civil Law and Islamic Civil Law

Trusteeship is one of the important issues among the Indonesian people which rests on the law that regulates the relationship between individuals called civil law, by looking at the growth of cases of discovery of babies who do not have parents, of course the law relating to and regulating these matters must be neatly arranged in order to solve these things, even though in Indonesia there are already separate rules, but the authors feel that there is still a need for legal research to compare the new rules with the old rules, so that the author can find out if the current rules have a value added from the previous rules or vice versa.

In answering these problems, the author uses a normative juridical approach, namely looking at objects discussed from the point of view of legislation and positive Indonesian law. This research is classified as library research, data is collected by quoting, adapting and analyzing some literature that has relevance to the issues discussed and adjusting them to the basics of guardianship law contained in the Qur'an and Hadith in a comparison.

After conducting research on the concept of guardianship in the perspective of western civil law namely the Civil Code (BW) and Islamic civil law, namely the Law of the Republic of Indonesia Number 1 of 1974 concerning Marriage and the Compilation of Islamic Law conclusions can be drawn which shows that western civil law broadly regulates concerning guardianship compared to Islamic civil law but the Republic of Indonesia Law Number 1 of 1974 concerning Marriage which in the writing of this thesis is categorized as Islamic civil law is more in line with the Indonesian state ideology of Pancasila, which contains provisions to respect children's religion and beliefs be in his trusteeship as well as the Compilation of Islamic Law which contains provisions that the guardian not only provides education but also religious guidance that reflects the first principle of Pancasila which is the Godhead of the One who then the difference between the two concepts of the law differentiates into six part, namely 1) regarding the provisions of age, 2) appointment of guardian, 3) obligation of guardian to the child, 4) obligation of guardian to child property, 5) guardianship provisions for children born outside of marriage, and 6) provisions on guardianship guardianship, guardianship by associations, foundations and social institutions, 7) marriage guardians.



## الملخص

محمد رضوان

### مقارنة مفاهيم الولاية وفقا للقانون المدني الغربي

#### والقانون المدني الإسلامي

الولاية هي واحدة من القضايا الهامة بين الشعب الإندونيسي التي تستند إلى القانون الذي ينظم العلاقة بين الأفراد و هو يسمى القانون المدني. اطلع على حالات اختراع الأطفال ليس لديهم أحد الوالدين، بالطبع القانونية المتعلقة و المنتظمة لمثل هذه الأمور يجب أن رتبت بعناية من أجل حل هذه المسائل. في إندونيسيا ، توجد بالفعل قواعد منفصلة حول هذا. لكن المؤلف يشعر أنه لا يزال بحاجة إلى إجراء بحث قانوني من خلال مقارنة القواعد الجديدة بالقواعد القديمة. يريد المؤلف معرفة ما إذا كانت القواعد الحالية قد أضفت قيمة من القواعد السابقة أو العكس.

في الإجابة على هذه المشاكل ، يستخدم المؤلف مقارنة قانونية معيارية ، وهي النظر في الموضوعات التي نوقشت من وجهة نظر التشريع والقانون الإندونيسي الإيجابي. ويصنف هذا البحث عن بحوث المكتبة، وقد تم جمع البيانات عن طريق نقل و تكييف، وتحليل بعض الكتابات التي لديها صلة القضايا التي تمت مناقشتها، وتكييفها مع أساسيات من قوانين الوصاية الواردة في القرآن الكريم والأحاديث النبوية الشريفة وفي المقارنة.

بعد إجراء المؤلف البحوث على مفهوم الوصاية في منظور القانون المدني الغربية وهي القانون المدني (BW) والقانون المدني في الإسلام، وقانون جمهورية اندونيسيا رقم ١ لسنة ١٩٧٤ بشأن الزواج و تجميع الشريعة الإسلامية، فإنه يمكن استنتاج أن القانون المدني الغرب أوسع في تنظيم الأحكام المتعلقة بالوصاية مقارنةً بالقانون المدني الإسلامي. ولكن قانون جمهورية إندونيسيا رقم ١ لسنة ١٩٧٤ بشأن الزواج، وهو في هذه الأطروحة يصنف باعتباره القانون المدني الإسلامي، أكثر انسجاما مع أيديولوجية الدولة الاندونيسية البانشاسيلا. يحتوي ذلك القانون على أحكام لاحترام دين ومعتقدات الأطفال في وصيتهم. في حين أن مجموعة الشريعة الإسلامية تحتوي على حكم ينص على أن ولي الأمر لا يوفر التعليم فحسب ، بل أيضًا التوجيه الديني الذي يعكس المبدأ الأول للبنكاسيلا ، ألا وهو الإله الواحد.

يقسم المؤلف الاختلافات بين القانونين إلى ستة أقسام، وهي (١) الأحكام المتعلقة بالعمر، (٢) تعيين الولي، (٣) واجبات ولي الأمر للطفل، (٤) واجبات ولي الأمر للممتلكات أو الأطفال، (٥) أحكام الولاية للطفل ولدوا خارج الزواج ، و (٦) الأحكام المتعلقة بالولاية على الأبناء ، والولاية من قبل الجمعيات والمؤسسات الاجتماعية ، و (٧) الولاية في النكاح.

ومن المتوقع، يمكن اعتبار نتائج البحوث من قبل المؤلف قديما في إقرار القانون المدني في المستقبل، ولا سيما في مجالات الولاية.

## KATA PENGANTAR

Segala puji dan syukur penulis panjatkan kehadirat Ilahi Robbi yang telah memberikan rahmat, taufik dan hidayah-Nya serta limpahan karunia-Nya, sehingga penulis dapat menyelesaikan penyusunan tesis ini dengan judul: “ *Perbandingan Konsep Perwalian menurut Hukum Perdata Barat dan Hukum Perdata Islam*”. Shalawat serta salam semoga senantiasa Allah limpahkan kepada Rasul junjungan alam Nabi Muhammad SAW, keluarga, sahabatnya serta pengikutnya hingga akhir zaman.

Dalam penulisan tesis ini penulis banyak mendapat dorongan, bimbingan dan bantuan dari semua pihak, baik berupa moril maupun materil. Untuk itu penulis mengucapkan terima kasih kepada:

1. Orang Tua dan segenap keluarga yang dengan kesabarannya menanti akhir studi.
2. Bapak Dr. H. Sumanta, M.Ag, Rektor IAIN Syekh Nurjati (Institut Agama Islam Negeri) Cirebon.
3. Bapak Prof. Dr. H. Jamali, M.Ag. Direktur Pascasarjana IAIN Syekh Nurjati Cirebon.
4. Bapak Prof. Dr. H. Adang Djumhur, M.Ag. Dosen Penguji Utama
5. Bapak Dr. H. Ahmad Asmuni, M.A. Dosen Pembimbing I.
6. Bapak Dr. H. Wasman, M.Ag., Dosen Pembimbing II.

7. Civitas Akademika Pascasarjana IAIN Syekh Nurjati Cirebon.
8. Seluruh pihak yang telah membantu penulis dalam menyelesaikan tesis.

Penulis menyadari sepenuhnya, walau dengan segala daya dan upaya yang telah penulis usahakan semaksimal mungkin, namun segala kekurangan dan kekhilafan dalam penulisan tesis ini, penulis sangat berterimakasih dan terbuka untuk menerima saran dan kritik yang konstruktif guna penyempurnaan tesis ini.

Hanya doa yang dapat penulis panjatkan kehadirat Ilahi Robbi, semoga amal baik bapak/ibu/saudara/I yang telah membantu dalam penyusunan tesis ini mendapat pahala yang berlipat ganda dari Allah SWT. Amiin.

Cirebon, 13 September 2018

Penulis

## DAFTAR ISI

LEMBAR PERSETUJUAN	
PERNYATAAN KEASLIAN	
NOTA DINAS	
LEMBAR PENGESAHAN	
ABSTRAK	
KATA PENGANTAR	
DAFTAR ISI	
PEDOMAN TRANSLITERASI	
BIODATA PENULIS	
<b>BAB I : PENDAHULUAN .....</b>	<b>1</b>
A. Latar Belakang Masalah .....	1
B. Rumusan Masalah .....	8
C. Tujuan Penelitian .....	8
D. Kerangka Pemikiran .....	9
E. Kajian Pustaka .....	10
F. Metodologi Penelitian.....	11
<b>BAB II : LANDASAN TEORI PERWALIAN.....</b>	<b>14</b>
A. Pengertian Wali .....	14
B. Sumber Hukum Wali 26	
1. Sumber Hukum Perdata Barat .....	26
2. Sumber Hukum Perdata Islam .....	26
C. Macam-macam Wal.....	28
<b>BAB III : LANDASAN HUKUM PERWALIAN.....</b>	<b>49</b>
A. Landasan Menurut Syariat.....	52
B. Landasan Menurut KHI dan UU No 1 Tahun 1974 .....	55

C.	Landasan Menurut KUHPerdara.....	57
D.	Landasan Menurut Hukum Adat .....	59
E.	Landasan Menurut Al-Qur'an.....	68
F.	Landasan Menurut Hadist.....	82
<b>BAB IV</b>	<b>: PERBANDINGAN HUKUM .....</b>	<b>85</b>
A.	Kelebihan dan kekurangan Hukum Barat tentang Perwalian .....	85
B.	Kelebihan dan Kekurangan Hukum Islam tentang Perwalian .....	94
C.	Persamaan dan Perbedaan Konsep Perwaliaan.....	102
D.	Analisis Perbandingan .....	111
<b>BAB V</b>	<b>:PENUTUP .....</b>	<b>140</b>
A.	Kesimpulan .....	134
B.	Saran-saran.....	146

**DAFTAR PUSTAKA**

## PEDOMAN TRANSLITERASI

Pedoman transliterasi yang digunakan adalah Sistem Transliterasi Arab-Latin berdasarkan Surat Keputusan Bersama Menteri Agama dan Menteri Pendidikan dan Kebudayaan Republik Indonesia tanggal 22 Januari 1998, tentang transliterasi huruf Arab ke dalam huruf Latin adalah sebagai berikut :

Huruf Arab	Nama	Huruf Latin	Keterangan
ا	Alif	-	tidak diambangkan
ب	Ba'	b	-
ت	Ta'	t	-
ث	Sa'	s	s dengan titik di atasnya
ج	Jim	j	-
ح	Ha	h	h dengan titik di bawahnya
خ	kha	kh	-
د	Dal	D	-
ذ	Zal	Z	z dengan titik di bawahnya
ر	Ra'	R	-
ز	Zai	Z	-
س	Sin	S	-
ش	Syin	sy	-

ص	sad	s	s dengan titik di bawahnya
ض	Dad	d	d dengan titik di bawahnya
ط	Ta'	t	t dengan titik di bawahnya
ظ	Za	z	z dengan titik di bawahnya
ع	'ain		(koma) terbalik
غ	gain	g	-
ف	Fa'	f	-
ق	qaf	q	-
ك	kaf	k	-
ل	lam	l	-
م	mim	m	-
ن	nun	n	-
و	wawu	w	-
ه	Ha	h	-
ء	hamzah		(apostrof) tetapi lambang ini tidak digunakan untuk hamzah di awal kata
ي	Ya'	y	-

## Data Diri

Nama : Muhamad Ridwan  
Tempat, TglLahir : Sukabumi 05 Mei 1985  
JenisKelamin : Laki-laki  
Kewarganegaraan : Indonesia  
Status : Kawin  
AlamatSekarang : Desa Kedayakan Blok C RT 10 RW 03  
Teiri , Kab. Indramayu 45262  
Telephone : 085314874733/08112405585  
Email : [gibranwaffa@gmail.com](mailto:gibranwaffa@gmail.com)



---

## PENDIDIKAN

1993 – 1998 SD Negeri Kedayakan III  
1998 – 2001 MTs N Terisi  
2001 – 2004 MAN I Indramayu  
2004 – 2007 Universitas Wiralodra Indramayu

---

## PENGALAMAN KERJA

**KUA Gantar Indramayu** 2007 – 2010  
Sebagai Staf Administrasi KUA Gantar Indramayu  
**Badan Nasional Terorisme ( BNPT )** 2014 – 2018  
Sebagai Staf Khusus Deputi III

---

## KEMAMPUAN

### Komputerisasi

Microsoft Office Word, Exel, Power Point, Access & Outlook

### Associate in Graphic Design

Bahasa Indonesia (Aktif), Inggris (Pasif)