

**PENEMUAN HUKUM OLEH HAKIM
DALAM RANAH HUKUM ACARA PIDANA DI INDONESIA**

TESIS



Disusun Oleh:

**FLOWERY YULIDAS
NPM.1710018412029**

**Tesis ini Diajukan untuk Memenuhi sebagai Persyaratan
Memperoleh Gelar Magister Ilmu Hukum**

**PROGRAM PASCASARJANA
UNIVERSITAS BUNG HATTA
PADANG
2019**

**PENEMUAN HUKUM OLEH HAKIM
DALAM RANAH HUKUM ACARA PIDANA DI INDONESIA**

TESIS

Oleh:

**FLOWERY YULIDAS
NPM.1710018412029**

Telah dipertahankan di depan Tim Penguji
Padatanggal, 18 Februari 2019

Menyetujui:

Pembimbing I,

Pembimbing II

Dr.Uning Pratimaratri,S.H.,M.Hum

Miko Kamal S.H.,LLM.,Phd

Ketua Program Studi,

Dr.Uning Pratimaratri,S.H.,M.Hum.

**PENEMUAN HUKUM OLEH HAKIM
DALAM RANAH HUKUM ACARA PIDANA DI INDONESIA**

Oleh:

**FLOWERY YULIDAS
NPM.1710018412029**

Telah dipertahankan di depan Tim Penguji
Pada Tanggal, 18 Februari 2019

Tim Penguji:

Ketua,

Sekretaris,

Dr.Uning Pratimaratri, S.H., M.Hum

Miko Kamal,S.H., LLM.,Phd

Anggota,

Anggota,

Dr.Fitriati, S.H.,M.H

Dr.Ir.Usman Bulanin, M.S

Tesis ini telah diterima sebagai salah satu persyaratan untuk memperoleh gelar
Magister Ilmu Hukum Pidana pada tanggal, Februari 2019

Program Pascasarjana
Direktur,

Dr.Zaitul, S.E., MBA.,Ak., C.A.

PERNYATAAN KEASLIAN TESIS

Saya yang bertandatangan di bawah ini:

Nama : FLOWERY YULIDAS

NPM : 1710018412029

Program Studi : Magister Ilmu Hukum

Menyatakan dengan sesungguhnya, bahwa Tesis dengan judul:

PENEMUAN HUKUM OLEH HAKIM

DALAM RANAH HUKUM ACARA PIDANA DI INDONESIA

Yang dibuat untuk melengkapi persyaratan menjadi Magister Ilmu Hukum pada Program Studi Ilmu Hukum Pascasarjana Bung Hatta, sejauh yang saya ketahui bukan merupakan tiruan atau duplikasi dari tesis yang telah dipublikasikan sebelumnya dan atau pernah dipakai untuk mendapatkan gelar Magister Ilmu Hukum dalam lingkungan Universitas Bung Hatta maupun di perguruan tinggi manapun, kecuali bagian yang bersumber informasinya dicantumkan sebagaimana mestinya dicatatan kaki, maupun daftar pustaka.

Apabila dikemudian hari tidak sesuai dengan pernyataan di atas, maka penulis bersedia menerima sanksi yang akan dikenakan.

Padang, 20 Januari 2019

FLOWERY YULIDAS

NPM. 1710018412029

PENEMUAN HUKUM OLEH HAKIM DALAM RANAH HUKUM ACARA PIDANA DI INDONESIA

Flowery Yulidas¹, Uning Pratimaratri¹, Miko Kamal²

¹Prodi Ilmu Hukum Pascasarjana Universitas Bung Hatta

²Dosen Luar Biasa pada Prodi Ilmu Hukum Pascasarjana Universitas
Bung Hatta

Email: flowerryulidas@gmail.com

ABSTRAK

Undang-Undang Nomor 48 Tahun 2009 tentang Kekuasaan Kehakiman pada Pasal 5 ayat(1) menyebutkan Hakim dan Hakim Konstitusi wajib menggali mengikuti dan memahami nilai-nilai hukum dan rasa keadilan yang hidup dalam masyarakat. Hakim dalam proses memeriksa mengadili dan memutus suatu perkara dihadapkan pada peraturan yang tidak jelas, atau kabur bahkan peraturannya tidak ada. Dalam keadaan itu Hakim tidak boleh menolak perkara dan harus menemukan hukumnya. Perumusan masalah adalah 1) Bagaimanakah hakim dalam melakukan penemuan hukum dalam ranah hukum acara pidana di Indonesia? 2) Bagaimanakah legitimasi penemuan hukum acara pidana? Metode Penelitian yang digunakan adalah Yuridis Normatif dengan teknik pengumpulan data yang digunakan data sekunder yang terdiri dari bahan hukum primer, sekunder dan tersier yang dikumpulkan melalui prosedur inventarisasi dan identifikasi peraturan perundang-undangan serta implementasinya dalam kasus hukum. Hasil Penelitian 1) Penemuan hukum dalam ranah hukum acara pidana oleh hakim wajib dilakukan apabila ada kekosongan hukum dengan tetap berpedoman pada norma-norma hukum yang berlaku dalam masyarakat melalui metode interpretasi/penafsiran, konstruksi hukum serta metode hermenutika. 2) Penemuan hukum acara pidana dipandang tidak lazim karena dinilai bertentangan dengan hukum, namun jika hakim sudah memutuskan suatu kaidah hukum dan telah diujin dan diputuskan pula oleh Mahkamah Konstitusi dan selanjutnya diikuti juga oleh hakim lain dalam putusannya sebagai yurisprudensi maka secara hukum masyarakat harus melegitimasi penemuan hukum dalam putusan hakim tersebut.

Katakunci: Penemuan, Hukum, Pidana, Hakim.

THE LAW FINDING BY THE JUDGE IN THE LAW REALM OF CRIMINAL PROCEDURE IN INDONESIA

Flowery Yulidas¹, Uning Pratimaratri¹, Miko Kamal²

¹Graduate Program of Laws Science, Bung Hatta University

²Adjunct Lecturerin Graduate Program of Laws Science, Bung Hatta University

Email: floweryyulidas@gmail.com

Laws Number 48 of 2009 concerning the judicial power in Article 5 section (1) states that Judge and Constitutional Judge are obliged to delve, follow and comprehend the legal values and sense of justice which exist in society. The judge in the process of observing, delving, and adjudicating a case is faced to the ambiguous regulation, or unclear or even the regulation that does not exist. In the situation, the judge is not allowed to reject the case and has to find its law. The formulations of the problem are 1) how the judge in doing the finding of law into the law realm of criminal procedure, 2) how the legitimacy of law finding in the criminal procedure. The research method used was normative juridical with the data collecting technique used was secondary data which consists of the substance of primary, secondary and tertiary data collected through the inventory procedure and identification of legislation and the implementation in the law case as well. The results of the research were 1) the law finding in the law realm of criminal procedure by the judge is obliged to be conducted if there is legal vacuum with remain to orient to the applicable legal norms in the society through the interpretation/explanation method, legal construction, and hermeneutics method, 2) the laws finding of criminal procedure is regarded unusual because it is considered against the laws, however if the judge has adjudicated a basic principle of law and also it has been examined and adjudicated by the Constitutional Court and then followed by the other judge in their decision as the jurisprudence, thus the society has to legitimize the law finding in the judge's decision legally.

Keywords: Finding, Law, Criminal, Judge

KATA PENGANTAR

Segala puji dan syukur penulis panjatkan kehadirat Allah SWT, atas segala karunia-NYA sehingga tesis dengan judul Penemuan Hukum Oleh Hakim Dalam Ranah Hukum Acara Pidana di Indonesia ini dapat diselesaikan. Tesis ini disusun untuk memenuhi persyaratan memperoleh gelar Magister Hukum Program studi ilmu hukum Pascasarjana Universitas Bung Hatta.

Penulis menyadari dalam penyusunan tesis ini masih jauh dari kesempurnaan karenanya penulis mengharapkan masukan, koreksi serta saran untuk melengkapi kekurangan tersebut.

Dengan tersusunnya tesis ini penulis menyampaikan rasa hormat dan mengucapkan terimakasih yang sebesar-besarnya kepada yang terhormat:

1. Ibu Dr. Uning Pratimaratri, S.H., M.Hum., selaku Ketua Program Studi Pascasarjana dan selaku Pembimbing I, atas bimbingan, waktu dan kesempatan serta dorongan kepada penulis untuk berdiskusi selama perkuliahan, memberikan bimbingan selama menjadi dosen pembimbing terimakasih telah member kesempatan kepada penulis mengikuti kegiatan-kegiatan Universitas Bung Hatta.
2. Bapak Miko Kamal, S.H., LL.M., Ph.D., selaku pembimbing II yang sudah memberikan bimbingan dan arahan serta dorongan kepada penulis sehingga tersusunnya tesis ini.
3. Ibu Dr. Fitriati, S.H., M.H., dan Bapak Dr. Zarfinal, S.H., M.H., selaku penguji yang telah meluangkan waktu dan telah memberikan kritikan dan masukan demi kesempurnaan tesis ini.

4. Seluruh Bapak dan Ibu Dosen Pascasarjana Universitas Bung Hatta dan seluruh pegawai Tata Usaha yang sudah membantu Penulis selama perkuliahan.
5. Kepada kedua Orang Tua, Suami dan anak-anak serta seluruh keluarga besar penulis yang telah mendukung penulis untuk menyelesaikan studi.
6. Kepada Keluarga besar Pengadilan Negeri Muara Bungo yang sudah memberikan bantuan dan semangat khususnya Febri Purnamavita (WKPN), Rizal Firmansyah, Melki Salahuddin yang sudah memberikan kontribusi penulisan tesis ini.
7. Teman-teman Prodi Ilmu Hukum angkatan XVII Universitas Bung Hatta atas suport dansemangatnya.
8. Kepada seluruh pihak yang sudah mendukung dan membantu hingga tersusunnya tesis ini.

Akhir kata penulis berharap tesis ini dapat memberikan sumbangan pemikiran dan manfaat untuk ilmu pengetahuan.

Padang, Januari 2019

Flowery Yulidas

DAFTAR ISI

LEMBARAN PERSETUJUAN	i
LEMBAR PENGESAHAN	ii
PERNYATAAN KEASLIAN TESIS	iii
ABSTRACT	iv
ABSTRAK	v
KATA PENGANTAR	vi
DAFTAR ISI	vii

BABI PENDAHULUAN

A. Latar Belakang Permasalahan	1
B. Rumusan Permasalahan	7
C. Tujuan Penelitian	7
D. Manfaat Penelitian	7
E. Kerangka Teoritis dan Konseptual.....	8
F. Metode Penelitian.....	12

BAB II TINJAUAN PUSTAKA

A. Tinjauan Umum Mengenai Penemuan Hukum.....	16
1. Sejarah dan Pengertian Penemuan Hukum di Indonesia... ..	16
2. Metode Penemuan Hukum oleh Hakim.....	21
3. Sumber-sumber Penemuan Hukum.....	58
4. Alasan.Penemuan.Hukum.....	61
B. Konsep Kewenangan dan Independensi Hakim	64
C. Tahapan Hakim melakukan Penemuan Hukum dan menjatuhkan putusan	71
D. Aliran Pemikiran yang Berkaitan dengan Penemuan Hukum... ..	79

BAB III HASIL PENELITIAN DAN PEMBAHASAN

- A. Penemuan Hukum oleh Hakim dalam Ranah Hukum Acara
Pidana di Indonesia 89
- B. Legitimasi terhadap Penemuan Hukum Acara Pidana 102

BAB IV PENUTUP

- A. Simpulan 107
- B. Saran 107

DAFTAR PUSTAKA