Hakemler taraflarla konuşarak onları barıştırmaya gayret ederler. Eğer hakemler taraflarla yaptıkları görüşmelerden sonra, bu evliliğin henüz bitme aşamasına gelmediğine karar veriler ise ayrılma gerçekleşmez. Tarafların bir süre daha evliliği sürdürmeye gayret etmeleri beklenir. Hakemlerin farklı görüşlerde olması halinde hakim onların görüşlerine göre hüküm vermez. Hakemlerin evliliğin süremeyeceği konusunda hemfikir olması halinde bu ortak karar hakim tarafından dikkate alınır. İmâm Mâlik’e ve Hanbelîlerin çoğunluğuna göre hakemlerin tefrik kararı, evliliğin sona ermesi için yeterlidir. Bu konuda ayrıca bir yargı kararına gerek duyulmaz. Kocanın bu ayrılığa razı olup olmamasının da bu konuda herhangi bir etkisi olmaz. Zira ayet-i kerimede bu iki kişi Yüce Allah tarafından “hakem” olarak isimlendirilmektedir. Bu, onların kanaatlerinin belirleyici olacağı anlamına gelmektedir. Hanefîler, Şâfiîlerin çoğunluğu ve Zâhirîler ise hakemlerin işinin sadece arayı düzeltmekten ibaret olduğunu söyleyerek evliliği sona erdirme konusunda herhangi bir yetkiye sahip olmadıklarını savunmaktadırlar. Onlara göre evliliği sona erdirme yetkisi hakime aittir. Hakim ise hakemlerin müşterek kanaatine göre hüküm verir. Ancak koca, “eğer beni haksız bulursanız bu nikahı sona erdirebilirsiniz” diyerek talak konusunda hakemlere bir vekalet vermiş ise hakemler koca adına boşamayı gerçekleştirebilirler.

Hakemler tarafları uzlaştırmaya çalıştıktan sonra konu hakkında farklı kanaatlere sahip olmuşlarsa hakim bu kanaatler yanında başka hususları da dikkate alarak hüküm verir.

İslam hukukçuları, evlilik esnasında oluşan “zarar”ı da “şikâk” kavramı çerçevesinde ele almışlardır. Şikâk tarafların birbiri hakkındaki olumsuz bakış açılarından kaynaklanan bir geçimsizlik halidir. “Zarar” ise adından da anlaşıldığı üzere tarafların birbiri üzerinde fizyolojik ve psikolojik açıdan olumsuz izler bırakan davranışlarda bulunması demektir. Özellikle sözlü ve fiilî şiddete kaynaklanan mağduriyetler “zarar” kavramı ile ifade edilmektedir. Buna göre her ne kadar genel anlamda şiddetli geçimsizlik olmasa bile, tarafların birbirini bu tür bir mağduriyete uğratmaları halinde de şikâk durumundaki süreç izlenir.

1. **Gâiplik nedeni ile gerçekleştirilen tefrîk**

Gâiplikten maksat, kocanın hayatta olmasına hatta bulunduğu yerin bilinmesine rağmen eşiyle birlikte yaşadığı evden uzun süre ayrı kalmasıdır. Evinden uzak olan erkeğin, durumu bilinmiyorsa yani kendisinden herhangi bir haber alınamıyorsa, nerede olduğu ya da hayatta olup olmadığı bilinemiyorsa bu durumdaki kişiye gâip değil mefkûd (kayıp) denir. Gâip ile mefkûdun hükümleri ise birbirinden farklıdır.

Kadının gâip olması halinde erkek eğer mağduriyet yaşıyorsa ve bu evliliği sürdürmek istemiyor ise gıyaben boşamada bulunabilir. Boşama, kadına tebliğ edilmemiş olsa bile kocanın tek taraflı irade beyânı ile gerçekleşir. Eğer tevfîz-i talâk söz konusu ise aynı şeyi kadın için de söylemek mümkündür. Bunun dışındaki hallerde bir kadının yargıya başvurarak kocasının gaipliğinden dolayı evliliğin sona erdirilmesini isteme hakkının olup olmadığı konusunda farklı görüşler vardır.

İmâm Mâlik ile Ahmed b. Hanbel’e göre erkeğin uzun süre gâip olması halinde kadın evliliğin sona erdirilmesi için yargıya başvurabilir. Hakim kadının mağduriyetini dikkate alarak evliliği sona erdirebilir. Onlara göre kadının mağduriyetinin ölçüsü sadece maddi durumla ilgili değildir. Erkek geride, kadına yetecek nafaka bırakmış olsa da kadının ayrılmayı talep etme hakkı bakidir. Mâlikîlere göre dava açabilmek için erkeğin gaipliğinin en az bir yıl sürmesi gerekir. Ahmed b. Hanbel’e göre ise bu süre altı aydır. Hanbelîler, bu süreyi Hz. Ömer’in uygulamasına dayandırmışlardır. Zira Hz. Ömer askerlerin sefer süresini altı ay olarak belirlemiştir. Ancak rızık temin etmek ya da hac yolculuğuna çıkmış olmak gibi geçerli mazeretler nedeniyle gerçekleşen gâiplik Hanbelîlere göre bir tefrîk gerekçesi sayılamaz. Mâlikîler gâiplikten dolayı gerçekleşen tefrîki, bâin talak hükmünde görürlerken, Hanbelîler bu tefrîkin bir fesih olduğunu söylerler.

Şâfiîlere göre gâiplik, tefrik sebeplerinden biri değildir. Çünkü kocanın hayatta olduğu ve yeri bilinmektedir. Hanefîler aralarında cinsel birliktelik yaşanmış olan evli bir çift için gâiplik nedeni ile tefrîkin mümkün olamayacağını söylemektedirler. Ancak nikah sonrasında herhangi bir cinsel birliktelik yaşamadan gâiplik söz konusu olmuşsa hakim erkeğe bir yıl mühlet verir. Eğer erkek bu süre zarfında evine dönmez ve eşiyle birlikte olmaktan uzak durursa nikah hakim tarafından fesh edilir ve evlilik yargı yoluyla sona erdirilmiş olur.

Gâiplik tanımına göre ailesinden bir şekilde ayrılan fakat hala hayatta olduğu bilinen kimse gâip olduğu gibi, hapse düşen ve bu nedenle evlilik hayatını sürdüremeyen kimse de gâiptir. Ancak gâiplikle ilgili hükümlerde, bir kimsenin eşi ile birlikte olmaktan bilerek kaçınması söz konusudur. Hapiste bulunan bir kimse, orada kendi tercihi ve ihtiyarı ile bulunmamaktadır. Bu nedenle hapiste bulunan kimse ile ilgili hükümlerde bir takım farklılıklar öngörülmüştür. Cumhûra göre hapiste bulunmaktan kaynaklanan gâiplik hiçbir şekle bir tefrîk nedeni sayılamaz. Bu hapis süresinin uzun olması da durumu değiştirmez. Aynı şekle nerede hapsedildiğinin bilinip bilinmemesi de bir önem taşımamaktadır. Çünkü bu kimsenin hayatta olduğu bilinmektedir. Ayrıca bu kişi eşini evlilik birlikteliğinden kasten mahrum etmiş de değildir. Ancak Mâlikîler, hapis nedeniyle gerçekleşen gâiplikten dolayı kadının tefrîk talebinde bulunma hakkı bulunduğunu söylemektedirler. Onlara göre kadının tefrîk talebinde bulunması ancak eşinin bir yıl hapiste kalmasından sonra mümkündür. Onlar bu konuda kadının maruz kaldığı mağduriyeti esas almakta ve bu mağduriyetin yargı yoluyla giderilmesi gerektiğini söylemektedirler.

Mefkûd, gâipten farklı olarak, nerede olduğu ya da hayatta olup olmadığı konusunda herhangi bir bilgi bulunmayan kimse demektir. Bilindiği gibi mefkûdün hayatta olmaması, mirasının mirasçılar arasında paylaşılması sonucunu doğurur. Bu durumda mirasçılar, yargıya mefkûdun durumu ile ilgili herhangi bir başvuruda bulunmamışlar ise aynı şekilde mefkûdun eşi de herhangi bir tefrîk talebinde bulunmamış ise evlilik bağı devam eder. Bu konuda fakihler arasında fikir birliği vardır. Ancak varislerden ya da mefkûdün eşinden kaynaklanan bir şikayet olması halinde mefkûdün durumu hükme bağlanır. Mefkûdün hükmü konusundaki yaklaşımlar şu şekildedir: