

BAB III

1. Latar Belakang Ordinan 43 Keluarga Islam Negeri Sarawak Tahun 2001

Di dalam meningkatkan peran dan kualitas pelayanan publik, pemerintah telah bersetuju untuk menyusun semula organisasi dan fungsi Mahkamah Syariah dengan membentuk tiga peringkat Mahkamah yaitu Mahkamah Rendah Syariah, Mahkamah Tinggi Syariah dan Mahkamah rayuan Syariah. Untuk mewujudkan pelayanan hukum yang mandiri dan merdeka, akhirnya Mahkamah Syariah telah dipisahkan daripada Majlis Islam

¹ Wakil Pegawai Pendaftar Mahkamah Tinggi Syari'ah Sarawak, "Perundangan Islam di Malaysia", (2005), 33.

Pada awal mulanya, Undang-Undang Adat ini telah dianut. Akan tetapi karena orang-orang Melayu menganut agama Islam, maka Undang-Undang Adat pun akhirnya ditambah dan diubah untuk disesuaikan dengan unsur-unsur agama Islam.⁷

⁷ Hasyim Yeop A. Sani, *Bagaimana Undang-undang Kita diperbuat?*, 11.
⁸ Ibid, 12.

Selain itu, pertambahan jumlah penduduk Islam yang semakin banyak di sekitar Negeri Bagian Sarawak menyebabkan Undang-Undang Adat Melayu Sarawak diadakan, di samping karena kompleksnya permasalahan umat Islam pada waktu itu. Undang-Undang Adat Melayu Sarawak hanya diberlakukan untuk penduduk Islam di Negeri Bagian Sarawak saja. Namun setelah terjadi perubahan zaman, timbulnya berbagai permasalahan, dari zaman sebelum kemerdekaan hingga mencapai kemerdekaan seperti sekarang ini, Negeri Bagian Sarawak pun akhirnya merumuskan Ordinan Undang-Undang, yaitu sebagai pelengkap undang-undang terdahulu.

Namun undang-undang yang telah diberlakukan terdahulu telah diganti perlaksanaannya dengan Undang-Undang Adat Melayu Sarawak, Undang-Undang Mahkamah Melayu Sarawak, dan Undang-Undang Mahkamah Syariah tahun 1985. Di antara penyebab undang-undang tersebut diganti hingga sekarang karena dirasa kurang melengkapi dan memiliki berbagai kelemahan, serta dirasa tidak sesuai lagi dengan tuntutan zaman untuk memenuhi kebutuhan masyarakat Islam pada tahun 90-an.

Walaupun terdapat enam Ordinan Undang-undang yang digunapakaikan di Negeri Bagian Sarawak, namun penulis tidak akan menyentuh keenam-enam Ordinan Undang-undang tersebut karena sesuai dengan judul skripsi ini, penulis akan menumpukan dan membahasakan mengenai Ordinan 43 Keluarga Islam Tahun 2001 saja.

Landasan dalam artian sebagai dasar hukum keberadaan Ordinan 43 Keluarga Islam Negeri Sarawak adalah Ordinan Majlis Agama yang telah didirikan pada tahun 1977. Ordinan Majlis Agama tersebut dasar hukumnya adalah “Undang-undang Mahkamah Syariah Order Tahun 1985 yang menggantikan Undang-undang Mahkamah Melayu Sarawak yang telah dimansuhkan pelaksanaannya.”⁹

Undang-undang Mahkamah Melayu Sarawak (untuk orang Islam)

terus digunapakai dari tahun 1915 sehinggalah pada tahun 1985 dengan

¹⁰ Zaini Nasohah, *Pentadbiran Undang-undang Islam di Malaysia*, (Kuala Lumpur: Utusan Publications & Distributors Sdn Bhd, 2004), 68.

Undang-undang ini mengandung enam puluh enam seksyen, dan undang-undang ini ialah satu-satunya undang-undang Melayu yang masih terpakai sehingga tahun 1985¹², sebelum keenam-enam Ordinan undang-undang dikuatkuasakan. Berdasarkan penelitian, undang-undang ini mengandungi lebih banyak peruntukan undang-undang adat. Sebagian besar daripada peruntukan tersebut di dalam bentuk undang-undang keluarga berkenaan dengan kasus-kasus pertunangan, perkawinan, perceraian dan perwarisan.¹³

Terdapat beberapa perubahan dalam undang-undang terdahulu, sesuai dengan adat dan masyarakat di sekitarnya. Ketika ini, Undang-undang Mahkamah Syari'ah Order Tahun 1985 masih dibukukan dalam satu buku saja dan belum keadaan terpisah.

Pada 17 Agustus 1990, Mahkamah Syaria'ah Sarawak telah dipisahkan pentadbirannya dari Majlis Islam Sarawak dan Jabatan Agama Islam

¹² Undang-undang tersebut telah dipindah pada tahun 1985 dan dikenali sebagai Undang-undang Mahkamah Syarī'ah Sarawak Order 1985 dan berkuatkuasa pada 1 Maret 1985.

¹³ Hamid Jusoh, *Kedudukan Undang-undang Islam dalam Perlembagaan Malaysia*, (Selangor: Dewan Bahasa dan Pustaka, 1992), 15-16.

Lanjutan dari itu, yaitu setelah Dewan Undangan Negeri Bagian Sarawak melalui dan Perundangan Negeri Bagian Sarawak telah menggubal Undang-undang yang berkaitan dengan ajaran Islam terutama tentang hal Keluarga Islam. Dan pada 14 Mei 1991, Dewan Undangan Negeri Bagian Sarawak telah meluluskan enam rang undang-undang yaitu:

- Keenam-enam ordinan tersebut telah diperkenankan oleh Yang di-Pertua Negeri Sarawak dan juga dikuatkuasakan perlaksanaannya melalui pemberitahuan dalam Warta Kerajaan mulai 1 September 1992. Ini sekaligus menjadikan Negeri Bagian Sarawak merupakan Negeri Bagian pertama di Malaysia mempunyai undang-undang yang lengkap. Dan juga adanya keenam-enam Ordinan ini, yang telah dipisah atau diasingkan buku mengikut kelompok undang-undang (Ordinan) tertentu, juga merupakan undang-undang pelengkap dan juga undang-undang sebelumnya (Undang-undang

- ## 2. Proses Lafaz Cerai Luar Mahkamah

¹⁶ Ordinan 42 Mahkamah Syariah Tahun 2001, Bab. 42.

sebutan pertama untuk saman tersebut diserahkan kepada Defendan (suami atau isteri). Setelah saman berjaya diserahkan kepada Defendan dan Defendan juga menghadirkan diri pada tanggal sebutan tersebut. Hakim semasa di dalam dewan Mahkamah perlu menyiasat dengan mengajukan beberapa soalan Defendan seperti berikut:

- 1) Adakah kamu telah menerima saman dan pernyataan tuntutan yang difailkan oleh Plaintiff?
- 2) Adakah kamu telah membaca dan memahaminya?
- 3) Adakah kamu mengakui segala pernyataan tersebut?
- 4) Di mana tempat berkawin?
- 5) Pernah bercerai atau tidak sebelum ini?
- 6) Berapa orang anak hasil dari perkawinan ini?
- 7) Masih tinggal bersama atau tidak lagi?
- 8) Jika sudah tinggal berasingan, sejak bila dan tanggalnya?

Sekiranya Defendan mengakui pernyataan tersebut Hakim akan mencatat keterangan dari pihak Plaintiff dan Defendan. Jika Plaintiff (suami atau isteri) mengaku dengan lafaz Defendan (suami atau isteri) tersebut maka Hakim akan menentukan sama ada lafaz tersebut dalam bentuk soreh atau kinayah. Sekiranya soreh Hakim akan memutuskan berdasarkan pengakuan suami. Tetapi sekiranya lafaz kinayah, sebagai contoh “pergi kau balik ke rumah orang tua kau”. Hakim menyiasat berdasarkan kepada niat

Namun kasus lafaz cerai ini akan berpanjangan jika Defendan tidak hadir atau sekiranya Defendan tidak bersetuju dengan keterangan Plaintiff. Sekiranya hal seperti ini berlaku, pihak Defendan hendaklah membawa beberapa orang saksi. Pihak saksi hendaklah terdiri daripadad dua orang laki-laki dan satu orang laki-laki dan dua orang perempuan.

- 1) Nama saksi?
- 2) Nombor kartu tanda penduduk saksi?
- 3) Apakah hubungan saksi dengan Defendan?
- 4) Adakah saksi mendengar daripada orang lain atau melalui diri sendiri?
- 5) Bagaimanakah hubungan saksi dengan Defendan, baik atau sebaliknya?

“Keterangan kepada orang yang mendakwa dan bersumpah kepada orang yang ingkar”.

¹⁹ Ordinan 42 Mahkamah Syariah Tahun 2001, Bab. 42.

Setelah selesai semua sebutan dan perbincangan antara Hakim, Plaintiff, Defendan dan saksi, Hakim akan memutuskan dengan mengeluarkan perintah kepada pihak Plaintiff dan Defendan.

Setelah mendengar keterangan Plaintiff dan Defendan saya berpuas hati terhadapnya dan berpendapat tidak ada halangan untuk saya memutuskan seperti berikut:²⁰

²⁰ Ordinan 42 Mahkamah Syariah Tahun 2001, Bab. 42.

Seseorang laki-laki yang telah menceraikan isterinya dengan lafaz talaq di luar Mahkamah dan tanpa kebenaran Mahkamah hendaklah, dalam yang dilafazkan itu adalah sah mengikuti Undang-Undang Islam. Jika Mahkamah berpuas hati bahwa talaq yang telah dilafazkan itu adalah sah mengikut Undang-Undang Islam, maka Mahkamah hendaklah, tertakluk kepada Seksyen 128:

- (a) Membuat perintah meluluskan perceraian dengan talaq;
- (b) Mencatatkan perceraian itu; dan
- (c) Menghantar salinan catatan itu kepada Pendaftar yang berkaitan dan kepada Ketua Pendaftar untuk membuat pendaftaran.²³

[illegible]