

**KEDUDUKAN WANITA DALAM UNDANG-UNDANG
PERADILAN AGAMA DI BANJARMASIN INDONESIA**

HJH. MASYITHAH UMAR



UUM

Universiti Utara Malaysia

**DOKTOR FALSAFAH
UNIVERSITI UTARA MALAYSIA
2015**

**KEDUDUKAN WANITA DALAM UNDANG-UNDANG
PERADILAN AGAMA DI BANJARMASIN INDONESIA**

OLEH :

HJH.MASYITHAH UMAR



UUM
Universiti Utara Malaysia

**Tesis yang dikemukakan kepada Ghazali Shafie Graduate School of
Government, Universiti Utara Malaysia sebagai Keperluan untuk
Ijazah Doktor Falsafah**

**UNIVERSITI UTARA MALAYSIA
2015**



Kolej Undang-Undang, Kerajaan dan Pengajian Antarabangsa
(College of Law, Government and International Studies)
Universiti Utara Malaysia

PERAKUAN KERJA TESIS / DISERTASI
(Certification of thesis / dissertation)

Kami, yang bertandatangan, memperakukan bahawa
(We, the undersigned, certify that)

Hj. Masyitah Umar (92409)

Ph.D

calon untuk Ijazah
(candidate for the degree of)

telah mengemukakan tesis / disertasi yang bertajuk:
(has presented his/her thesis / dissertation of the following title):

Kedudukan Wanita dalam Undang-undang Peradilan Agama di Banjarmasin Indonesia

seperti yang tercatat di muka surat tajuk dan kulit tesis / disertasi.
(as it appears on the title page and front cover of the thesis / dissertation).

Bahawa tesis/disertasi tersebut boleh diterima dari segi bentuk serta kandungan dan meliputi bidang ilmu dengan memuaskan, sebagaimana yang ditunjukkan oleh calon dalam ujian lisan yang diadakan pada

That the said thesis/dissertation is acceptable in form and content and displays a satisfactory knowledge of the field of study as demonstrated by the candidate through an oral examination held on

Pengerusi Viva
(Chairman for Viva)

: ASSOC.PROF. DR. SAMIAH KHALIL @
HALIM

Tandatangan
(Signature)

Pemeriksa Luar
(External Examiner)

: ASSOC. PROF. DR. RAHIMIN AFFANDI
ABDUL RAHIM

Tandatangan
(Signature)

Pemeriksa Dalam
(Internal Examiner)

: DR. FAUZIAH MOHD NOOR

Tandatangan
(Signature)

Tarikh: (Date)

Nama Pelajar
(Name of Student) : Hj. Masyitah Umar (92409)

Tajuk Tesis
(Title of the Thesis) : Kedudukan Wanita dalam Undang-undang Peradilan Agama di
Banjarmasin Indonesia

Program Pengajian : Ph.D
(Programme of Study)

Penyelia Utama
(Main Supervisor) : ASSOC. PROF. DR. ALIAS AZHAR



Tandatangan
(Signature)

Penyelia Kedua
(Co-Supervisor) : ASSOC. PROF. DR. ROHANA YUSOF



Tandatangan
(Signature)



UUM
Universiti Utara Malaysia

KEBENARAN MENGGUNA TESIS

Tesis ini dikemukakan sebagai memenuhi sebahagian daripada pengijazahan ijazah Doktor Falsafah, Universiti Utara Malaysia (UUM). Saya bersetuju membenarkan pihak perpustakaan UUM mempamerkannya sebagai bahan rujukan. Saya juga bersetuju bahawa sebarang bentuk salinan sama ada secara keseluruhan mahupun sebahagian daripada tesis ini untuk tujuan akademik adalah dibolehkan dengan kebenaran penyelia tesis ini atau Dekan Penyelidikan dan Pengajian Siswazah Kolej Undang-undang, Kerajaan dan Pengajian Antarabangsa. Sebarang bentuk salinan atau cetakan bagi tujuan komersil dan membuat keuntungan adalah dilarang sama sekali tanpa kebenaran bertulis daripada penyelidik. Pernyataan rujukan kepada penulis dan UUM perlulah dinyatakan jika sebarang bentuk rujukan dibuat ke atas tesis ini.

Kebenaran untuk menyalin atau menggunakan tesis sama ada secara keseluruhan atau sebahagian daripadanya hendaklah dipohon melalui:



Dekan Penyelidikan dan Pengajian Siswazah
Kolej Undang-Undang, Kerajaan dan Pengajian Antarabangsa
Universiti Utara Malaysia
06010 UUM Sintok
Kedah, Darul Aman

PENGHARGAAN



Terlebih dahulu saya panjatkan setinggi-tinggi kesyukuran dan pujian kepada Allah SWT atas limpah kudrat dan kurnia-Nya sehingga tesis ini dapat diselesaikan. Shalawat dan salam kepada baginda Nabi Muhammad SAW beserta keluarga dan sahabat hingga akhir zaman.

Pada ruangan ini saya ingin mengucapkan penghargaan dan terima kasih kepada individu-individu yang terlibat secara langsung atau tidak langsung terhadap pembikinan tesis ini. Pertamanya penghargaan tidak terhingga kepada Penyelia Pertama saya iaitu Yang Berbahagia, Prof. Dr Alias bin Azhar beliau adalah Penyelia, pada Universiti Utara Malaysia. Beliau merupakan tulang belakang paling penting dalam membantu menyelesaikan tesis ini dari awal hinggalah dapat diselesaikan. Begitu juga penghargaan saya yang setinggi-tingginya kepada Prof. Dr. Madya Rohana binti Yusof sebagai penyelia kedua, pada Universiti Utara Malaysia, yang dalam hal ini tak kenal lelah memberikan semangat dan bimbingannya menghantarkan hingga sekarang. Kesedian kedua-dua beliau meluangkan waktu dari aspek proses penemuan penyelidikan dan petunjuk-petunjuk motivasi, sokongan dan komitmen beliau yang tidak jemu-jemu menjadi sumber inspirasi dalam menyiapkan tesis ini. Berjuta-juta terima kasih dan hanya Allah SWT yang boleh membalas kepada beliau berdua.

Selain itu secara khusus saya juga merakamkan penghargaan dan ucapan terima kasih yang tulus kepada segenap yang telah menolong tak sempat disebut satu persatu yang sangat bermanfaat dalam menyokong berjayanya penyelesaian tesis ini.

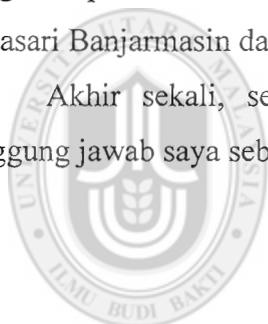
Penulis juga ingin mengucapkan ribuan terimakasih kepada Rektor dan jajarannya, Dekan dan jajarannya, segenap pimpinan, Dosen, karyawan (i) di peringkat IAIN Antasari dan peringkat Fakulti Syari'ah dan Ekonomi Islam, serta Bapak dan Ibu dari Komisi Pemilihan Umum (KPU) Provinsi Kalimantan Selatan, MUI, PKBI, P2TP2A, LPA, Muslimat Al Washliyah, Aisyiyah, HMI dan Forhati serta kawan-kawan dari berbagai lembaga swadaya masyarakat, yang telah banyak membantu dan mendorong penulis untuk secepatnya menyelesaikan tugas belajar ini.

Seterusnya, penyelidik juga merakamkan penghargaan dan terima kasih kepada ananda tersayang Noor Maziyati Nida, Muhammad Ajib Nuzula, Maulidah Nur'afa dan

Mufidah Nur Phasya, menantu-menantu dan cucu-cucu, (M.Adli Firdaus, M. Abiya Atha Rizqan), yang dengan tulus memahami pekerjaan yang sedang saya kerjakan selama ini sehingga tesis ini boleh selesai. Kepada ibunda Allhuyarhamhuma Hajjah Saniah, ayahnda tercinta H. Muhammad Umar, serta saudara-saudara kandung saya, dinda Muhammad Efendi, Muhammad Junaidi, Fathimah, dan Masni, beserta keluarga masing-masing yang menemani perjuangan saya dalam suka mauhupun duka, semoga karya ini boleh menjadi persembahan ke atas pengabdian saya kepada mereka semuanya.

Kepada kawan-kawan seperjuangan pa Jalal, pa Syadzali, pa Fikri dan nakda Ina sekeluarga, nakda Nira dan suami (Haseeb), pa Irfan, pa Ahdi, bu Nadiyah, bu Naimah, nakda Ica, nakda Fauziah, nakda Yusna dan yang tak dapat saya sebutkan semua namanya, mudahan Allah berikan banyak kebaikan kepada mereka semuanya.. Kepada semuanya saya rakamkan penghargaan dan terima kasih. Mudah-mudahan ilmu yang kita peroleh di Universiti Utara Malaysia (UUM) akan bermanfaat untuk IAIN Antasari Banjarmasin dan Indonesia.

Akhir sekali, segala kesalahan yang terdapat dalam tesis ini merupakan tanggung jawab saya sebagai penulis, maaf dan terimakasih.



UUM
Universiti Utara Malaysia

(HJH MASYITHAH UMAR)

ABSTRAK

Salah satu fungsi undang-undang perkahwinan adalah untuk mengatur dan meningkatkan perlindungan hak-hak dan martabat wanita. Menurut prinsip undang-undang, kedudukan wanita dalam mahkamah berada pada kedudukan yang sama dengan lelaki. Akan tetapi, masih wujud perbezaan dalam pelaksanaan semasa proses perbicaraan di mahkamah Syaria'ah. Kajian ini memfokuskan kepada bagaimana sesuatu instrumen undang-undang di Indonesia dirumuskan dalam kerangka aturan formal Undang-undang No. 7 tahun 1989 (pindaan) dengan Undang-undang No. 3/2006 tentang Mahkamah Syaria'ah memberikan perlindungan kepada wanita mengenai hal-hal yang berkaitan dengan prosiding dalam undang-undang keluarga. Kajian ini dilakukan pada teks undang-undang serta amalan Mahkamah Undang-undang Keluarga dan Mahkamah Syaria'ah di Banjarmasin. Objektif kajian ini adalah untuk mengkaji dan menganalisis peruntukan wanita dalam undang-undang, persamaan dan perbezaan layanan suami dan isteri di mahkamah Syaria'ah, menguji hujah dan keputusan penghakiman serta mencadangkan beberapa penambahbaikan kepada undang-undang sedia ada. Kajian ini menggunakan kaedah kajian perpustakaan dan kajian kes. Data dikumpulkan melalui kaedah wawancara, pemantauan dan dokumentasi. Hasil kajian menunjukkan bahawa tidak ada perbezaan aspek kedudukan antara perempuan dan lelaki dalam peruntukan undang-undang kecuali pada penggunaan istilah sahaja. Hasil kajian menunjukkan bahawa kurangnya pemahaman masyarakat berkaitan proses dan prosedur perbicaraan menyebabkan wujudnya pihak-pihak tertentu yang mengambil kesempatan untuk mengaut keuntungan dalam proses perceraian. Kajian mencadangkan agar pihak mahkamah syaria'ah dapat memberikan khidmat yang adil tanpa bias dalam usaha melindungi golongan wanita, golongan miskin dan tidak berkemampuan. Akhir sekali, perlunya penstrukturan semula prosedur berkaitan undang-undang keluarga serta meningkatkan peranan institusi mediator termasuk *Sulh*.

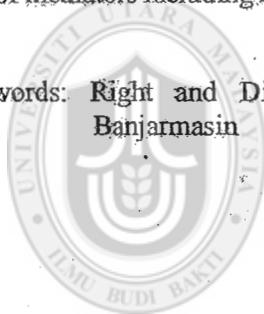
Kata Kunci: Hak dan Martabat Wanita, *Sulh*, Mahkamah Syaria'ah, Indonesia, Banjarmasin

Universiti Utara Malaysia

ABSTRACT

One of the functions of marriage laws is to regulate and improve the protection of the rights and dignity of women. According to the principle of law, the position of women in court is the same as that of men. However, there is still different treatment in the trial process at Sharia Court. This study focuses on how Indonesian legal instrument, as defined in the formal rules of Law No.7 of 1989 and amended by Law No.3/2006 that Sharia Courts provide protection for women on matters related to court proceedings in family law cases. The study was conducted on the text of legislation and court practice in family law issues in the Sharia Courts in Banjarmasin. The objectives of this study are to review and analyse the provisions for women in the law, the similarities and differences in the treatment of husband and wife in the Syariah Court, to review the arguments and judgments and suggest the reformulation of the existing law. This study adopted library research and case studies. Data were collected through interviews, observation and documentation. The results showed that there was no difference between the position of women and men in the provision of law except to the use of the term only. The results showed that the lack of public understanding regarding the trial processes and procedures led to the existence of certain parties who take the opportunity to making profit in the divorce process. The study suggested that the Sharia court to provide a fair service without bias in order to protect the women, poor people and disabled people. Finally, the need for restructuring of the legal procedures related to the family law and to increase the role of mediators including *Sulh*.

Keywords: Right and Dignity of Women, *Sulh*, Sharia Courts, Indonesian, Banjarmasin



UUM
Universiti Utara Malaysia

SENARAI ISI KANDUNGAN

	Mukasurat
PERAKUAN	iii
KEBENARAN MENGGUNA	iv
PENGHARGAAN	v
ABSTRAK	vii
ABSTRACT	viii
KANDUNGAN	ix
SENARAI JADUAL	xi
SENARAI WAWANCARA	xii
BAB I PENDAHULUAN	1
1.1. Latar Belakang Penyelidikan	1
1.2. Pernyataan Masalah	15
1.3. Skop Kajian	25
1.4. Objektif kajian	27
1.5. Kepentingan Penyelidikan	28
1.6. Kekangan Penyelidikan	30
1.7. Kesimpulan	31
BAB II KAJIAN LITERATUR	32
2.1. Wanita Di Sektor Perundangan dan Kehakiman	32
2.2. Wanita Dalam Sektor Domestik	47
2.3. Wanita Di Sektor Awam	51
2.4. Tinjauan Sejarah Perjuangan Wanita Di Indonesia Malaysia	71
2.5. Badan Kehakiman Agama Di Indonesia	85
2.5.1. Kedudukan dan Berbidangkuasa Mahkamah Syari'ah	94
2.5.2. Dasar Fikiran Diundangkannya Undang-undang No.7/1989	101
2.6. Kesimpulan	110
BAB III METODOLOGI PENYELIDIKAN	115
3.1. Bentuk Kajian	115
3.2. Teknik Pengumpulan Data	117
3.3. Penganalisaan Data	126
3.4. Lokasi Penyelidikan	129
3.5. Kesimpulan	131
BAB IV DAPATAN KAJIAN	133
4.1. Peruntukan Undang-undang Peradilan Agama tentang Wanita	133
4.2. Persamaan dan Perbezaan Peruntukan antara Lelaki dan Wanita dalam Perbicaraan di Perdilan Agama	151
4.3. Kes Undang-undang Keluarga di Mahkamah Syari'ah	163
4.3.1. Proses Perbicaraan di Mahkamah Syari'ah	163

4.3.2. Pertimbangan Pengambilan Keputusan Sengketa Suami Istri	167
4.4. Kes-kes Undang-undang Keluarga yang Diputuskan	
Mahkamah Syari'ah	173
4.4.1. Faktor-faktor cerai talak dan cerai gugat	175
4.4.2. Telaah singkat tentang perkahwinan sirri	177
4.4.3. Contoh Kes	181
4.4.3.1. Kes Permohonan Cerai Gugat/Talak	181
4.4.3.2. Kes Permohonan Gugat Cerai	200
4.4.3.3. Pertimbangan Undang-undang Majlis Hakim dalam Memutus Kes (Peringkat I)	214
4.4.3.4. Pertimbangan pada Kes Rayuan dan Kasasi	216
4.4.4. Beberapa Catatan tentang Kes-Kes Perceraian	221
4.4.4.1. Kekerasan dalam Rumah Tangga (KDRT) yang Terungkap	221
4.4.4.2. Peranan Badan Penasihat Perkahwinan dan Penyelesaian Perceraian (BP4)	227
4.4.4.3. Ketidakhahaman Masyarakat tentang Proses Perceraian	231
4.4.5. Kesimpulan	235
BAB V PENUTUP	237
5.1. Kesimpulan	237
5.2. Cadangan Kajian	245
BIBLIOGRAFI	248
	Mukasurat
Jadual 1.1. Suami Menikah Lebih dari Satu Orang (Alasan Tertentu)	9
Jadual 2.1. Gambaran Kes yang Diterima dan Diputus di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin	35
Jadual 4.1. Penyebutan Wanita dalam Undang-undang No. 3 Tahun 2006 Perubahan atas Undang-undang No. 7 Tahun 1989 dan Penjelasannya	138
Jadual 4.2. Letak Penyebaran Penyebutan Wanita dalam Undang-undang No. 3 Tahun 2006 Perubahan Undang-undang No.7 Tahun 1989 Berikut Penjelasannya	139
Jadual 4.3. Kes-kes pada Mahkamah Syari'ah Banjarmasin	163
Jadual 4.4. Pelaporan Kes KDRT	224
Jadual 4.5. Jumlah Kes Perceraian di Indonesia	229
SENARAI WAWANCARA	257

BAB I

PENDAHULUAN

1.1. Latar Belakang Penyelidikan

Pelbagai macam kajian dilakukan berkaitan wanita dewasa ini memperlihatkan suatu perjuangan untuk mengembalikan peranan dan hak wanita.¹ Perjuangan tersebut ada kalanya telah melampaui batas-batas persepsi umum tentang jati diri dan peranan sebenar wanita, sama ada sebagai ibu seorang suri rumah tangga atau pencari nafkah yang menzahirkan ikatan keluarga bercirikan *nuclear family*, iaitu “keluarga inti” (Nani Soewondo, 1986: 31 & Yurliani, 2012: 3). Termasuk juga kelompok masyarakat pedalaman di daerah-daerah kecil cenderung mewujudkan keluarga luas.

Demikian juga persatuan kelompok keturunan iaitu ikatan kekerabatan diperluas menjadi persatuan kelompok keturunan yang lebih besar, sehingga mencakup sejumlah besar individu dalam suatu lingkungan kekerabatan (Nasaruddin Umar, 1999: 124 & Nafsiah Mboi 2005: 171). Di luar hubungan keluarga asas biasanya wanita dalam lingkungan kekerabatan yang lebih luas memiliki hubungan dalam organisasi kegiatan wanita (silaturahmi, pencerahan dan atau pemberdayaan wanita) dalam lingkungan kekerabatan tertentu.

¹Peranan (role) ialah tingkah laku yang diwujudkan sesuai dengan hak-hak dan kewajiban-kewajiban suatu kedudukan tertentu. Sedangkan “kedudukan” atau “status” ialah kumpulan hak-hak dan kewajiban-kewajiban tertentu yang dimiliki oleh seseorang dalam menghadapi atau berinteraksi dengan orang lain.

Wanita dalam perundangan sebenarnya telah dipersoalkan sejak sebelum Indonesia merdeka. Persoalan tersebut berkait dengan kontroversi pemahaman yang dipengaruhi oleh persepsi semata-mata. Persepsi dipengaruhi oleh adat kebiasaan, yang dianggap mengikat secara perundangan. Perkembangan perundangan sebagai fakta sejarah ditentukan oleh perubahan-perubahan dalam masyarakat, serta pandangan masyarakat mengenai adat kebiasaan (adat kebiasaan) dan moraliti. Begitu juga persoalan moraliti, akhir-akhir ini semakin jelas isu tersebut jika dikaitkan dengan sebahagian peranan wanita yang cenderung melanggar nilai-nilai perundangan, kesopanan/moraliti, sehingga aturan perundangan diterjemahkan dalam pemahaman yang mengelirukan dan pentafsiran yang terlalu subjektif sifatnya. Sedangkan adat kebiasaan telah sebatian diamalkan oleh masyarakat, walaupun bertentangan dengan teori lain di Indonesia seperti teori *receptie* (C. Snouck Hurgronje, 1857-1936). Sehubungan itu, (Sri Hastuti, 2009:106) berpandangan bahawa:

“Sebenarnya yang berlaku di Indonesia adalah perundangan adat asli. Ke dalam perundangan adat ini memang telah masuk pengaruh perundangan Islam. Pengaruh perundangan Islam itu baru mempunyai kekuatan kalau diperlukan dan diterima oleh perundangan adat dan dengan demikian lahirlah dia sebagai perundangan adat bukan sebagai perundangan Islam”.

Masyarakat dalam konteks pengamalan ajaran adalah lebih kuat menggunakan perundangan berasaskan adat berbanding perundangan Islam, terutama kalangan masyarakat pedalaman. Namun pemahaman keagamaan secara tidak langsung mempengaruhi persepsi mereka. Begitu juga sikap dalam kehidupan

seharian melalui teknologi dan arus globalisasi yang turut mempengaruhi masyarakat Indonesia secara amnya. Oleh kerana itu, pemahaman keagamaan membenarkan setiap upaya perundangan untuk memformulasikan ikatan-ikatan yang telah tidak relevan dengan tuntutan serta pemikiran-pemikiran ke arah penambahbaikan perundangan baru dengan idea-idea asal yang baik dan berwawasan kemanusiaan, keadilan serta kemajuan. Prinsip-prinsip sosiologis dalam konteks pembaharuan perundangan mengharuskan agar perundangan sentiasa serasi dengan keperluan dan cita-cita sosial yang dinamis. Perundangan harus disesuaikan dengan perubahan-perubahan dalam masyarakatnya (Cardozo, 1921: 11-13). Selain itu, perubahan-perubahan yang berlaku di kalangan masyarakat mendorong munculnya gagasan untuk menjelaskan proses perundangan sebagai suatu bentuk perubahan sosial. Selanjutnya tujuan perundangan telah diterjemah dalam kerangka pencapaian batas-batas tertentu bagi memenuhi keperluan manusia (Pound, 1959: 347-349).

Peranan wanita Indonesia, sebagaimana dinyatakan oleh (Ny. Suwarni Salyo 1996: 154), pada masa kini dan akan datang telah meliputi segala bidang serta dapat dikelompokkan dalam dua kategori, iaitu:

- a. Peranan yang berhubungan dengan kedudukannya sebagai ibu dan suri rumah tangga (*mothering or domestic roles*);
- b. Peranan yang dilakukan di dalam masyarakat yang meliputi kegiatan di bidang sosial, ekonomi, politik, bahkan perundangan dan sebagainya yang dapat disebut *non mothering roles*.

Perundangan bertulis yang memuat ketentuan-ketentuan mengenai kedudukan wanita dalam keluarga adalah Undang-undang No. 1 Tahun 1974 tentang perkahwinan (Undang-undang No.1/1974) berikut aturan pelaksanaannya (Peraturan Pemerintah No. 9/1975). Paragraf 4 Undang-undang No. 1/1974 disebutkan bahawa Undang-undangperkahwinan menentukan prinsip-prinsip atau asas-asas mengenai perkahwinan dan segala sesuatu yang berhubungan dengan perkahwinan yang telah disesuaikan dengan “perkembangan dan tuntutan zaman” (lihat Hasbullah Bakri, 1978: 24).

Salah satu fungsi Undang-undangPerkahwinan adalah memenuhi tuntutan masyarakat tentang perlunya mengatur perundangan perkahwinan, sekaligus meningkatkan perlindungan hak-hak dan martabat wanita. Beberapa faktor yang turut mendukung tuntutan perubahan persepsi tentang wanita iaituterbukanya kesempatan yang luas dalam sektor-sektor pendidikan dan sektor-sektor ekonomi. Meningkatnya jumlah wanita terpelajar yang disokong oleh kemajuan-kemajuan dalam sektor ekonomi, mendorong munculnya institusi-institusi moden, yang membuka peluang besar untuk mengembangkan gagasan-gagasan ke arah penambahbaikan nasib kelompok masyarakat yang selama ini terabai.² Kelompok masyarakat yang selama ini masih lemah mengekspresikan dirinya, terutama berkaitan perlakuan dan perlindungan wanita aspek perundangan.

Hal mutakhir memperlihatkan ketidakadilan bagi penuntut keadilan. Kes Prita Mulyasari misalnya, setelah emailnya dipersoalkan oleh RS Omni International dan

²Terabai dimaksud adalah sebelum diberlakukannya UU No. 7 Tahun 1984.

oleh Mahkamah dan memutuskan hukuman ganti rugi kepada RS Omni. Keputusan tersebut mendapat tentangan dari masyarakat awam. Protes masyarakat dibuat melalui pengumpulan syiling sebagai bukti protes terhadap ketidakadilan (dialami oleh seorang wanita).

Sepanjang tempoh sepuluh tahun dari Undang-undang No. 1/1974, semisal tanggal 24 July 1984 telah diperundangkan suatu Undang-undang RI No 7/1984 tentang pengesahan penghapusan segala bentuk diskriminasi terhadap wanita bertujuan untuk mengangkat kedudukan, status dan martabat wanita dalam keluarga dan masyarakat. Bagi merealisasikan cita-cita ini, warga masyarakat penuntut keadilan kalangan penganut Agama Islam dipersiapkan secara sistematis suatu institusi Mahkamah Syariah untuk menterjemahkan hasrat tersebut. Dasar dilaksanakan oleh Badan Mahkamah Syariah melalui kuatkuasa Undang-undang No.14 tahun 1970. Kemudian, pada 29 Desember 1989 setelah melalui perdebatan panjang di Dewan Perwakilan Rakyat Republik Indonesia, pemerintah telah mengesahkan Undang-undang No. 7 tahun 1989 tentang Perundangan Acara Mahkamah Syariah. Tujuan yang ingin dicapai adalah berupaya untuk menegakkan keadilan, kebenaran, ketertiban dan kepastian perundangan melalui Mahkamah Syariah, (M. Yahya Harahap, 1990: 25). Selanjutnya 17 tahun kemudian berlakuperubahan pada Undang-undang No 7 tahun 1989 dengan lahirnya Undang-undang No 3 tahun 2006, tentang tugas dan fungsi Mahkamah Syariah diperluas, sebagaimana pasal 49: Mahkamah Syariah berperanan memeriksa, memutus, dan

menyelesaikan pertikaian antara masyarakat beragama Islam dalam bidang-bidang berikut:

- a. Perkahwinan,
- b. waris,
- c. wasiat,
- d. hibah,
- e. wakaf,
- f. zakat,
- g. infaq,
- h. sedekah,
- i. ekonomi Syariah.

Persoalan timbul, sejauh mana Perundangan Acara Mahkamah Syari'ah melaksanakan dasar-dasar Mahkamah Syari'ah yang menjamin perlindungan perundangan bagi kaum wanita. Selain itu, berkaitan peluang atau ruang terhadap perlindungan perundangan bagi kaum wanita dalam kerangka bidangkuasa Mahkamah Syari'ah dalam menyelesaikan perkara berkaitan hak dan kewajiban kaum wanita tersebut.

Masalah tersebut muncul disebabkan pada dasarnya salah satu tugas Badan Mahkamah Syari'ah adalah menjalankan keadilan perundangan keluarga berdasarkan Undang-undang No.1/1974 tentang Perkahwinan sesuai dengan bidang kuasa. Undang-undang No.7/1989, dengan Undang-undang No 3 tahun 2006 (pindaan) tentang Perundangan Acara Mahkamah Syari'ah merupakan "perundangan formal"

yang mengatur proses penyelesaian peradilan di Mahkamah Syari'ah dalam kedudukannya sebagai institusi atau Badan Mahkamah Syari'ah yang sah. Peruntukanperundangan yang terkandung dalam Undang-undang No. 7/1989 (Undang-undangNo. 3/2006) tersebut mestilah selaras dengan perundangan yang ada, sepertiUndang-undang No. 1/1974 tentang Perkahwinan. Sementara itu, persepsi tentang kandunganUndang-undang No. 1/1974 berkaitan perlindungan perundangan bagi kaum wanita masih sering dipersoalkan, baik oleh kalangan para ahli perundangantermasukoleh kalangan masyarakat merujuk Undang-undang No. 7 tahun 1989 (Undang-undang No. 3/2006) tentang Perundangan Acara Mahkamah Syari'ah.

Selain itu, Kompilasi Perundangan Islam (salah satu contoh) yang dipakai umat Islam berperanan seolah-olah tidak berpihak kepada wanita: merujuk kes berbeza iaitu suami yang berpoligami. Pada pasal 55 ayat 2 disebutkan bahawa syarat utama suami beristeri lebih dari seorang, suami harus berlaku adil terhadap anak-anaknya.Syarat lainnya adalah adanya persetujuan isteri serta adanya kepastian bahawa suami mampu menjamin keperluan hidup isteri-isteri dan anak-anak mereka. Akan tetapi, pada pasal 59 dinyatakan “Dalam hal isteri tidak mahu memberikan persetujuan dan permohonan izin untuk beristeri lebih dari satu orang berdasarkan atas salah satu alasan yang dalam pasal 55 ayat 2 dan 57, Mahkamah Syari'ah dapat menetapkan tentang pemberian izin setelah memeriksa dan mendengar isteri yang bersangkutan di persidangan Mahkamah Syari'ah, dan terhadap penetapan ini isteri dan suami dapatmengajukan “rayuan kes ke Mahkamah, bahkan Peninjauan Kembali

(PK). Namun apakah wanita (isteri) faham dengan berbagai upaya perundangan yang boleh didupatkannya dalam proses perbicaraan?.

Pada amnya tidak semua wanita memahami tentang proses perbicaraan di Mahkamah Syari'ah, contohnya, masih banyak wanita yang diceraikan oleh suaminya (cerai talak) tidak memahami akan hak-haknya. Keadaan demikian nampak nyata ketika majlis Hakim menawarkan tentang hak nafkah iddah, ternyata banyak wanita yang tidak mengambil haknya tersebut, dan bahkan banyak yang tidak tahu jika dirinya berhak mendapatkan nafkah iddah bila dicerai oleh suaminya. Ironis lagi, ketika isteri dicerai oleh suaminya sementara anak-anaknya bersama isteri, semestinya hak nafkah yang menjadi kewajipan suami. Namun disebabkan ketidakfahaman pihak isteri mengakibatkan beban dipikulnya sendiri. Dimanakah unsur keadilan apabila kes tersebut dialami oleh seorang wanita?.

Apalagi dalam kes-kes yang tak sama semisal berpoligami, di sini wujud pertimbangan dalam penetapan keharusan berpoligami. Pada satu sudut, syarat utama berpoligami adalah izin isteri, tetapi pada sudut lain, Mahkamah Syari'ah dapat memutuskan pemberian izin. Hal itu menunjukkan bahawa sebenarnya izin isteri bukanlah hal mutlak bagi suami yang ingin berberpoligami. Dalam hal demikian, wanita (isteri) seolah-olah tidak memiliki kuasa penuh sebagai pihak yang berhak menuntut perundangan dan masa depan keluarga mereka.

Selain persoalan izin isteri, pada pasal 4 Undang-undangPerkahwinanNombor 1 Tahun 1974 yang memperbolehkan suami menikah dengan alasan-alasan tertentu. Data LBH APIK Jakarta,(Reyneta, 2003) menjelaskanbahawa alasan suami

berpoligami alasan isteri sakit jiwa (2 orang), alasan hak suami (2 orang), wanita yang dinikahi telah hamil sehingga suami harus bertanggung jawab (4 orang), tidak memiliki anak (2 orang), alasan telah berzina (8 orang), alasan isteri sibuk (2 orang), alasan tidak ada keserasian (2 orang), menikah lagi kerana dipaksa isteri (1 orang), dan tanpa alasan jelas (47 orang). Hal itu dapat dilihat pada jadual berikut:

JADUAL 1.1.
SUAMI MENIKAH LEBIH DARI SATU ORANG (ALASAN TERTENTU)

NO	ALASAN SUAMI	JUMLAH
1	isteri sakit jiwa	2
2	alasan hak suami	2
3	WIL hamil	4
4	tidak memiliki anak	2
5	alasan telah berzina	8
6	alasan isteri sibuk	2
7	alasan tidak ada keserasian	2
8	menikah lagi kerana dipaksa isteri	1
9	tanpa alasan jelas	47
	Jumlah	70

Sumber: LBH APIK Jakarta, dalam Reinata, 2008.

Alasan-alasan yang disebutkan dalam pasal 4 ayat 2 tersebut menunjukkan adanya ketidakseimbangan hubungan antara suami dengan isteri dalam perkahwinan.

Dengan kata lain, suami mampu mengubah status perkahwinan yang telah dijalani bersama. Sementara, isteri terpaksa menerima suami yang berpoligami, bukan dengan keikhlasan.

Persyaratan yang disebutkan juga menunjukkan bahawa suami memiliki hak istimewa aspek seksual dan kekuasaan yang lebih berbanding isteri, terutama aspek keperluan biologis. Objektif utama dalam perkahwinan semata-mata untuk memenuhi keperluan biologis dan kepentingan untuk mendapatkan zuriat keturunan dari suami.

Syarat-syarat untuk kebolehan berpoligami di Indonesia tidak jauh berbeza dengan Malaysia. Dalam Undang-undang Keluarga Islam Wilayah Persekutuan disebutkan bahawa prosedur yang harus dipatuhi sebelum Mahkamah Syari'ah meluluskan permohonan. Pemohon harus menyatakan :

1. Alasan mengapa perkahwinan yang dicadangkan itu patut atau perlu.
2. Pendapatan pemohon.
3. Butir-butir komitmennya dan kewajipan dan tanggungan kewangannya yang patut ditentukan.
4. Bilangan orang tanggungannya termasuk orang yang akan menjadi tanggungannya.
5. Samada izin atau pandangan isteri atau isteri-isteri yang sedia ada telah diperoleh atau tidak terhadap perkahwinan yang dicadangkan itu.

Apabila Mahkamah menerima permohonan ini, maka isteri yang sedia ada akan dipanggil untuk mendengar permohonan suami tersebut. Mahkamah akan

mengeluarkan saman kepada isteri yang sedia ada sekalipun suami tidak memberitahu hasratnya untuk berpoligami. Pengakuan dari isteri dan tandatangannya adalah tidak diperlukan dalam borang permohonan. Berpoligami dianggap patut atau perlu oleh Mahkamah kerana kemandulan, keuzuran jasmani, tidak layak dari segi jasmani untuk persetubuhan ataupun isteri gila. (Raihanah Abdullah, 2007) Perkara penting dari hal tersebut, juga di Indonesia, mahkamah akan tetap menyetujui suami berpoligami jika syarat dipenuhi, meskipun isteri tidak bersetuju.

Ternyata bahawa wanita tidak memiliki kekuatan untuk menolak poligami. Wanita tidak ada pembelaan ketika berhadapan dengan perundangan. Berpoligami akan tetap terjadi meskipun isteri telah menolaknya. Merujuk kes perceraian, wanita turut mendapat hak dalam menentukan kesinambungan hidup berkeluarga bersama suami.

Meneliti isu-isu tersebut, jelas bahawa perundangan belum dapat sepenuhnya melindungi dan mempertahankan hak sosial wanita untuk hidup berkeluarga tanpa digugat oleh poligami atau perceraian. Emile Durkheim (1858-1917) ahli sosiologi Perancis terkemuka, berpendapat bahawa perundangan dalam masyarakat dengan meneliti perkembangan struktur sosial melalui lembaga-lembaga sosial ekonomi. Beliau telah mengemukakan sesuatu teori mengenai perkembangan perundangan dengan menegaskan bahawa perundangan merupakan ukuran sekaligus upaya untuk melindungi dan mempertahankan struktur hak sosial. Pelaku atau pesalah dalam konteks social perlu dihukum bagi memastikan setiap individu dalam struktur social terbelah hak mereka. Durkheim sekurang-kurangnya telah mendorong

ahli sosiologi lain untuk meneliti perundangan sebagai suatu gejala sosial yang tidak boleh dipisahkan dari dari struktur social masyarakat (Soekanto, 1985: 21-23).

Konsep “perlindungan perundangan” seperti dikemukakan oleh Lili Rasjidi (1991: 66) berasal dari Salmond, iaitu jaminan hak sebagai satu kepentingan yang diakui oleh perundangan. Namun dengan adanya hak juga memastikan adanya kewajipan agar pihak lain terlindungi haknya. Oleh sebab itu, konteks perlindungan perundangan, antara hak dan kewajipan tak dapat dipisahkan. Dengan kata lain, menurut Van Apeldoorn (1971: 45), setiap hubungan dalam perundangan wujud hak di satu pihak dan kewajipan di pihak yang lain. Kajian ini fokus kepada konteks keluarga termasuk pemberian hak dan penunaian kewajipan antara suami isteri, dan anggota keluarga lainnya.

Hak dan kewajipan suami isteri (dalam keluarga) yang telah diikat dalam sebuah perkahwinan antara seorang lelaki dengan seorang wanita mengandungi nilai ibadah kepada Allah. Masing-masing mempunyai hak dan kewajipan antara suami isteri secara seimbang. Oleh itu, hak dan kewajipan merupakan hubungan timbal balik antara suami dengan isteri (Zainuddin Ali, 2006: 51). Perkara ini turut terkandung dalam pasal 30 Undang-undang No 1/1974 (UUP), dan pasal 70 sehingga pasal 84 Kompilasi Perundangan Islam (KHI). Pasal 30 UUP menyatakan: suami isteri memikul kewajipan yang luhur untuk menegakkan rumah tangga yang menjadi sendi dasar dari susunan masyarakat.

Demikian pula pasal 77 (1) KHI berbunyi: suami isteri memikul kewajipan yang luhur untuk menegakkan rumah tangga yang *sakinah, mawaddah* dan *rahmah*

yang menjadi sendi dasar dari susunan masyarakat. Peruntukan tersebut berdasarkan firman Allah surah Ar-Ruum ayat 21. Hak dan kewajiban suami isteri seperti yang terkandung dalam pasal 31 UUP, maksudnya: (1) Dalam kehidupan keluarga dan pergaulan sesama masyarakat, hak dan kedudukan isteri adalah seimbang dengan hak dan kedudukan suami; (2) Perbuatan perundangan boleh dilakukan oleh suami isteri; (3) Suami adalah kepala keluarga dan isteri sebagai ibu dalam rumah tangga. KHI pasal 79 dan pasal 32 Undang-undang Perkawinan maksudnya: (1) Tempat kediaman yang tetap harus dimiliki oleh suami dan isteri; (2) Rumah tempat kediaman yang dimaksudkan dalam ayat (1) pasal ini ditentukan oleh bersama suami dan isteri. Pasal 33 Undang-undang Perkawinan menyatakan bahawa suami isteri wajib saling mencintai, saling menghormati, setia, dan memberi bantuan lahir batin antara satu dengan yang lain; dalam Kompilasi Hukum Islam (KHI) ayat (2), (3), (4) yang diungkapkan sebagai berikut: (2) Pada ayat (2) ini maksudnya adalah sama dengan pasal 33 di atas iaitu saling mencintai, menghormati, dan memberi bantuan satu sama lainnya; (3) Suami isteri memikul kewajiban untuk memelihara dan mengasuh anak-anak mereka, baik pertumbuhan jasmani, rohani, termasuk kecerdasannya dan pendidikan agamanya; (4) Suami isteri wajib memelihara kehormatannya.

Dalam teori “Judicature Act” yang dikembangkan di Inggeris pada tahun 1873 dinyatakan terjamin atau terlindungnya hak-hak adalah kerana adanya prinsip “keadilan” (*equity*) dalam perundangan dan Mahkamah. Perundangan dan Mahkamah merupakan satu jaminan yang memberikan kelengkapan kekuatan bagi terlindungnya kepentingan masyarakat (Rasyidi, 1991: 74). Tumpuan dan penekanan pada

perundangan dan Mahkamah dalam sistem perundangan moden diletakkan pada masalah-masalah integratif dan usaha-usaha untuk membentuk perundangan-perundangan yang lebih komprehensif. Melalui perkembangan lembaga legislatif yang semakin mantap kedudukan serta peranannya, pembentukan perundangan yang terencana dengan baik akan efektif untuk mengadakan perubahan atau menciptakan hal-hal baru yang lebih kondusif bagi usaha menyeluruh perlindungan perundangan (Soekamto, 1985: 73). Termasuk dalam pengertian “melindungi” adalah memberikan perlakuan yang adil dan seimbang antara pelaku perundangan, baik dalam Undang-undang termasuk lingkungan Mahkamah. Kewujudan Undang-undang dan Mahkamah belum tentu terlaksana “gagasan perlindungan” apabila tiada “kepastian perundangan” melalui teks perundangan yang menyatakan demikian sekaligus mengikat empat unsur penting dalam perundangan iaitu ajaran (asas-asas yang dianut), perintah (termasuk kewajipan), kesucian dan kedaulatan (Lili Rasjidi, 1991: 43).

Perlindungan perundangan juga mempunyai nilai sejarah politik tersendiri melalui usaha ke arah itu yang tercatat dalam sejarah yang panjang. Biasanya, di sana ada pihak yang lemah dan melalui persepsi lingkungan sosialnya sebagai kurang baik dalam peranan-peranan tertentu termasuk dalam mempertahankan hak-haknya. Kesedaran perundangan yang lama-kelamaan menjadikan kelompok-kelompok yang sering merasa teraniya, kemudian mencari alternative untuk melakukan gerakan secara radikal atau secara evolutif. Maka kehadiran “ratu adil” seringkali diharapkan sebagai tokoh penyelamat daripada penindasan (S. Kartodirjo, 1984: 20; J. C. Scott,

1983: 297). Sementara itu wajah Kartini sering juga ditampilkan sebagai pejuang wanita yang secara evolutif menampakkan hasil menjelang pasca kebangkitan kaum terpelajar, bahkan sampai sekarang masih menjadi idola kalanganwanita di Indonesia. Perjuangan dan cita-cita Kartini untuk memajukan wanita dalam berbagai bidang, meskipun kartini sekarang sudah tiada, namun dalam catatan sejarah Indonesia dijadikan tonggak sejarah yang memotivasiwanita di Indonesia.

Perbincangan di atas jelas menunjukkan bahawa secara perundangan formal wanita telah dilindungi. Akan tetapi, jika diteliti lebih jauh ternyata Undang-undang/peraturan tersebut masih membuka peluang untuk berlaku ketidakadilan bagi wanita, misalnya dalam peraturan tentang hal ehwal perceraian dan *hadhanah* pada aspek pelaksanaan. Oleh itu, sangat menarik untuk dikaji lebih jauh bagaimana sebenarnya kedudukan wanita dalam perundangan acara Mahkamah Syari'ah Banjarmasin di Indonesia, kemudian difokuskan kajian ini dalam perundangan keluarga merujuk khusus kes-kes perceraian di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin.

Andaian bahawa semakin terlindungwanita dalam proses perbicaraan, maka kedilan dalam perundangan mampu ditegakkan untuk membentuk keluarga yang bahagia dan harmoni (Sakinah Mawaddah Wa Rohmah).

1.2. Pernyataan Masalah

Perbincanganwanitaaspek Mahkamah Syari'ah di Indonesia, tidak dapat dipisahkandaripada pandangan Islam terhadap wanita. Ajaran Islam yang terkandung dalam al-Quran dan Hadis memberikan perhatian yang sangat besar serta kedudukan yang terhormat kepada wanita. Hal ini menurut Huzaemah T, (1993),bahawalelaki

dan wanita adalah ciptaan Tuhan dan berada pada kedudukan yang sama. Tidak ada isyarat bahawa wanita pertama (Hawa) yang diciptakan Allah adalah ciptaan yang mempunyai martabat lebih rendah daripada lelaki pertama (Adam). Asal kejadian wanita disebutkan dalam al-Quran, yang maksudnya:

“Manusia diseru oleh Allah, untuk bertakwa kepada TuhanNya yang telah menciptakan manusia dari jenis yang sama dan demikian pula Allah telah menciptakan pasangan, daripada keduanya Allah memperkembangbiakkan lelaki dan wanita yang banyak (An Nisa : 1)”.

Oleh kerana itu, sangat jelas Islam menghormati dan tidak membezakan wanita dengan lelaki. Penghormatan tersebut berkait rapat dengan peranan wanita di segala hal: sebagai anak, sebagai ibu, sebagai isteri, termasuk sebagai anggota keluarga lain, dan sebagai anggota masyarakat. Lebih jauh, wanita dan lelaki punya hak yang sama dan tidak dibezakan oleh ajaran Islam untuk bersaing dalam hal berbuat kebajikan, serta berkhidmat kepada masyarakat dan agama.

Oleh kerana itulah, prinsip asas ajaran Islam, bahawa Islam memandang manusia adalah sama dan setara. (Shihab, 1993). Perbezaan yang muncul dan Allah meninggikan atau merendahkan seseorang hanyalah elemen ketakwaan kepada Tuhan Yang Maha Esa. Hal itu dapat dilihat dengan jelas dalam surah al Hujurat ayat 13, yang maksudnya:

“Manusia telah diseru oleh Allah, Bahawa Allah telah menciptakan manusia (terdiri) dari lelaki dan wanita dan Allah jadikan manusia berbangsa-bangsa dan

bersuku-suku agar manusia saling mengenal, dan manusia yang paling mulia di sisi Allah adalah yang paling bertakwa”.

Ayat tersebut sangat jelas menyebutkan bahawa lelaki dan wanita tidak berbeza di hadapan Tuhan. Seperti juga dijelaskan dalam perbincangan terdahulu bahawaperundangan pada prinsipnya melindungi hak-hak semua warga negara, termasuk wanita. Akan tetapi, dalam praktiknya, wanita sering didiskriminasi oleh perundangan atau pelaksanaannya. Di sini ternyata bahawa ada persoalan mendasar dalam praktik perundangan, terutama berkaitan Mahkamah Syari'ah melibatkan wanita.

Aspek perundangan, perlindungan sangat relevan dibincangkan dalam kaitannya dengan wanita, khususnya dalam konteks perundangan keluarga. Secara teorinya, segala sesuatu tidak terlepas dari konteksnya (David N Schiff, 1987: 268).Perlindungan tersebut menjadi penting kerana wanita masih diletakkan pada kedudukan berbeza dengan lelaki.

Hal ini dapat difahami bahawa munculnya sesuatu peruntukan Undang-undang tidak akan terlepas dari idea-idea yang berkembang seiring dengan perkembangan sejarah sebelumnya. Salah satu fungsi perundangan, termasuk “perundangan keluarga”, sebagai elemen “rekayasa sosial” pada suatu lingkungan masyarakat dan bangsa tertentu. Oleh itu, berlakunya peraturan kehidupan, apabila dilihat dari dimensi peruntukanperundangannya. Maka akan jelas corak dan bentuk keluarga bangsa Indonesia ingin dibangunkan atau dikembangkan. Institusi rumah tangga yang dimaksudkan sebagai sebuah jaringan organisasi keluarga, dalam

struktur sosial dikenali sebagai sistem-sistem kekerabatan “matrilineal”, “patrilineal” dan “parental”. Menurut coraknya yang tradisional, sistem kekerabatan matrilineal memfokuskan hubungan kekeluargaan pada garis keibuan (wanita) sebagai rujukan khas dalam ikatan kelompoknya.

Seperti disebutkan oleh Nani Soewondo (1994: 34), bahawa institusi keluarga yang paling kuno ialah “sistem matrilineal”. Disebabkan zaman purbakala, ketika soal-soal perkahwinan dan keturunan belum terkandung secara rasmi, seseorang lebih mudah menentukan hubungan antara anak dengan ibunya daripada sekadar mengenal bapakepada anak tersebut dengan pasti. Kerana sifat kekerabatannya yang kolektif, kaum wanita yang telah berkahwin berhak bertindak sendiri semata-mata mengenai barang-barang di bawah miliknya. Pihak yang menguasai harta pusaka “kepala waris”. Tetapi mengenai tindakan-tindakan yang penting, isteri akan meminta terlebih dahulu pendapat dari wanita tertua dari keluarga yang bersangkutan.

Dalam sistem patrilineal, suatu persekutuan keluarga yang terdiri atas anggota wanita dan lelaki hanya dilanjutkan oleh hubungan pihak lelaki saja. Wanita yang berkahwin masuk ke dalam keluarga suaminya demikian pula anak-anaknya. Di sini kaum wanita pada umumnya tidak berhak melakukan tindakan perundangan kecuali atas izin suami dan terbatas mengenai urusan rumah tangga. Isteri dapat menuntut nafkah dari suaminya dan dapat minta cerai jika kewajipan-kewajipan suami tidak dipenuhi atau jika ia ditinggalkan oleh suaminya.

Suwarni Salyo (1996: 156) mengemukakan struktur keluarga yang mengandungi ciri-ciri keluarga patriarkal yang konvensional, iaitu:

- a. Peranan suami dan isteri sangat berbeza. Suami adalah pencari nafkah yang bekerja di luar rumah untuk mencukupi keperluan keluarga: isteri adalah *helpmate* (suku Jawa: *konco wingking* = teman di belakang), iaitu menjadi isteri, ibu dan ibu rumah tangga secara penuh (fulltime).
- b. Pekerjaan suami yang menentukan status sosial seluruh keluarga dan tingkat jaminan ekonominya. Dia adalah “kepala keluarga”, dan dia yang mewakili keluarga di dalam proses menjana ekonomi.
- c. Terdapat pemisahan yang jelas antara pekerjaan dan kehidupan keluarga. Organisasi kerja adalah unit produksi, sedangkan keluarga dianggap sebagai unit kepenggunaan dan menjadi medan bagi wanita.
- d. Pendidikan anak-anak berdasarkan jantina. Anak lelaki dididik agar menjadi bercita-cita tinggi, setidaknya disiapkan untuk sesuatu kerjaya. Anak wanita dipupuk sifat-sifat kewanitaan dan keibuan, tidak perlu terlalu bijak dan pintar. Anak-anak tidak diwajibkan turut bertanggung jawab atas keadaan ekonomi keluarga, tetapi diharap mampu mencurahkan perhatian terhadap pelajaran sekolah.
- e. Hubungan antara generasi sifatnya hirarki. Anak tidak turut serta ambil bahagian dalam kebijaksanaan terhadap kehidupan keluarga. Bapa tidak boleh diganggu gugat kuasanya, ibu lebih tahu segala yang berkaitan bidangnya, dan anak-anak harus taat, tunduk dan menurut secara total, tanpa ada ruang mengemukakan pendapat.

- f. Dalam hubungan dengan pihak luar, yang lebih dipentingkan adalah hubungan dengan pihak-pihak yang bersangkutan dengan pihak suami.

Walau pada masyarakat patriarkal, suami dan isteri menganggap wajar bahawa suami yang lebih banyak membuat keputusan dalam pelbagai hal yang bersangkutan dengan kehidupan keluarga, tetapi menurut Blood and Wolfs sebagaimana direkodkan oleh Pudjiwati Sajogjo (1995: 41) pada kenyataannya terdapat pelbagai variasi pada pola tersebut. Hal ini membuktikan bahawa ada faktor lain yang mendorong suami atau isteri untuk membuat keputusan/peranan dan untuk menentukan agihan kuasa dalam keluarga, lihat hasil penelitian Masyithah Umar (2000-2001), "Pola Pengambilan Keputusan dalam Rumah Tangga Muslim di Banjarmasin". Institusi keluarga penting, menurut Ramayulis, dalam Teguh Prasetyo, 2006: 285: bahawa keluarga merupakan sistem sosial yang terdiri daripada pelbagai sub sistem yang berhubungan dan saling mempengaruhi satu sama lain. Sub sistem dalam keluarga adalah fungsi-fungsi hubungan antara anggota keluarga, seperti hubungan suami isteri, bapa dan ibu, anak dengan bapa dan ibu atau sebaliknya, masing-masing mempunyai status dan peranan masing-masing.

Pola pembuat keputusan dalam keluarga sebagaimana yang dinyatakan oleh Syamsiah Achmad, (1997: 211), bahawa pola pembuat keputusan terbahagi kepada 2 bahagian: pertama, keputusan individu lelaki dan wanita yang ditujukan kepada dirinya sendiri, dengan mempertimbangkan keperluan dirinya, baik secara peribadi termasuk sebagai anggota keluarga dan masyarakat; kedua pola secara kolektif yang diambil oleh seorang wanita atau lelaki secara bersama-sama dengan para anggota

kelompoknya baik kelompok informal termasuk kelompok formal, berupa organisasi atau badan yang dibentuk berdasarkan aturan-aturan atau Undang-undang yang ditujukan untuk kelompok orang-orang tertentu, atau masyarakat umum tua dan muda, lelaki dan wanita.

Dalam sistem parental, hubungan ikatankekeluargaan daripada pihak masing-masing, baik oleh anggota wanitatermasuklelaki. Anak-anak termasuk keluarga dari kedua orang tua mereka.Wanita pada umumnya berhak mengambil/bertindak mengenai barang-barang yang dimilikinya. Barang-barang di luar milikan masing-masing atau terhasil setelah perkahwinan merupakan harta bersama. Meskipun harta bersama biasanya diletakkan atas nama suami, setiap tindakan penting yang dilakukan oleh suami berkaitan kekayaan dan kepentingan bersama terlebih dahulu dibincangkan dengan isteri. Akibatnya wanita sangat sukar untuk memperoleh hak-haknya dalam agian harta, semisal ketika wanita mengajukan gugat cerai ke Mahkamah Syari'ah dia tidak berhak untuk mendapatkan nafkah dan harta bahkan ketika masa iddah suami tidak memberikan nafkah masa iddah. Kelemahan ituseringkali juga kelihatan pada wanita dalam menuntut hak dirinya di depan perundangan (lebih banyak menyerah/pasrah, lihat hasil Penelitian PSW, IAIN Antasari, 2004-2005, tentang Implikasi Pendidikan bagi Wanita Di Kalimantan Selatan sama dapatan dengan hasil penelitian Masyithah Umar 2009, tentang: Harta bersama dalam Rumahtangga Muslim di Kota banjarmasin).

Nani Soewondo (1998) dalam penelitiannya tentang “Segi-segi PerundanganWanita dalam Keluarga dan Masyarakat” melihat adanya peluang-

peluang yang kurang menguntungkan itu, terutama bukan kerana peruntukan Undang-undang yang menjadi persoalan. Tetapi, ia banyak melihat keadaan masyarakat yang tidak memahami misi yang dikandung dari pelbagai perjuangan tuntutan peningkatan hak-hak kaum wanita, serta tujuan yang ingin dicapai dari perkembangan pembaharuan perundangan di Indonesia. Meskipun telah ada Undang-undang tentang pekerja dan perkahwinan, namun masih terlalu banyak kes yang mengabaikan hak-hak pekerja dengan diskriminasi jumlah upah/ gaji yang diterima, pembahagian waktu kerja serta hal-hal yang berkaitan cuti dan perlindungan perundangan bagi mereka sekiranya berlaku kemalangan semasa kerja. Dalam hal perkahwinan, banyak kes poligami, perceraian, hadhanah, serta perlakuan yang kurang senonoh pihak suami terhadap isteri. Sementara itu, pembahagian peranan dan tugas masing-masing dalam keluarga sebagaimana yang terkandung dalam Undang-undang No.1/1974 sering ditanggapi secara tidak adil/wajar.

Pandangan Suwarni Salyo (1996) dan Nur Syahbani Katjasungkana (2005), dalam penulisan “Beberapa Pemikiran tentang Penyempurnaan Ketentuan-ketentuan Perundangan yang mempengaruhi Peranan dan Kedudukan Wanita di Indonesia” juga mempunyai pandangan yang hampir sama dengan Nani Soewondo. Namun Suwarni Salyo dan Nur Syahbani, cenderung menyatakan bahawa kaum wanita kurang mendapat perlindungan perundangan dipengaruhi oleh pelbagai faktor yang sangat kompleks. Salah satu faktor, ia melihat adanya kelemahan-kelemahan yang wujud dalam Undang-undang No. 1/1974 . Peruntukan menyebut bahawa pembahagian peranan kaum lelaki selaku ketua keluarga, sementara kaum wanita selaku ibu rumah

tangga, seolah-olah merendahkan kedudukan kaum wanita. Meskipun tiada larangan kaum wanitasebagai ibu rumah tangga untuk berperanan sebagai pencari nafkah malah para isteri mempunyai hak nafkah dari suaminya, namun secara perundangan kekuasaan ekonomi keluarga menjadi hak yang dominan kepada kaum lelaki. Kekuasaan ekonomi membolehkan suami secara tidak langsung untuk memberikan tekanan kepada isteri. Meskipun perceraian dalam Undang-undang No. 1/1974 terkandung hak-hak yang sama antara suami dan isteri, tetapi diskriminasi tetap wujud pada hak talak yang merupakan hak mutlak suami. Demikian juga pelbagai alasan yang diperuntukkan member peluang suami berpoligami, memperlihatkan betapa hak lelaki dalam Undang-undang No. 1/1974 mendominasi sebahagian besar dari keseluruhan peruntukannya. Demikian juga hak hadhanah, sebagai gambaran umum kes-kes hak penjagaan anak akibat perceraian suami isteri, seperti: artis Anang Hermansyah dan Krisdayanti, Teuku Rafli dan Tamara Blezensky, Ahmad Dhani dan Maya Istiyanti, kes Adji Masaid dan Reza, serta Gusti Randa dan bekas isterinya dan banyak lagi. Keseluruhan kes memihak kepada suami dalam mendapatkan hak penjagaan anak. Bahkan ironisnya lagi, ada kes-kes pihak isteri/ibu sendiri dihadkan untuk bertemu dengan anaknya dan ibu dilarang bertemu dengan anaknya. Justifikasi dari beberapa faktor yang lain, seperti persepsi sosial budaya yang diwarnai oleh corak patrilineal; pemahaman keagamaan yang cenderung konservatif, serta tahap kemampuan berdikariwanita yang rendah, kerana rendahnya tahap pendidikan serta kualiti kehidupan umumnya kalangan masyarakat tradisional.

Bahkan juga masyarakat moden turut terkesan serta terdedah kepada berlakunya diskriminasi/bias gender dan ketidakadilan terhadap kaum wanita.

Selanjutnya, pandangan kritis Chaerunnisa Jafizham (1986) melalui artikel bertajuk “Beberapa Pemikiran tentang Penyempurnaan Ketentuan-ketentuan Perundangan yang Mempengaruhi Peranan dan Kedudukan Wanita Indonesia”. Beliau turut berpendapat bahawa masih diperlukan ditambahbaik instrumen perundanganagar Undang-undang No. 1/1974 mampu memenuhi tuntutan serta perkembangan zaman, sehingga kaum wanita benar-benar terbela selaras dengan fitrah, keyakinan agama dan pembangunan sebagaimana dasar Undang Undang Dasar 1945 yang mengandungi Garis-Garis Besar Haluan Negara (GBHN). Selanjutnya H. M. Tahir Azhary (1992: 24) berpendapat, bahawa maksud dan tujuan Undang-undang No. 1/1974 memberikan kuasa kepada Mahkamah Syari’ah dalam hal pelaksanaan talak oleh suami dengan matlamat untuk menegakkan keadilan dan memberikan perlindungan perundangan kepada wanita dan hak-hak mereka. Namun, persoalan dikemukakan beliau, apakah proses perbicaraan di Mahkamah Syari’ah sudah memberikan perlindungan yang maksimum terhadap wanita?.

Kajian Yahya Harahap (1990) dengan bukunya berjudul “Kedudukan Kewenangan dan Acara Mahkamah Syari’ah”, lebih memfokus kajiannya aspek “kelembagaan”³ dan kurang menyentuh secara langsung aspek khusus berkaitan perlindungan perundangan bagi kaum wanita terkandung dalam Undang-undang No.

³ Kelembagaan dimaksudkan adalah: berkenaan dengan kedudukan, kewenangan, dan aktivitas cara kerja sebuah lembaga, dalam hal ini Badan Mahkamah Syari’ah.

1/1974 sebagai dasar perundangan utama pelaksanaan perceraian di Mahkamah Syari'ah.

Oleh kerana itu, kajian “Kedudukan wanita dalam Undang-undang Mahkamah Syari'ah Banjarmasin di Indonesia, menjadi semakin penting untuk dilakukan lebih mendalam untuk melihat bagaimana kedudukan wanita di Mahkamah syari'ah Banjarmasin di Indonesia. Penyelidik juga cuba melihat elemen persamaan dan perbezaan peraturan perceraian di Mahkamah Syari'ah membabitkan kedua pasangan suami isteri. Disamping itu juga, melihat peranan penghujahan penghakiman hakim dalam kes perceraian.

1.3. Skop Kajian

Kajian ini secara fokus melihat kes-kes perceraian di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin. Kajian ini juga membahas masalah perkahwinan poligami kerana poligami merupakan alasan bagi wanita untuk mengajukan perceraian, walaupun di Mahkamah Syari'ah poligami bukan sebuah sebab pengajuan perceraian. Namun, sesuai dengan pasal 116 KHI perceraian di Mahkamah Syari'ah diarahkan pada syiqoq ataupun pada pelanggaran ikrar taklik talak. Kajian ini akan menganalisa suatu masalah dasar: “bagaimana suatu perundangan dirumuskan dalam kerangka pelaksanaan formal Undang-undang No. 7 tahun 1989 dengan Undang-undang No. 3/2006 (pindaan) tentang Mahkamah Syari'ah memberikan perlindungan perundangan bagi kaum wanita mengenai hal-hal berkaitan acara Mahkamah dalam perkara perundangan keluarga”. Istilah “perspektif” dalam studi ini difahami dalam pengertian “apparent relation between different aspects of a problem” (A. S. Hornby

at. Al. Ed., 1985: 628), seperti wawasan mengenai sesuatu masalah yang dilihatnya secara menyeluruh dalam pelbagai aspek yang berbeza. Wanita dalam perspektif perundangan –dalam hal ini perundangan acara Mahkamah Syari’ah—termasuk tipikal kajian perundangan yang relatif. Ia penting kerana, kaum wanita termasuk “subjek perundangan”⁴ yang perlu perlindungan bagi keseluruhan kepentingan terhadap hak-haknya. “Perlindungan” atau perlindungan perundangan di sini dimaksudkan dalam pengertian pemberian jaminan keadilan serta keselamatan dari setiap tindakan yang menindastermasuk diskriminasi/bias dalam proses percaraan dalam/luar mahkamah. Seseorang memperoleh perlindungan perundangan, sekaligus mempunyai hak-hak untuk melakukan perbuatan mengikut peruntukan perundangan dengan jaminan perlakuan yang sama antara subjek perundangan. Perlindungan adalah seperti, mempunyai hak-hak yang seimbang antara lelaki dan wanita untuk suatu penggugatan hak, kelalaian atau sebab-sebab lain yang dapat diistilahkan sebagai tertindas/ditindas, hak menyampaikan pembelaan, hak menerima atau menolak pencabulan hak.

Masalah dasar tersebut sekaligus menjadi skop kajian, tidak termasuk keseluruhan perkara yang menjadi bidangkuasa Mahkamah Syari’ah. Ruang lingkup demikian adalah terbatas dalam penjelasan fasal 49 ayat 2 Undang-undang Perundangan Acara Mahkamah Syari’ah (Undang-undang No. 7/1989,

⁴ Kata “subyek” perundangan berarti sebagai “pelaku” semua kerangka sistem perundangan, yang kerananya mereka (kaum wanita) memiliki hak atau wewenang bertindak baik secara sendiri-sendiri termasuk berkelompok, buka sebagai obyek (sasaran) yang kepadanya dapat diperlukan apa saja.

meskipun dipinda dengan pasal 49 diperluas skop termasuk ekonomi Syariah, namun "perundangan perkahwinan" yang terkandung dalam Undang-undang Perkahwinan (Undang-undang No. 1/1974) tetap menjadi fokus utama kajian ini. Perkara-perkara perundangan waris, wasiat, hibah, wakaf, zakat, infaq, sedekah serta ekonomi Islam berkaitan kepentingan orang-orang Islam, meskipun merupakan bidangkuasa Mahkamah Syari'ah tidak termasuk dalam kajian ini. Skop kajian tertumpu kepada Mahkamah Syari'ah Banjarmasin dalam kajian ini adalah sekaligus memberi fokus kepada Mahkamah Syari'ah Banjarmasin sejak lima tahun terakhir (2007 sampai Januari 2012) adalah dipimpin (Pengetua Mahkamah Syariah Kelas IA tersebut) oleh seorang wanita. Adakah keadilan wujud di Mahkamah Syari'ah ketika lembaga/institusi ini dipimpin oleh seorang wanita, apalagi jika diperhatikan dalam waktu tertentu majlis hakim ketika bersidang lebih banyak anggotanya wanita, oleh kerana hakim wanita 60% lebih ramai jika dibandingkan dengan hakim lelaki. Namun profesionalisme dalam tugas harus diutamakan walaupun dominan hakim wanita.

"Wanita " dalam konteks perundangan keluarga difahami bahawa wanita yang ingin melaksanakan perceraian (masih sebagai isteri), wanita yang sedang dalam ikatan perkahwinan atau disebut isteri, demikian pula wanita janda akibat perceraian. Kerana itu wanita di luar pengertian tersebut, seperti anak-anak dan saudara wanita atau nenek atau wanitalainnya adalah di luar skop kajian ini, kecuali hanya kes-kes yang berkaitan dengan skop kajian. Tesis ini menggunakan istilah "wanita" atau "isteri", mestilah difahami dalam pengertian sebagaimana telah ditegaskan maksud

dan skopnya. Selanjutnya Peradilan Agamapada tajuk disebut dalam tesis ini dengan Mahkamah Syari'ah.

1.4. Objektif Kajian

Objektif kajian secara khusus ialah:

- a. Mendedahkan peruntukan tentang wanita dalam Undang-undang No. 7/1989 dan Undang-undang No.3 Tahun 2006(pindan).
- b. Mengkaji persamaan dan perbezaan mengenai peraturan/prosedurperbicaraan di Mahkamah Syariah antara suami dan isteri.
- c. Mengkaji kehujahan dan alasan penghakiman kes-kes perceraian di Mahkamah Syari'ah dengan merujuk pada perkahwinan muda, perkahwinan sirri dan perkahwinan poligami.
- d. Mencadangkan penambahbaikan kepada Undang-undang sedia ada. Kerana mengkaji Undang-undang sedia ada semata-mata tidak mencapai maksud sesuatu penyelidikan.

1.5. Kepentingan Penyelidikan

Kepentingan kajian untuk mengetahui peruntukan perlindungan perundangan bagi kaum wanita sebagaimana yang terkandung dalam Undang-undang No.7/1989, Undang-undang No. 3/2006 (pindaan) dan pelaksanaannya dalam konteks aplikasi proses penyelesaian beberapa kes di Mahkamah Syari'ah. Kajian dapat mendedahkan faktor-faktor yang mempengaruhi tahap perlindungan perundangan tersebut. Dengan tercapainya tujuan itu, kajian diharap menyumbang;

1. untuk dapat dijadikan bahan informasi dan garis panduan pemikiran penting bagi menentukan langkah-langkah peningkatan status dan peranan kaum wanita dalam berbagai segi kehidupan, khususnya bidang perundangan. Berbagai usaha peningkatan status peranan kaum wanita dalam bidang perundangan hasil dari kajian ini akan menambah wawasan tentang kecenderungan umum dalam menentukan status serta peranan itu, samada dari kalangan wanita sendiri termasuk dari pihak lain.
2. sebagai khazanah memperkaya kajian akademik/ilmiah sebagai pelengkap bagi perpustakaan dan pengembangan keilmuan baik interdisiplin termasuk multidisiplin secara bersepadu.
3. diharapkan berguna sebagai penyokong dan pendukung utama dalam memberikan semangat terhadap wanita yang berjuang untuk meningkatkan kualitidiri di pelbagai bidang kehidupan (agama, ekonomi, sosial, budaya, politik dan pertahanan keamanan).
4. juga diharapkan berguna memberikan rangsangan lahirnya Undang-undang (pembaharuan perundangan) yang lebih adil dan harmoni.
5. Menjadi rujukan untuk penyelidik sejenis untuk mengembangkan penyidikan yang sama.

Perkaitan antara Undang-undang. No. 1/1974 dan Undang-undang No. 7/1989 dengan Undang-undang No. 3/2006 (pindaan), sebagai bahagian integrasi kekuasaan Mahkamah Syari'ah, meskipun peningkatan perlindungan perundangan bagi kaum wanita secara formal cukup bererti, tetapi dalam pelbagai hal terdapat peluang

optimum dalam pencapaian perlindungan perundangan itu, sama seperti hal sosial budaya dan persepsi sebahagian masyarakat terhadap kaum wanita masih wujud unsur “stereotype” dan bias.

Kajian menggunakan kerangka konsep utama “perlindungan perundangan bagi kaum wanita”, yang ditempatkan sebagai *variabel dependent* (variabel tergantung). Secara teori, perlindungan perundangan itu dapat diukur dengan pelbagai indikator: hak, peranan, kewajipan serta perlakuan timbal balik berhubungkait dengan peristiwa –peristiwa tertentu, di dalam/di luar Mahkamah. Batasan-batasan mengenai hak, peranan, kewajipan, serta bentuk perlakuan bagi kaum wanita selaku subjek perundangan, jelas terkandung dalam Undang-undang No. 7/1989 dengan Undang-undang No. 3/2006 (pindaan). Oleh itu, kajian berdasarkan rumusan-rumusan sebagaimana diperuntukan dalam setiap Undang-undang dan diharap mampu melahirkan Undang-undang baru seperti Undang-undang untuk prosedur percabaran yang lebih adil dan harmoni.

Selanjutnya, “faktor-faktor yang mempengaruhi tahap perlindungan perundangan” sebagai *independent variable* (Variabel bebas). Secara teori, pemboleh ubah ini mencakupi aspek-aspek seperti: sosial budaya, peruntukan perundangan, persepsi tentang hak serta perananwanita, dan kefahaman yang mendasari pemikiran serta sikap. Konsep-konsep tersebut tidak dapat digunakan ukuran yang kuantitatif, tetapi menggunakan ukuran kualitatif. Oleh itu masih terdapat ruang untuk dilakukan kajian baru dengan lebih lanjut.

1.6. Kekangan Penyelidikan

Penyelidikan ini mengalami beberapa kekangan. Kekangan itu lebih berhubungan dengan soalan-soalan temubual bersifat peribadi yang tidak didedahkan oleh Penggugat dan Tergugat dalam kes-kes di Mahkamah. Kekangan mempengaruhi hasil dapatan temubual secara umumnya. Penyelidik berusaha mencari data dari pihak lain yang dapat memberikan informasi tentang informan terlibat. Selain itu, kekangan lain adalah bekas suami isteri yang telah bercerai biasanya sukar untuk melaksanakan temu bual, sehingga penyelidik berusaha memujuk dan mencari hingga ditemukan pihak-pihak yang telah bercerai atau sedang dalam proses perceraian, disebabkan mereka sudah tak tinggal dalam satu rumah lagi, atau mereka terus menerus dalam suasana pertengkar/perselisihan. Maklumat yang diberikan amat dipengaruhi oleh emosi dan situasi responden yang terlibat. Penyelidik terpaksa menghormati hak privasi dan kerahsiaan pihak terlibat.

1.7. Kesimpulan

Kandungan tesis ini yang terdiri dari pendahuluan, latar belakang penyelidikan, membincangkan tentang wanita Indonesia memperjuangkan kedudukannya dalam peradilan Undang-undang agar seimbang dengan lelaki, melalui berbagai peraturan dan Undang-undang sehingga tahun 1989 lahirnya Undang-undang No 7/1989 yang kemudian dilakukan pindaan mewujudkan Undang-undang No. 3/2006. Pernyataan masalah penyelidikan ialah secara perundangan dan menurut ajaran Islam lelaki dan wanita adalah sama dalam perundangan, sementara realiti perundangan masih banyak kekurangan dan perbezaan; kemudian skop kajian adalah perlindungan perundangan yang harus diperoleh oleh wanita dengan melakukan

penyelidikan terhadap kes-kes perceraian di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin; bahagian berikutnya adalah objektif kajian memuat tentang mengenal pasti wanita dalam Undang-undang No. 7/1989 dengan Undang-undang No. 3/2006 (pindaan), mengkaji persamaan dan perbezaan serta kes-kes penerapan perbicaraan di Mahkamah Syari'ah: kepentingan penyelidikan ialah menjadi bahan informasi, khazanah memperkaya kajian akademik, memberikan aspirasi positif kepada wanita, serta memberikan rangsangan lahirnya pembaharuan perundangan di Indonesia; dan kekangan penyelidikan memuat sukarnya berjumpa dengan pihak yang terlibat dan hal-hal yang tidak dinyatakan oleh pihak suami dan isteri. Perbincangan pada bab ini merupakan asas kepada penulisan bab-bab selanjutnya.



UUM
Universiti Utara Malaysia

BAB II

KAJIAN LITERATUR

2.1. Wanita di Sektor Perkahwinan, Perundangan dan Kehakiman.

Membicarakan wanita disektor perkahwinan, perundangan dan kehakiman dalam kenyataan yang terjadi di masyarakat, salah satu hal yang mendapat perhatian adalah perkahwinan sirri. Perkahwinan sirri atau yang disebut juga dengan perkahwinan di bawah tangan memiliki dua pengertian. Pengertian pertama, perkahwinan sirri adalah perkahwinan yang tidak tercatat di lembaga rasmi (Kantor Urusan Agama) bagi yang beragama Islam dan catatan sipil bagi yang non muslim), serta perkahwinan dilakukan secara sembunyi dengan tujuan tidak terekspos dan diketahui khalayak umum. Padahal perkahwinan secara Islam semestinya terekspos dengan adanya anjuran merayakan melalui cara perkahwinan sederhana. Kedua, perkahwinan sirri adalah perkahwinan yang tidak tercatat dan dilakukan berdasarkan aturan agama, memenuhi rukun dan syarat perkahwinan menurut hukum agama dan hukum adat. Namun perkahwinan diekspos di hadapan masyarakat sekitar.

Latar belakang terjadinya perkahwinan sirri di masyarakat antara lain iaitu: (1) Sikap diam sebahagian masyarakat terhadap hukum. Sebahagian masyarakat ada yang bersikap masa bodoh terhadap ketentuan yang menyangkut perkahwinan, terutama yang berkaitan dengan keharusan pencatatan perkahwinan. Kedua pengertian perkahwinan sirri yang diuraikan sebelumnya menyatakan bahawa perkahwinan sirri sebagai perkahwinan tidak tercatat. Ketentuan pencatatan dianggap sebagai ketentuan yang dianggap bukan ketentuan yang didasarkan atas Undang-undang Islam yang menurut mereka tidak mewajibkan adanya pencatatan. Ketentuan pencatatan dianggap sebagai peraturan yang sukar dan memperlambat proses perkahwinan. Maka mereka yang melakukan perkahwinan sirri sepanjang memenuhi

rukun dan syarat perkahwinan dalam Undang-undang Islam, pelaku perkahwinan sirri tidak dianggap melakukan tindak kemaksiatan dan tidak dikategorikan mengerjakan perbuatan melawan Undang-undang. (2) Ketentuan pencatatan perkahwinan di dalam Undang undang Perkahwinan, (pasal 2 Undang undang Nomor 1 tahun 1974). Pasal 2 ayat (1) berbunyi:” Perkahwinan adalah sah, apabila dilakukan menurut Undang-undang masing-masing agamanya dan kepercayaannya itu”. Ayat (2) :”Tiap tiap perkahwinan dicatat menurut peraturan perundang undangan yang berlaku”. Dalam ayat 1 dan 2 seharusnya dipahami secara kumulatif bukan sebagai syarat alternative sahnya perkahwinan. Seharusnya ketentuan tersebut sudah dapat dijadikan sebagai dasar hukum wajibnya mencatatkan perkahwinan. Namun pasal tersebut mengandug banyak tafsir dan tidak disertai sanksi bagi mereka yang melanggarnya, sehingga terlihat bahwa ketentuan dalam pasal tersebut banyak tafsir. Ketidaktegasaan ketentuan dalam pasal 2 yang berlaku selama ini masih memberi ruang gerak yang cukup luas bagi terjadinya praktik perkahwinan sirri. (3) Ketatnya aturan izin perkahwinan poligami. Hal ini muncul, kerana praktik nikah sirri ini dilakukan antara lain kerana mereka melakukan pernikahan poligami tanpa izin dan otomatis tidak tercatat. Kerana ketentuan yang mengatur poligami mengharuskan ada izin dari Pengadilan Agama, dan izin baru bisa dikeluarkan jika melalui perbincaraan peradilan dengan beberapa alasan yang cukup berat, iaitu: (a) isteri tidak dapat menjalankan kewajiban sebagai isteri; (b) isteri mendapatkan cacat badan atau penyakit yang tidak dapat disembuhkan; (c) isteri tidak dapat melahirkan keturunan. Selain itu, ada beberapa syarat yang harus dipenuhi iaitu: mengharuskan adanya persetujuan isteri sebelumnya dan mengharuskan adanya kepastian bahawa suami mampu menjamin keperluan hidup isteri isteri dan anak anak mereka.

Untuk menghindari prosedur perkahwinan poligami yang dianggap rumit dan terlalu berat ini, sebagai salah satu penyebab adanya perkahwinan poligami yang dilakukan secara sembunyi dan tidak tercatat di lembaga yang diperuntukan untuk itu.

Kemudian hal lain yang juga terkait dengan perkahwinan sirri adalah perkahwinan dini. Perkahwinan dini dalam praktik di masyarakat diertikan sebagai perkawinan yang dilakukan oleh mereka yang berada di bawah umur, kebolehan berkahwin dan diatur oleh Undang undang. Bagi mereka yang ingin berkahwin di bawah usia yang dibolehkan Undang undang, maka harus mengajukan permohonan dispensasi kahwin ke Mahkamah. Dalam Undang undang Mahkamah Syari'ah (Undang undang No 7 tahun 198 pada pasal 7 ayat 1 iaitu: "Jika pihak lelaki sudah mencapai umur 19 (sembilan belas) tahun dan pihak wanita sudah mencapai umur 16 (enam belas) tahun". Jika ada penyimpangan terhadap pasal tersebut, dapat meminta dispensasi kahwin kepada Mahkamah. Dengan demikian keabsahan perkahwinan dini dapat dilakukan dengan mengajukan permohonan dispensasi kahwin ke Mahkamah Syari'ah bagi mereka yang beragama Islam. Bagi mereka yang ingin melakukan perkahwinan di usia dini, sedangkan prosedur keabsahan untuk itu dianggap sukar dan bertele-tele, maka perkahwinan dini dilakukan secara sirri. Kerana mereka tidak bisa melakukan perkahwinan secara formal dengan melakukan pencatatan sesuai perundangan yang berlaku.

Dari uraian diatas tergambar dengan jelas, bahawa perkahwinan sirri adalah sebagai jalan keluar yang tidak rasmi terhadap perkahwinan dini dan perkahwinan poligami. Kerugian dari ketiga macam perkahwinan terdahulu dialami oleh wanita dan anak-anak.

Peranan Mahkamah dalam hal ini sebenarnya adalah sebagai solusi formal terhadap setiap perbuatan melanggar Undang-undang dalam bidang Undang-undang perkahwinan

terutama yang bertalian dengan perkahwinan dini dan perkahwinan poligami agar terhindar dari perkahwinan sirri, kerana perkahwinan sirri sesungguhnya bukanlah solusi formal. Alhasil, dalam praktik permohonan dispensasi kahwin yang diajukan ke Mahkamah hanya bersifat formaliti, mereka yang mengajukan permohonan tersebut sesungguhnya telah mengadakan perkahwinan sirri kerana pihak wanita telah mengandung sebelum perkahwinan dilaksanakan, atau bahkan di antara mereka telah melakukan perkahwinan poligami tidak rasmi.

Fakta yang jelas merujuk perbincangan aspek penyelesaian Undang-undang keluarga Islam di Mahkamah Syari'ah Malaysia oleh Zaini, Wafa', Amir Husin (2007): 19, dalam Prosiding Seminar Internasional Undang-undang Keluarga dan Muamalat memberikan gambaran bahawa lazimnya pihak-pihak yang bertikai akan melalui proses pembicaraan sebagai jalan mencari Mahkamah. Di samping itu, dalam kes-kes tertentu, Mahkamah Syari'ah turut mempunyai peruntukan yang membolehkan hakim mengeluarkan perintah agar suatu kes yang didaftarkan itu cuba diselesaikan antara pihak-pihak terlibat sama ada melalui perlantikan jawatankuasa Pendamai atau pelantikan Hakam. Mutakhir ini, satu kaedah penyelesaian alternatif telah diberi nafas baru dan telah mula dipraktikkan secara tersusun di beberapa Mahkamah Syari'ah di Malaysia bagi menyelesaikan masalah-masalah atau pertikaian berhubung hal ehwal kekeluargaan. Ia memberi pilihan baru selain daripada kaedah pembicaraan biasa, kaedah tersebut dikenali sebagai *sulh*. Proses pelaksanaannya melibatkan kaedah mediasi (majlis Sulh). Mediator atau perantara di

dalam proses tersebut dijalankan oleh pegawai sulhatau mana-mana pegawai yang diberikan kuasa oleh Pengetua Hakim Syar'ie di negeri-negeri berkenaan.

Di Indonesia, khususnya di Banjarmasin sebagai wilayah Undang-undangKehakiman Syari'ah (sejak 2006 sampai tahun 2011 pengetuaMahkamah Syari'ah adalah seorang wanita), yang menjaga kepentingan umat Islam di bidang kehakiman Syari'ah telah banyak menyelesaikan kes-kesUndang-undang keluarga. Bahkan trend perceraian (talak dan gugat), terutama cerai gugat untuk empat tahun terakhir menunjukkan angka yang meningkat.

JADUAL 2.1.

GAMBARAN KES YANG DITERIMA DAN DIPUTUS DI MAHKAMAH SYARI'AH BANJARMASIN

Tahun	Cerai Talak	Cerai Gugat
2006	214	488
2007	189	579
2008	215	775
2009	303	810
2010	322	918
2011	343	992
2012	366	1089

Jumlah	1952	5651
--------	------	------

Sumber:PejabatMahkamah Syari'ah Banjarmasin, 2012.

Jelas bahawa sejak tahun 2007 terjadi peningkatan sangat ketara dengan angka berganda sehingga mencapai angka melebihi daripada seribu kes. Ironisnya berdasarkan survei singkat/pemerhatian di awal tahun 2013 (Januari) menunjukkan bahawa perceraian di luar kehakiman masih berlaku akibat dari perkahwinandini(di bawah umur) dan terutama disebabkan oleh perkahwinansirri(secara rahsia/disembunyikan). Akibatnya lembaga kehakiman hanya menangani perceraian apabila perkahwinan yang hanya dilaksanakan secara rasmi tercatat di pejabat urusan agama sahaja. Sebagai perbandingan bahawa perkahwinan di Kalimantan Selatan tahun 2011 sebanyak 40208 pasang, sedangkan perceraian berjumlah 5710 pasang = 14,80% berbanding lebih banyak perceraian. Sementara tahun 2010 perbandingan antara perkahwinan dan perceraian hanya 11,20%, bererti ada kenaikan sebanyak 3,60% untuk perceraian pada tahun 2011. Ironisnya lagi bahawa Kalimantan Selatan untuk pernikahan dini adalah menjadi salah satu faktor rendahnya Indeks Pembangunan Manusia (IPM) Kalsel yang berada pada tahap 26 dari 33 provinsi, dengan usia kahwin kebanyakannya kurang daripada 14 tahun. Menurut Undang-undangjika perkahwinan kurang dari 16 tahun bagi wanita dan 19 tahun bagi lelaki harus mendapatkan kebenaran dari Mahkamah Syari'ah (Undang-undangPerkahwinanpasal 7 ayat (1 dan 2). Salah satu kesyang mengakibatkan angka perceraian (terutama cerai gugat) meningkat adalah antara lain disebabkan dua

bentuk pernikahan iaitu dini (pernikahan di bawah umur), dan sirri (pernikahan yang tidak tercatat dan disembunyikan). Ketika diteliti ternyata untuk wilayah kota Banjarmasin jumlahnya kurang lebih sama dengan perbandingan Kalimantan Selatan.

Bagi sebahagian masyarakat, Mahkamah Syari'ah adalah lembaga yang bertugas merasmikan perceraian sahaja agar rasmi diakui secara hukum Negara. Oleh karena itulah, masyarakat berhubungan dengan Mahkamah Syari'ah hanya ketika menyangkut perceraian sementara persoalan hukum lain, misalnya, waris, mereka lebih memilih meminta pendapat ulama sahaja. Mahkamah Syari'ah dalam kasus cerai talaq tersebut berperanan dalam melegalkan sehingga tidak akan muncul persoalan hukum di masa akan datang.

Dalam perspektif hukum Islam, yang dipahami oleh sebahagian besar talaq diakui secara hukum Islam apabila dikatakan kepada isteri, misalnya, "engkau aku talaq. Bahkan ada ditemukan praktik talaq melalui SMS (*short message service*). Praktik tersebut pernah terjadi pada perceraian Shamsuddin Latif dan Azida Fazlina Abdul Latif. Shamsuddin mengirim SMS ke Azida "Jika kamu tidak meninggalkan rumah orang tuamu, kamu akan ditalaq". Shamsuddin melaporkan perceraian tersebut kepada Mahkamah Syari'ah Rendah Gombak Timur. Mahkamah kemudian memutuskan bahwa perceraian diakui secara hukum sejak SMS talaq dikirim oleh Shamsuddin kepada Azida. (Ali, 2003) Dalam kasus itu tampak sekali, suami sangat mudah menceraikan isterinya hanya dengan SMS dan diakui oleh Undang-undang.

Di sisi lain, walaupun bilangan angka dari jumlah kes yang diselesaikan oleh Kehakiman Syari'ah tidak sertamerta menjadi tolok ukur akan keberhasilan perlindungan Undang-undang bagi wanita di meja persidangan. Kedudukan wanita yang berkhidmat di Mahkamah Syari'ah tidak memperoleh perlindungan perundangan, dan hak-hak mereka yang maksimum. Hal itu dapat dilihat pada berbagai kesberikut (nama dan ideantiti adalah bukan sebenar),

- a. Kes cerai talak seorang wanita berusia 16 tahun (Ida) dengan seorang lelaki berusia 19 tahun (Dani). Sejak perkahwinan 2 Ogos 2009 Ida telah hamil 4 bulan. Menurut pihak keluarga sejak 2 minggu perkahwinan pasangan pengantin baru tidak pernah hidup bahagia, selalu terjadi pertengkaran dan Dani selalu mengatakan bahawa anak yang dikandung isterinya adalah bukan anaknya, melainkan anak orang lain, demikian pengakuannya sampai ke depan sidang mahkamah (isteri walaupun tetap menyangkal tapi pasrah tidak dapat membuktikan bahawa anak yang dikandungnya adalah benar anak suaminya, namun diakui secara terpaksa bahawa dia hamil di luar nikah). Selanjutnya, awal Oktober 2009 masuklah kes cerai talak ke Mahkamah Syari'ah Banjarmasin, dan minggu ke dua Oktober mulai sidang pertama, hanya tiga kalibersidang (amat singkat), melalui kepwakil: putus kes dengan cerai talak satu (isteri dalam keadaan hamil 7 bulan), talak satu 15 November 2009, (majlis hakim tiga orang dua orang hakim wanita dan seorang hakim ketua lelaki). Dalam petikan kepwakil nampak dengan jelas bahawa isteri/Ida semakin terdesak dengan pembelaan dirinya/tidak ada bukti, sementara, demikian pula lelaki sama-sama

tidak ada bukti, selanjutnya Dani kemudian bergembira kerana mendapat kebenaran dari majlis hakim. Di sini isteri/wanita menelan pil pahit ibarat pepatah sudah jatuh tertimpa tangga pula, ia menanggung sendiri kesusahan melahirkan anak tanpa ayah, kos biaya melahirkan anak Rp 1.300.000,- dan masih akan dirundingkan dengan orang tuanya (nampaknya tidak ada tanda-tanda akan dibayar), sementara isteri tidak mampu kerana miskin. Keadaan diperburukkan lagi dalam keputusan Mahkamah tidak disebut nafkah iddah, kemudian diceraikan ketika isterinya sedang hamil. Sampai pada tanggal 4 Januari 2010, Ida dan keluarganya terkejut ketika mengetahui setelah menyampaikan hal ehwalnya kepada Woman & Child Crisis Center (WCCC), dan baharu diketahui bahawa masa untuk merayu sudah habis (14 hari setelah keputusan). Betapa perit penderitaan wanita hidup dengan kelemahan dan kekurangan di hadapan Undang-undang disebabkan pengetahuan undang-undang yang tidak memadai, sementara sistem kehakiman masih belum sepenuhnya memberikan perlindungan undang-undang secara adil kepada lelaki dan wanita.

- b. Kes poligami yang dialami oleh seorang wanita (Titi) adalah nama samaran sudah hidup berkeluarga memiliki dua orang anak dengan seorang suami bernama Adi (nama samaran). Hidupnya sederhana dan bahagia, namun dua tahun terakhir mulai nampak ada peningkatan kualiti hidup, disebabkan Titi mendapat warisan harta dari orang tuanya yang meninggal dunia. Kemudian Adi berjaya memujuk isterinya agar semua surat-surat pemilikan harta dipindahmilik kepada nama Adi. Beberapa lama kemudian, suaminya mengajukan permohonan kahwin lagi,

dan akhirnya, dengan berbagai cara sehingga mahkamah mengizinkan perkahwinan poligami. Sebagai kesan daripadaperkahwinan poligami dengan mendapat izin Mahkamah Syari'ah (ada dua kes yang alasan Undang-undangnya sama) mengakibatkan isteri pertama bunuh diri dengan menggantungkan diri dan satu kes lainnya isteri pertama sakit jiwa dengan dirawat di rumah sakit jiwa.

- c. Akibat perceraian dan poligami, nampak dalam kes Hadhanah , yang terjadi pada seorang ibu/isteri pertama akibat perceraian yang terjadi disebabkan oleh perkahwinan kedua dan ketiga oleh seorang bapa/suami dari anak-anak isteri pertama. Seorang ibu/isteri pertama bersedih kerana dalam masa 5 tahun perkahwinan, Allah telah memberikan kurnia seorang anak lelaki. Tidak lama selepas itu, keluarga mendapat fitnah besar (menurut isteri itu tidak benar), bahawa dia tidak layak untuk memelihara anaknya, kemudian oleh mertua (nenek dari anaknya) yang ingin mengambil alih pengasuhan tersebut. Ternyata suami berkeinginan menceraikan isterinya, diikuti dengan permohonan pemeliharaan anak oleh neneknya. Kemudian Mahkamah Syari'ah mengalihkan hak penjagaan anak tersebut (berusia 7 bulan dan masih menyusu dengan ibunya) kepada seorang nenek yang berupaya mengambil alih pengasuhan anak tersebut seiring dengan putusan perceraian kepada isteri pertama. Menurut informasi yang diterima oleh WCCC bahawa keinginan pemeliharaan cucu oleh nenek bukan kehendak yang bersangkutan sebagai nenek, tetapi kerana keinginan dari isteri ketiga dari menantu barunya. Sekarang nampaknya ibunya/isteri pertama sudah terlalu lelah berhadapan dengan meja hijau persidangan, dan hanya

boleh menitiskan air mata penuh kepasrahan, dan tidak akan melakukan upaya Undang-undang apapun termasuk upaya untuk merayu, walaupun sesungguhnya hatinya sangatlah sedih, sampai tahap berputus asa dan ingin mengakhiri hidupnya dengan cara yang tragis, namun beruntung diselamatkan oleh teman wanita yang kebetulan berkunjung kerumahnya. Sesungguhnya ketidakberdayaan wanita sebagai orang awam pada satu sisi, memberi kesan buruk jika tidak mendapatkan pencerahan atau perlindungan secara optimum terutama ketika berada di hadapan Undang-undang, serta berhak mendapatkan perlakuan yang adil, dan ini sejajar dengan Undang-undang Islam, dan peruntukan yang termaktub dalam Undang-undang Dasar 1945.

Dampak yang negatif itulah yang seharusnya menjadi perhatian utama dalam proses penyelesaian perkara perceraian. Dalam pandangan Islam, meskipun perceraian dianggap boleh, tetapi digolongkan sebagai perbuatan yang di benci Allah SWT. Oleh karena itulah, perceraian harus melewati tiga tingkat talaq dan masa iddah. Itu menunjukkan bahawa pihak suami dan isteri diberi kesempatan oleh hukum Islam untuk berpikir dalam waktu yang panjang. Oleh karena itu, peluang untuk melakukan perdamaian melalui proses sulh sangat dimungkinkan.

Proses Sulh di Malaysia ditempatkan pada posisi yang strategis dan diakui sebagai sebuah institusi rasmi Mahkamah Syari'ah dengan sebutan Majlis Sulh. Semua proses sulh tersebut dilaksanakan secara rasmi seperti halnya persidangan dan diatur dengan kaidah yang jelas. Bagi melaksanakan Kaedah Tatacara Mal (Sulh) Selangor 2001, satu Manual Kerja Sulh telah digubal untuk digunapakai dan dipatuhi

oleh semua Pegawai Sulh. Antara objektif manual kerja ini ialah bertujuan untuk memperjelas dan menyeragamkan prosedur yang perlu diikuti oleh semua Pegawai Sulh dalam mengendalikan Majlis Sulh. Manual Kerja Sulh ini menggariskan proses bermula dengan kenyataan awal Pegawai Sulh atau al-Ta'aruf, pembentangan awal pihak yang bertikai, perbincangan bersama, pertemuan sebelah pihak (private caucus), perundingan bersama, penghakiman berasaskan persetujuan dan kes diserahkan kembali. Manual Kerja Sulh juga mengutamakan konsep kerahsiaan bagi menjamin pelaksanaan Sulh dengan lebih berkesan.

Majlis Sulh akan dilaksanakan melalui dua cara iaitu secara Marathon atau Berkala. Pelaksanaan Majlis Sulh secara Marathon bermakna ianya dilaksanakan hanya dengan sekali panggilan atau perbincangan sahaja bersama pihak-pihak bertikai. Kebiasaannya ia hanya mengambil masa yang singkat dan mampu mempercepatkan kes selesai. Majlis Sulh yang dijalankan secara Berkala atau bertempoh dilaksanakan lebih dari sekali sesi bergantung kepada budi bicara Pegawai Sulh. Tempoh pelaksanaan Majlis Sulh Berkala ini ialah dalam masa 3 bulan dan boleh dilanjutkan dengan membuat permohonan di Mahkamah. Bentuk Majlis Sulh ini mengambil masa yang agak lama dan memerlukan kerjasama dari pihak bertikai untuk hadir pada setiap sesi Majlis Sulh. (Noraini, dan Hasan, tth : 12)

Garis panduan sulh tersebut tidak terlepas dari rungutan dan tohmahan terhadap Mahkamah Syari'ah kerana kes-kes kekeluargaan tidak dapat diselesaikan dalam tempoh yang singkat. Di Negeri Selangor, Mahkamah Syari'ah dikritik apabila kes penceraian Aida Melly Tan Mutalib dilaporkan memakan masa tujuh tahun

sebelum tuntutan penceraianya dapat diselesaikan oleh Mahkamah Syari'ah. Untuk mengatasi penangguhan dan kelewatan penyelesaian kes-kes maka Mahkamah Syariah telah memperkenalkan garis panduan prosedur Sulh, yang telah diperkenalkan di bawah Seksyen 87 Enakmen Kanun Prosedur Mal Syari'ah Selangor 1991, Seksyen 87 memperuntukkan pihak-pihak dalam sesuatu prosiding digalakkan mengadakan Sulh dalam menyelesaikan Kaedah-kaedah Tatacara Mal (Sulh) Selangor diwartakan pada Desember 2001 dan Sulh dilaksanakan di Mahkamah Syariah Selangor mulai Mei 2002. (Valquis dan Amin, 2004 : ix)

Secara umumnya, kaedah penyelesaian melalui konsep Sulh telah menunjukkan kesan yang positif. Kajian Jabatan Kehakiman Syari'ah Malaysia pada tahun 2002 mendapati kaedah ini berjaya mengurangkan hampir 65 peratus kes di Mahkamah Syari'ah Selangorsejak ianya diperkenalkan pada tahun 2001. (Noraini, dan Hasan, tth : 12-13) Hal itu menunjukkan kesan yang dalam bahwa sulh memiliki peran yang sangat besar dalam mengurangi sengketa di mahkamah yang berujung pada persidangan. Oleh karena itulah, sulh harus dipandang sebagai satu alternatif utama dalam setiap penyelesaian sengketa keluarga.

Dalam konteks masyarakat Banjar, sulh dikenal dengan istilah *badamai*. Badamai dapat diartikan sebagai upaya yang dilakukan secara damai. Badamai telah merupakan bagian dari adat masyarakat Banjar, yaitu suatu upaya perdamaian yang dikerjakan atau dilakukan secara berulang-ulang dan menjadi suatu kebiasaan yang melembaga pada masyarakat Banjar. (Hasan, 2007 : 88) Badamai dilakukan tidak hanya berhubungan dengan persoalan keluarga, tetapi juga menyangkut hal lain yang

berhubungan dengan masyarakat. Badamai dilakukan jika terjadi perkelahian, penganiayaan, atau kecelakaan lalu lintas. Masyarakat lebih cenderung untuk melakukan badamai daripada membawa persoalan tersebut ke lembaga peradilan.

Dalam Mahkamah Syari'ah di Indonesia institusi sulh adalah BP4 (Badan Penasehat Perkahwinan dan Penyelesaian Perceraian), atau LSM (Lembaga Swadaya Masyarakat). Di sinilah, perlu lembaga mediasi untuk bergandengan tangan dan mengoptimalkan usaha, sehingga masalah undang-undang keluarga boleh diselesaikan di luar Mahkamah dan tidak perlu berakhir di meja persidangan yang berakhir dengan perceraian. Walaupun dipersidangan upaya perdamaian harus diutamakan dengan prinsip keadilan, namun tidak menutup kemungkinan upaya perdamaian dilakukan di luar sidang mahkamah atau bahkan mengurangi sederet kes yang harus diputus di depan sidang kehakiman. Oleh kerana putusan kehakiman, apalagi dalam hal perceraian nampaknya tidak hanya bagi pasangan suami isteri sahaja, tetapi yang banyak merasakan kepahitannya adalah anak-anak atau wanita sebagai isteri. Dalam hal Mahkamah Syari'ah di Indonesia institusi sulh (BP4) kurang mendapat peranan dari tokoh ulama, bahkan Hakim wanita itu sendiri tidak memberikan kontribusi besar untuk kejayaan wanita di Mahkamah Syari'ah.

Oleh kerana itu, peranan wanita dalam proses Mahkamah di Mahkamah Syari'ah sangat penting untuk memperjuangkan keadilan bagi wanita. Di Indonesia, hakim wanita di masa ini (sebelum berlakunya Undang-undang No. 7/1989 dipinda dengan Undang-undang no. 3/2006) masih mengalami pertentangan dan kurangsokongan, tidak saja dari masyarakat, tetapi juga dari kalangan pihak

Mahkamah Syari'ah sendiri. Ramai kalangan hakim agama adalah tokoh ulama konservatif yang masih kuat pandangan fiqhnya. Mereka mempersoalkan keabsahan dari putusan hakim wanita. Bahkan sebahagian mereka tidak bersedia berada dalam satu majlis dengan hakim wanita (Wawancara dengan Hj. Siti Maryam, 13 Ogos 2009). Demikian pula, Arifiyah Chairani, baru diketahui memberikan tandatangannya setelah sepuluh tahun menjadi hakim. Dengan kata lain setelah sepuluh tahun menjadi hakim, Arifiyah baru diberikan kuasa untuk memutus kes, dan itupun hanya sebagai Anggota Majlis Hakim, bukan Pengetua Majlis Hakim (Hj. Djazimah Muqaddas, 211: 164). Proses pengangkatan hakim di atas boleh dikategorikan sebagai hasil dari inisiatif masyarakat yang didokong oleh pemerintah. Hasil inisiatif ini ternyata menimbulkan perubahan kefahaman di kalangan Ulama, terutama di kalangan intelektual muslim di kampus. Ditambah dengan penyertaan mahasiswa-mahasiswa wanita ke Fakulti Syari'ah di perguruan Tinggi Agama Islam, (Fakulti Syari'ah IAIN Antasari Banjarmasin majoriti adalah wanita iaitu lebih dari 50%), wawancara dengan Kasubag. MIKUA Fakulti Syari'ah IAIN Antasari Banjarmasin, 07 April 2011). Muncul pertanyaan lulusan dari Fakulti Syari'ah ini akan disalurkan kemana jika dilarang menjadi hakim, kerana kelayakan yang dimilikinya dalam bidang kehakiman, termasuk menjadi hakim.

Sehubungan itu, pada tahun 1975 diadakan musyawarah Ulama se Indonesiadi Jakarta yang dianjurkan oleh Direktorat Pembinaan Kehakiman Syari'ah Departemen Agama dipimpin oleh Wasit Aulawi. Pertemuan Ulama yang dipimpin oleh Hasbi Ash-Shiddiqiey itu menyepakati keharusanwanitamenjadi Hakim, di Banjarmasin

hakim pertama wanita adalah Hj. Bahrah Kaderi (alm.), dilantik tahun 1976, selanjutnya seluruh Indonesia dapat menerima pelantikan hakim wanita (wawancara dengan H. Abdurrahman, 7 Januari 2013). Pandangan tentang kebolehan wanita menjadi hakim didasarkan pada pendapat mazhab Hanafiyah (Imam Abu Hanifah) dalam mengambil keputusan bahwa wanita harus dilantik sebagai Hakim (Abdul Manan, 2007: 24-25). Selanjutnya, keharusan wanita dilantik menjadi hakim berdasarkan maslahat (masalah al-mursalah), Wahbah Zuhaily, 2006: 35), malah kini hakim dilantik kalangan wanita sudah tidak menjadi isu lagi.

2.2. Wanita Dalam Sektor Domestik.

Kajian ini membuktikan bahwa kesadaran wanita lebih tinggi terhadap persoalan atau isu keperluan dalam rumah mereka. Ketika persoalan ekonomi muncul dalam keluarga, wanita akan bekerja lebih giat dibandingkan suami. Peranan yang lebih besar tersebut mencerminkan bahwa wanita dapat menjadi pengurus terbaik dalam pengelolaan keluarga, dan pengelolaan ekonomi.

Dalam perspektif Islam, terjadi perbezaan pendapat tentang peranan wanita sebagai ibu keluarga. An Nawawi berpendapat kewajipan isteri dalam keluarga adalah sesuatu yang berkaitan dengan seksualiti, sedangkan pekerjaan rumah termasuk menjaga anak-anak, diklasifikasikan sebagai sedekah. Dalam keluarga, wanita dan lelaki didasari pada prinsip saling melengkapi. Isteri dan suami berperanan besar dan saling memerlukan dalam kehidupan keluarga. Dengan kata lain, jika diperlukan isteri harus membantu suami mendukung ekonomi keluarga. Demikian juga

sebaliknya, suami harus pula turut mengerjakan yang selama ini dianggap sebagai pekerjaan isteri.

Dalam konteks peranan wanita dalam ekonomi keluarga, Riffat Hasan seperti dicatatkan Istiadah (1999), dan Masyithah Umar (2010), makna *qawwam* dalam ayat *Arijal qawwamun ala an nissa* (An nisa : 34) sebagai pencari nafkah atau mereka yang menyediakan keperluan pendukung kehidupan (wanita berjuang habis-habisan) untuk mencari nafkah sementara suaminya tidak mahu bekerja, bahkan mendapatkan duit untuk membeli rokok dari isterinya. Riffat berpendapat bahawa ketikawanita melaksanakan tugas dan tanggungjawabnya seperti mengandung dan melahirkan anak, adalah tidak adil ditambah lagi bebannya dengan mencari nafkah. Oleh kerana itu, suamilah seharusnya menyediakan keperluannya. Sedangkan dalam pandangan lain, ketika wanita bekerja untuk mencari nafkah untuk mencukupi keperluan seluruh keluarga dianggap sebagai shadaqah, keadaan ini bersesuaian dengan agian kewarisan bahawa wanita (isteri) menerima nafkah dari lelaki (suami), dengan perbandingan lelaki lebih banyak dari wanita (2:1). Pada sisi lain disebut pula bahawa kewajipan nafkah berada pada bahu suami (lelaki), semisal dalam Kompilasi Hukum Islam (KHI). Keperluan generasi kini, menurut Riffat, adalah keperluan seluruh umat manusia, tapi hanya wanita yang secara fitrahnya melahirkan anak. Supaya keperluan seluruh umat ini boleh dipenuhi dengan baik, wanita yang sedang menjalankan tugas fitrahnya harus didukung. Dengan demikian, boleh disimpulkan bahawa adanya kata *qawwam* dalam ayat tersebut adalah menjamin keadilan di masyarakat dan bukan untuk meneguhkan keegoan lelaki.

Di Indonesia, khusus Kalimantan Selatan (hasil penelitian Tim IAIN Antasari Banjarmasin, 2007: 33), menyatakan bahwa Kedudukanwanita dalam kehidupan domestik masih berada pada kedudukan yang sangat lemah untuk mengekspresikan dirinya, terutama dalam hal pengambilan putusan dalam keluarga, disebabkan oleh berbagai halangan luaran dan internal keluarga; bandingkan dengan hasil penelitian Masyithah Umar “Pola pengambilan putusan dalam rumahtangga Muslim di Banjarmasin, menunjukkan bahwa pengambilan putusan lebih dominan dilaksanakan oleh wanita yang lebih tua (nenek) dan berikut oleh lelaki (suami), selanjutnya saudara lelaki, kemudia jika nenek, suami dan saudara lelaki tidak ada, maka putusan akan dilaksanakan oleh wanita (isteri).

Peranan domestik wanita masih dianggap lemah, namun masih banyak menyimpan kekuatan dan memiliki kemampuan keterampilan khusus, dapat dikembangkan dan memiliki nilai ekonomi yang dapat bersaing aspek kewangan. Masa lima tahun terakhir ini menunjukkan bahawa berkembangnya industri rumahtangga khusus sektor perusahaan pembuat bahan ‘sasirangan’, kemudian bahan tersebut dipasarkan di pasar raya besar dan toko-toko serta butik, hanya masih dibimbangkan ialah belum mendapatkan status ‘hak paten’. Perusahaan lain yang tak kalah menariknya adalah perusahaan membuat keropok dari ikan gabus, tenggiri dan ikan pipih/belida. Perusahaan membuatkeropok ini telah mendapat binaan dari Dinas Perdagangan dan Perindustrian Provinsi Kalimantan Selatan, dan terus dilakukan pembinaan, sehingga hasil keropok sudah mampudiekspot ke luar daerah Kalimantan Selatan.

Berikut, kehidupan reproduksi wanita dalam kehidupan domestik, namun sekaligus menempatkan wanita dalam kedudukan bermartabat sebagai 'ibu' ketika ia telah merepresentasikan diri dengan melahirkan bayi lelaki atau wanita. Dalam konteks ini Allah telah memberi amanah kepada wanita/Ibu untuk hamil dan menyusui. Dengan demikian sewajarnya wanita ditempatkan pada kedudukan yang bermartabat (Ken Suratiyah, 2011: 119). Oleh kerana itu ketika wanita hanya memilih dengan pilihan peranan 'sebagai ibu keluarga sahaja' (Yurliani, 2012: 7), adalah pilihan yang juga tepat dan harus dihormati dan dihargai, sehingga peranan-peranan domestiknya boleh dilaksanakan dengan baik.

Walaupun wanita hanya berada dalam peranan domestik, namun pilihan usaha wanita sesuai peranan gendernya lebih banyak disekitar sawah dan dapur. Bila wanita ingin mengembangkan usaha ekonomi keluarga banyak yang menyukai usaha ekonomi pada sektor ekonomi informal (68,20%), Hasil Penelitian IAIN Antasari, 2010. sedangkan 31,80% sektor ekonomi lainnya di luar lingkup domestik.

Sektor ekonomi informal merupakan akses yang dapat menjadikan wanita mampu untuk bersaing agar mendapatkan hasil yang maksimum dan kompetitif. Profesionalisme dengan menampilkan hasil yang baik menjadikan wanita dihargai dengan penghargaan yang lebih tinggi berbanding wanita yang tidak berprestasi dan kadang-kadang hanya dapat menimbulkan beban keluarga sahaja, kerana berpenampilan kurang baik dihadapan keluarga atau bahkan ketika ke luar rumah tidak pandai menempatkan diri (Rousdy Said, 2012).

Walaupun wanitamasih pada peranan domestik, namun dalam hal kegentingan yang memaksa atau darurat dan bahkan kerana sesuatu alasan bekerja untuk kelangsungan keluarganya, maka fungsi kerja adalah untuk meningkatkan kesejahteraan keluarga (H.M. Said, 2006: 15).

Keadaan semacam ini banyak dialami oleh masyarakat (wanita) dalam peranan domestiknya namun kelangsungan hidup keluarga harus berjalan (bahasa Banjar: dapur harus tetap 'bakukus', anak harus tetap sekolah, dan kehidupan rutin keluarga harus tetap terjaga secara stabil dalam keluarga.

Wanita yang dapat menjaga kelangsungan hidup keluarganya biasanya selalu dan tetap menjaga hubungan harmonis dengan keluarga besarnya dan masyarakat sekitar dengan mengikuti aktiviti keluarga dan kegiatan Pendidikan Kesejahteraan Keluarga (PKK), bacaan yasin, kelompok-kelompok pengajian dan kegiatan lainnya.

2.3. Wanita Di Sektor Awam

Tulisan lain yang meneliti tentang peranan wanita di sektor awam adalah karya Vasintha Veerant (2009) berjudul *Women in South Africa: challenges and aspirations in the new millennium*. Veerant (2009: 22) menyatakan bahwa setelah rejim apartheid, proses penulisan Undang-undang baru merupakan awal dari era baru demokrasi untuk seluruh Afrika Selatan. Hasil nyata yang diperlukan untuk menunjukkan bahwa ketidaksetaraan memang sedang ditangani. Komitmen keseluruhan antar pemerintah antara lain adalah untuk menciptakan mekanisme untuk menghadapi marginalisasi wanita dalam sosio-ekonomi dan politik. Ini telah menemukan isu-isu wanita sebagai pusat transisi demokrasi dan menciptakan kesempatan untuk terlibat secara langsung

dalam pengambilan keputusan di pelbagai peringkat pemerintahan. Bukti ini diilustrasikan dalam visibilitas tinggi wanita, khususnya wanita kulit hitam, dalam pemerintah dan dalam program-program pemberdayaan ekonomi.

Logikanya, menurut Verant (2009: 17) kesempatan untuk pelatihan dan pengembangan menjadi penting bagi wanita untuk menyertai secara bermakna dan sepenuhnya dalam masyarakat. Penyertaan dapat difahami sebagai bekerja pada peringkat yang berbeza, di satu sisi dapat dilihat sebagai alat pengurusanprojek yang dapat meningkatkan keberkesanan, sementara di sisi lain "membangkitkan penyertaan pengakuan dan peningkatan kemampuan orang untuk berbicara, bertindak, dan menentukan sendiri 'pembangunan' melalui perubahan mendasar dalam hubungan kekuasaan "(Cornwall 2000:8). Penyertaanwanita sering cenderung membuang mereka ke kedudukan bawahan yang melemahkan kemampuan mereka untuk perubahan dan pembangunan. Jika "hasrat dari penyertaan adalah hak bersuara dan mengembangkan manusia, kapasiti organisasi dan pengurusan untuk memecahkan masalah yang timbul dalam rangka untuk mendukung perbaikan" (Saxena 1998: 111), maka akan terlihat bahawa banyak organisasi akan jatuh. Hal ini terutama terjadi dalam kaitannya dengan kesempatan yang diberikan kepada wanita.

Artikel karya Verant ini memberikan pujian terhadap banyak wanita, meskipun bersifat membatasi dan menindas situasi, mampu membentuk dan mempengaruhi konsep kewarganegaraan bagi wanita. Aktivis gender mungkin telah mencapai puncaknya selama era apartheid, tapi perjuangan belum selesai. Kewujudandan kelanjutan dari kelompok-kelompok wanita merupakan

komitmen yang berkelanjutan perjuangan untuk kesetaraan. Selama bertahun-tahun wanita telah menunjukkan kemampuan yang luar biasa untuk mengakses dan memanfaatkan sumber daya dan struktur yang ada dan dalam proses mengembangkan yang baru, dan banyak keberhasilan yang mereka tersebut telah berikan. Selain itu, gerakan-gerakan aktivis wanita juga dapat menekan pengambil kebijakan untuk menempatkan wanita menjadi lebih baik secara agihan adil.

Kajian lain juga dilakukan John A. Lynn. Lynn (2008: 27) menulis tentang wanita yang terlibat dalam ketenteraan. John Lynn mengatakan bahawawanita memainkan peran utama dalam abad keenam belas dan ketujuh belas sebagai tentera. Setiap prajurit mengharapkan persahabatan dengan seorang wanita yang akan membawa barang-barangnya, memperbaiki dan mencuci pakaiannya, dan perawat dia jika dia menjadi sakit atau cedera. Wanita semacam itu juga menyediakan layanan seksual, tapi Lynn menekankan bahawa mereka memainkan peranan yang tegas dan jauh melampaui stereotaip kita "pengikut perkemahan." Mereka mulai usaha kecil di kententera, tergantung papan nama mereka sebagai sebuah iklan, kadang-kadang menjual memproduksi mereka (atau pasangan prajurit) telah dicuri dari peternakan setempat. Wanita juga memainkan peranan penting selama pengepungan, benar-benar mengangkat senjata dan membentuk unit semuanya wanita untuk mempertahankan benteng.

Pada tahun 1800, jumlah wanita yang diizinkan untuk berbaris dengan tentera telah berkurang hampir ke nol (Lynn mengutip sebuah pedoman Inggris dari enam untuk setiap 100 lelaki). Mengapa perubahan ini terjadi? Lynn menjelaskan bahawa

ada beberapa transformasi berlaku, khususnya pergeseran sekitar tahun 1650, tetapi sementara wanita dijadikan "pelacur," dan terhadap persyaratan bagi wanita untuk mengorbankan kesucian diri jika mereka ingin menemani tentera. Lynn mengakui peranan perubahan sentimen keagamaan atau ideologis, tapi tesisnya adalah bahawa itu adalah "ketenteraan semata-mata" yang akhirnya memutuskan bahawa wanita dikeluarkan daripada ketenteraan secara berperingkat.

Pada awalnya wanita hanya sebagai "teman" bagi tentera lelaki. Namun, perkembangan selanjutnya wanita menjadi wira sejajar tentera lelaki. Wanita telah diberikan peluang untuk menjadi tentera, menyandang senjata, sebagaimana lelaki. Peranan wanita yang berkembang pesat di bidang ketenteraan tersebut masih pada peringkat bawah. Dengan kata lain, wanita masih sangat sulit untuk mencapai tahap menengah atau tinggi dalam struktur ketenteraan.

Mathewson (2007) juga mengatakan bahawa wanita secara umum memiliki kekuatan untuk "bridge building". Kajian sosial, menurutnya, menunjukkan bahawa wanita menekankan kerja sama dan kompromi yang bijaksana lebih daripada lelaki. Pada konflik Irlandia Utara, lebih dari sekali para lelaki keluar dari perundingan damai dengan rasa hampa, meninggalkan wanita yang terus melanjutkan dialog. Sebagai ilustrasi pada persidangan di Senayan Jakarta, jelas melalui skrin monitor, bahawa ketika suatu malam persidangan hingga larut malam, sebahagian lelaki banyak yang tertidur, tetapi wanita masih bersemangat berdiskusi tentang Rancangan Undang-undang pornografi. Bererti wanita memiliki kemampuan

menahan ngantuk, berbeza dengan yang selama ini dilekatkan secara budaya bahawa wanita emosional dan lain-lain.

Satu faktor, tulis Mathewson, adalah bahawa wanita diidentifikasi sebagai “ibu” yang menafikan batas etnik, bangsa, dan agama. Kesedaran pada masa depan anak-anak mereka akan jelas pada komitmen wanita untuk proses pembinaan kehidupan sehingga masyarakat stabil. Di Sierra Leone, wanita-wanita mengatur ritual penyembuhan dan rawatan para tentera untuk memastikan penerimaan mereka kembali ke masyarakat. Kegiatan ini, tulis Mathewson, biasanya bukanlah menjadi keutamaan oleh lelaki yang berkuasa.

Pada pengambilan keputusan, wanita “melawan korupsi, menuntut akauntabiliti, dan ketelusan secara lokal dan nasional”. Selain itu, tulis Mathewson, World Economic Forum menemukan bahawa wanita yang memegang jawatan politik (30 sd 40%) menggunakan lebih sedikit dana untuk ketenteraan berbanding kesihatan dan pendidikan.

Jika meneliti tulisan tersebut, wanita memiliki kemampuan untuk membangun aspek perhubungan antarabangsa. Bukan hanya konteksnya dengan perdamaian setelah peperangan, tetapi dalam hal yang lebih luas. Wanita dapat berperanan lebih baik dalam membangun hubungan dalam bidang perniagaan atau bidang lain yang memerlukan hubungan interpersonal. Kajian itu juga memberi kesimpulan bahawa kualiti hubungan yang dibangun wanita akan lebih baik dan cenderung berhasil jika dibandingkan dengan usaha pihak pemimpin lelaki.

Haris cs (2007:34), mengutip (Steffy, 2002: 47) menyebutkan bahawa di USA 70% guru adalah wanita. Banyak wanita memilih untuk mengajar kerana mereka merasa pilihan kerjanya yang terbatas. Meskipun wanita banyak berkerja menjadi pemimpin, lelaki terus mendominasi peranan kepemimpinan pendidikan. Pada tahun 1928, wanita benar-benar merupakan 55% dari kepala sekolah SD, pada 1973 angka ini turun menjadi hanya 19,6% (Johnson, 1973). Namun, dalam 1980-an, 25% dari kepala sekolah adalah wanita, dan pada awal 1990-an ini telah meningkat menjadi 48%. Pada peringkat sekolah tinggi, hanya 12% pemimpin wanita. (Natale, 1992: 97; Saks, 1992: 112). Pejabat pusat biasanya kedudukan telah menjadi peringkat pentadbir yang paling mungkin untuk wanita, dengan sebanyak 48,2% dari wanita yang membentuk kedudukan pentadbiran umum, seperti kewangan atau personal (Ortiz & Marshall, 1988: 157).

Kemudian Haris cs. Menyatakan bahawa halangan dalam "wanita untuk memimpin" terbahagi kepada dua kategori utama: perkahwinan / keluarga, tanggungjawab dan stereotaip budaya. Wanita yang memiliki tanggungjawab keluarga harus mempertimbangkan beberapa faktor ketika membuat keputusan karier, yang semuanya berfokus pada kesan pekerjaan mereka terhadap keluarga. Bahkan, 7 dari 10 wanita yang ditemubual menyatakan bahawa mereka mengharapkan pasangan mereka mendapat pekerjaan di atas mereka. Dengan demikian, sebelum mereka memulai kerjaya, sebahagian besar wanita muda memutuskan bahawa karier mereka akan menjadi sekunder jika dibandingkan untuk kerjanya suami mereka.

Penghalang yang sangat penting, kutip Haris, adalah stereotaip tradisional kepemimpinan wanita yang telah gagal dan yang berkaitan dengan kualitas wanita yang memimpin (Irby, Brown, & Trautman, 1999: 97). Setelah semua, sebahagian besar dari apa yang dipelajari dalam kursus kepemimpinan pentadbiran berasal dari lelaki berdasarkan pengalaman. Pandangan ini didukung oleh Hudson dan Rea kajian tahun 1998 yang menemukan bahawa wanita dan lelaki adalah berbeza, sementara guru mengideantifikasi kualiti yang sama seperti yang diinginkan dalam pokok terlepas dari jenis kelamin kepala sekolah, para pelaku lelaki dilihat oleh wanita sebagai memiliki otoritas yang sah hanya berdasarkan kedudukan, sedangkan baik lelaki dan wanita mengatakan bahawa wanita harus bekerja untuk mendapatkan otoriti mereka. Namun, Colwill (1997: 59) mencatat bahawa sementara wanita kurang mampu dari lelaki untuk mempengaruhi orang lain, mereka lebih kreatif dalam menyelesaikan sesuatu.

Halangan lain yang berkaitan dengan persepsi budaya tertanam kepemimpinan adalah bahawa dari penajaan atau jaringan. Aspek sejarah, orang telah didorong ke arah pengurusan dan wanita untuk menerima arahan. Selama bertahun-tahun, lelaki pemimpin organisasi telah mendukung dan membimbing satu sama lain, mengisi kedudukan pentadbir dengan teman-teman dan anak didik, sementara mengabaikan sebahagian besar wanita yang memenuhi syarat untuk kedudukan tersebut (Ortiz & Marshall, 1988). Lebih dari 30 tahun yang lalu, Barnett (1971: 99) menemukan bahawa lelaki cenderung untuk memilih karier didasarkan pada minat,

bakat, dan kemungkinan kewangan. Sementara di sisi lain, wanita cenderung akan dipengaruhi oleh keputusan model peranan orang lain yang dianggap penting.

Selain itu, stereotaip budaya telah menempatkan wanita ke peranan kepemimpinan non membatasi orientasi tujuan wanita. Sedangkan lelaki biasanya masuk pendidikan dengan tujuan menjadi kepala sekolah atau pengawas, wanita masuk hanya mengajar dengan satu tujuan - menjadi seorang guru, bukan untuk menjadi pemimpin di kelas atau di pentadbir (Ortiz, 1982: 77; Pankake, 1995: 89). Kurangnya persamaan ini, menyebabkan tujuan/ orientasi hasil pada wanita sering kali menghabiskan lebih banyak masa di kelas daripada lelaki. Bahkan, lelaki sering kali masuk ke bahagian pentadbir sedini pertengahan 20-an, sementara wanita sering menunggu sampai akhir 40-an (Glass, 1992:34; Shakeshaft, 1989:78; Zemlicka, 2001:45). Haris kemudian menyatakan tentang hasil kajiannya terhadap 9 orang wanita pemimpin pendidikan di USA : *Donnya Stephens, Sharon Richardson, Sandra Lowery, Molly Helminger, Patsy Hallman, Candace Newland, Bette Davis, dan Dawn Shelton-Mitchel*. Kajian Haris tersebut menemukan bahawa pemimpin wanita tersebut menggali spritualitas yang memunculkan dorongan, energi, dan kebijakan. Molly menekankan bahawa keberanian "adalah dalam menanggapi kasih Allah yang taat." Patsy berbicara tentang iman yang kuat dan komitmen ke gereja. Dawn Shelton-Mitchell menceritakan "kasih karunia Allah" dalam membantu dia mengatasi halangan. Kekuatan yang dimiliki oleh pemimpin wanita tersebut muncul dari spritualiti.

Meskipun kesempatan bagi wanita untuk berperanan sebagai pemimpin di bidang pendidikan, masih ditemukan beragam halangan. Halangan-halangan tersebut tidak hanya berhubungan kualiti mereka sendiri, tetapi juga berhubungan dengan pandangan-pandangan dari masyarakat tentang kepemimpinan wanita. Dalam konteksnya dengan itu, wanita dituntut untuk menunjukkan keberhasilan mereka sebagai pemimpin. Dengan demikian, akan muncul justifikasi dan pengakuan dari masyarakat mengenai kualiti kepemimpinan wanita.

Peranan wanita dalam kepemimpinan universiti adalah karya Virginia Sapiro (2008) berjudul *Women's challenges in university leadership: encompassed by our gender*. Sapiro menyatakan bahawa peranan wanita hampir semua kedudukan kepemimpinan pendidikan tinggi telah meningkat secara dramatis selama dua puluh tahun. Wanita sekarang, kata Sapiro, lebih terlihat di kalangan pemimpin universiti daripada generasi yang lalu. Setidaknya empat belas dari enam puluh dua *Association of American Universities* lembaga anggota memiliki presidean wanita sejak tahun 1978, ketika Hannah Gray Holborn naik ke kepresidean di *University of Chicago* berikutan empat belas bulan bertugas sebagai penjabat presidean di Universiti Yale.

Sapiro kemudian menggambarkan bahawa semua perguruan tinggi dan universiti Amerika presidean yang wanita naik dari 9 persen menjadi 23 persen antara tahun 1986 dan 2006 (American Council on Education 2007:91). Meskipun ini merupakan peningkatan penting, presidean wanita tidak biasa, dan kedua penelitian

dan pengalaman wanita pemimpin universiti menunjukkan bahawa budaya dan iklim masih menampakkan sikap negatif gender.

Kajian ini menggambarkan bahawa seksisme telah banyak kesan negatif bagi wanita dalam kedudukan kepemimpinan. Bermaksud baik, orang mungkin menekankan betapa indahnya memiliki pemimpin wanita, mungkin mengacu pada stereotaip tampaknya jinak, seperti pandangan bahawa wanita memiliki welas asih yang luar biasa atau "keterampilan orang-orang." Ini bermaksud baik, individu sering tidak tahu bahawa kata-kata mereka mencerminkan stereotaip berdasarkan gender, dan sorot pandangan mereka bahawa seorang pemimpin wanita kurang dari normal.

Psikologi telah meneliti adanya "dermawan seksisme," di mana perilaku seksis tampak ramah dan kadang-kadang bahkan positif. Lelaki kurang mampu dibandingkan wanita untuk menafsirkan dermawan seksisme sebagai seksisme, dan wanita mungkin juga gagal menyadari hal itu, meskipun penelitian menunjukkan bahawa unsur-unsur merendahkan kesan negatif. Beberapa penelitian menunjukkan bahawa kesan negatif seksisme murah hati sama besarnya dengan kesan bermusuhan seksisme. Beberapa penelitian eksperimental, kutip Sapiro, menunjukkan bahawa wanita tampil lebih buruk untuk menanggapi perilaku menggurui atasan (sementara lelaki cenderung untuk menanggapi dengan melakukan yang lebih baik) (Vescio, Gervais, Snyder, dan Hoover 2005: 73). Wanita kurang mampu memerangi seksisme dermawan daripada bermusuhan seksisme, orang-orang yang memberlakukan itu sering tampak menyenangkan (Dardenne, Dumont, dan Bollier 2007:79). Pemimpin wanita tahu bahawa mereka akan menimbulkan reaksi

kontraproduktif jika mereka menunjukkan rakan kerja atau supervisor yang baik hati seksisme atau perilaku.

Peranan politik wanita juga diteliti oleh Bruce G. Miller (1994: 45) dalam tulisannya berjudul *Contemporary Native Women : Role Flexibility And Politics* "Beberapa upaya memaknai kembali sistem gender penduduk asli pribumi" (1). menyatakan bahawa suku dan kehidupan politik paling baik difahami dengan mengacu pada formasi-formasi sosial selain sistem gender dan (2). ditetapkan kurang bergantung pada pengertian tentang salah satu ciri sistem gender, fleksibilitas peranan. Miller (1994: 97) berpendapat bahawa ada dua isu yang berhubungan; perbezaan fleksibilitas peranan jenis kelamin membantu saluran penyertaan politik lelaki dan wanita. Beberapa gagasan tentang fleksibilitiperanan, masing-masing dengan sifat-sifat yang berbeza dan implikasi bagi peranan politik wanita, bekerja dalam literatur. Sebuah kerangka komparatif fleksibilitiperanan dibangun, bangunan pada karya Kopytoff (1991), dan contoh-contoh etnografi digunakan untuk membangun kes bahawa analisis gender (termasuk fleksibilitas peranan) adalah penting dalam memahami keberhasilan wanita penduduk asli dalam politik baru-baru ini.

Masalah yang menarik dalam literatur tentang penduduk asli Amerika Utara adalah memahami bagaimana sistem gender asli telah berubah dalam periode pasca-kontak, sebuah usaha dibuat sulit oleh pengetahuan yang tidak memadai sebelum kontak dengan sistem gender. Salah satu aspek kunci dari transformasi ini adalah fokus dari tulisan Miller : sarjana telah terkena asumsi bahawaperanan penting wanita

asli pribumi dalam politik dan ekonomi di separuh kedua abad ke-20. Mungkin yang paling mungkin untuk mengklarifikasi hubungan antara gender dan kehidupan politik dan ekonomi adalah untuk mendukung bahawa gender tidak selalu berguna sebagai kategori analisis, kerana gender dibangun secara mendasar berbeza dalam masyarakat asli daripada di komunitas non-pribumi. Gender, menurut Miller, bukanlah status superordinat dalam masyarakat asli; kerana masyarakat asli pribumi; egaliter dan terstruktur di sekeliling kerabat dan bukan hubungan gender, dan kerana perubahan dalam kehidupan politik dan dalam alokasi pekerjaan tidak dianggap sebagai isu gender oleh pribumi sendiri. Miller juga mengutip beberapa pendapat. Sebagai contoh, kutip Miller, Albers (1989:160) berpendapat bahawa "banyak bentuk kerja dan kepemimpinan tidak berdasarkan jenis kelamin dalam suatu cara yang tetap dan sempit." Sebagai indikasi ini, dia (ibid.: 136) mencatat bahawa "Yang penting, ketika orang-orang mencapai prestise melalui saluran yang paling sering dimanfaatkan oleh lawan jenis, hal itu tidak dianggap sebagai ancaman terhadap gagasan mapan feminitas atau maskulinitas (Spindler dan Spindler 1979:36-37; Whitehead 1981:104-109)." Indonesia, (Kalimantan Selatan) biasanya menampilkan pemandangan dan suasana yang kurang bagus, apabila ada sosok wanita yang berhasil dengan perestasi gemilang, maka kerap muncul isu tak sedap sebagai kaunter dari prestasi yang telah diraihinya, apabila wanita tidak memiliki komitmen yang kuat, maka akan mudah digoyang bahkan dirobuhkan oleh lawannya (hasil FGD saat menghadapi Pemilu 2004 "Mencari sosok pemimpin yang amanah, di Banjarmasin). Namun masih

banyak peranan gender dan peranan sosial lainnya yang tampaknya tidak bertentangan dalam kes-kes seperti itu.

Bourque dan Warren, menggambarkan sifat peranan seks dalam sebuah masyarakat egaliter, menyarankan bahawa sifat-sifat individu berhubungan seks lebih besar daripada sifat-sifat dalam kehidupan politik: "Seks peranan, sejauh bahawa mereka ditandai sama sekali, akan sangat fleksibel dan variabel secara individu. Dalam masyarakat, berkelayakansi, dan tidak seks, akan menentukan bagaimana kepwakil dibuat, sumber daya yang dialokasikan, dan kegiatan yang dilakukan" (1981:48).

Miller juga menyatakan bahawa pada awalnya sarjana mendapat manfaat dari kesedaran bahawa sifat sistem gender Barat, dominasi peranan lelaki dan wanita, telah menciptakan kesulitan dalam memahami sistem asli dasarnya berbeza. Kesedaran ini mengarah dengan benar untuk mempertanyakan apakah penekanan pada gender dalam menghasilkan penjelasan baru dari organisasi sosial asli akan menghasilkan wawasan yang terjadi pada masyarakat Barat. Kedudukan, seperti boleh menyesatkan serta mencerahkan, bagaimanapun, dan saya, ujar Miller, berpendapat bahawa dalam beberapa masyarakat asli kehidupan politik kontemporer tidak dapat difahami tanpa pertama-tama mempertimbangkan gender, dan tidak dapat dijelaskan dengan hanya merujuk pada proses-proses sosial lainnya dan lembaga.

Miller menyarankan bahawa dalam beberapa kes perdebatan tentang peranan politik wanita tidak dilakukan secara terbuka, tetapi tetap penting. Dalam setiap peristiwa, tidak semua masyarakat asli egaliter, dan materi yang diambil dari

masyarakat non-egaliter dari pantai barat laut menunjukkan keanekaragaman dalam masyarakat, demikian tanggapan terhadap wanita dalam kehidupan politik.

Perananwanita dalam bidang ekonomi di Rusia diungkapkan Monica S. Fong (1993:87) dalam bukunya berjudul “The Role of Women on Rebuilding Russian Economy. Di Rusia, wanita adalah tenaga kerja terbesar. Efisiensi dan rehalibitasi ekonomi sangat tergantung mereka. Wanita paling peduli atas tanggungjawab kesejahteraan keluarga melalui pekerjaan domestik, dan memainkan peranan kunci untuk kesejahteraan anak. Peranan aktif wanita dan dukungan wanita sangat penting ke arah reformasi hidup dalam perubahan ekonomi.

Perananwanita, menurut Fong, adalah sebagai pemangkin dalam transformasi. Wanita Rusia lebih tinggi pendidikannya dan mencapai pendidikan yang lebih luas daripada lelaki. Pelatihan kembali bagi wanita, oleh kerana itu, dapat menjadi lebih singkat. Sektor yang potensi tinggi untuk tumbuh adalah perdagangan, perbankan, dan pelayanan sosial, dan memiliki karyawan lebih banyak wanita daripada lelaki. Meskipun biasanya tidak dapat dikenali, menurut Fong, wanita memiliki keterampilan pengelolaan keluarga dalam meningkatkan ekonomi dalam pembangunan usaha skala kecil. Pada beberapa cara, lanjut Fong, wanita-wanita adalah pemangkin utama dalam proses transformasi, dan wanita bersikap aktif pada kebijakan sosial selama restrukturisasi ekonomi.

Selanjutnya Fong berpendapat bahawa isu perlindungan sosial dan pasar kerja relevan untuk ditangani wanita-wanita melalui kebijakan dan tindakan yang luas. Pemerintah perlu memperhatikan reformasi kebijakan mengenai wanita di dunia

kerja–tenagakerja, pengangguran, dan pemeliharaan anak, dalam kebijakan keluarga, yang berhubungan dengan ibu, dan kesehatan anak dan informasi pada wanita pada masa transisi. Dukungan tambahan dilakukan oleh non governmental organizations (LSM) yang menjadi pendukung tambahan dan mengkesantifkan biaya dengan menyalurkan kemampuan wanita dalam penghasilan yang produktif.

Buku yang juga menyoroti tentang wanita adalah buku berjudul *Changing Status and Role of Women in Indian Society* yang merupakan kumpulan tulisan yang disunting oleh C. Chakrapani dan S. Vijaya Kumar (1994). Ada empat bahagian yang dibahas dalam buku ini : Women and Development, Health and Education, Economic Activity, dan Political Participation. Pada bahagian pertama membicarakan tentang perananwanita dalam masyarakat kontemporer dan isu yang berhubungan dengan pembangunan. Berhubungan dengan kemajuan teknologi dan pembangunan sosial, struktur organisasi keluarga berubah. Itu memunculkan tentangan untuk berperanan dan status bagi wanita India, khususnya kelas menengah. Vijaya Kumar dan Chakrapani dalam artikel di buku tersebut yang berjudul “Women in the Changing Society” menyebutkan bahawaperanan penting wanita India adalah (1) peranan sebelum perkahwinan, (2)Peranan status kekeluargaan (3) Peranan di luar keluarga dalam masyarakat India kontemporer. Meningkatnya penyertaan di dunia kerja dan kehidupan sosial juga memerlukan banyak wanita terdidik. Pada situasi demikian, wanita harus menyesuaikan diri antara peranan tradisional dalam keluarga (yang tidak boleh total diabaikan) dan peranan baru di luar keluarga.

Pada bahagian kedua memuat lapan artikel. Kelemahan wanitaberkaitan dengan kesihatan dan pendidikan di India adalah tidak hanya kemiskinan tetapi juga kepercayaan budaya mereka, anggapan prasangka, larangan, dan tahayul. Semua itu sangat jelas bagi perhatian pada kesihatan dan nutrisi anak dimana wanita sangat berperanan. Wanita lebih memahami peranan mereka terhadap nutrisi dan pemeliharaan anak, ketika mereka dididik dengan baik. Salah satu artikel yang ditulis Yogananda Sastry menyatakan pentingnya program kesihatan dan gizi. Paparan di media massa untuk membantu wanita agar lebih memahami peranan mereka dalam hal kesihatan dan gizi.

Pada bahagian berikutnya membahas tentang perananwanita dalam aktiviti ekonomi. Bahagian ini berisi tujuh artikel, salah satunya ditulis oleh Indira Devi berjudul "Caste and Women Participation in Labour Market : A Study of Landless Poor". Menurut Devi, kasta berhubungan dengan penyertaanwanita dalam bekerja. Kasta didasarkan pada pemisahan dalam pasar tenaga kerja. Kasta tidak terlihat berpengaruh bagi wanita dewasa di pasar kerja. Kasta berpengaruh kepada penyertaanwanita muda. Penyertaanwanita terlihat masih dipengaruhi larangan kasta di wilayah pedesaan.

Pada bahagianpenyertaan politik diungkapkan tentang penyertaan aktif wanita dalam politik yang berisi empat artikel. Jena dan Mukherjee mendiskusikan diskriminasi atas wanita dalam masyarakat dan mengakibatkan pembezaan jenis kelamin di kota dan desa. Mereka mengusulkan penggabungan nama suami dan

isteri dalam isu tanah *pattas*. Itu merupakan perubahan penting yang diperlukan untuk meningkatkan status wanita, khususnya di pedesaan.

Artikel Pagnis dan Verghes cuba melihat pendidikan sebagai alat untuk memberdayakan wanita. Manikyamba, artikel sepakat dengan sebuah dimensi lain dari pemberdayaan wanita, yang dinamakan politik dengan rujukan *Panchayati Raj*. Kepwakil dalam Panchayati Raj digunakan untuk menggali peranan wanita oleh wanita yang duduk didalam. Wanita yang duduk di Panchayati Raj harus memiliki komitmen dan turut mendukung peranan wanita.

Pada bahagian akhir buku membahas tentang “Women and Victimization”. Artikel pada bahagian ini menggali secara singkat tentang kedudukan dari eksploitasi wanita di masyarakat kontemporer. Basavi adalah salah satu wilayah di utara India yang sudah sangat lama mendedikasikan wanita muda untuk dewa melalui prostitusi. Hanya pemerintah sekarang yang mengimplementasi beberapa program untuk mengangkat kesejahteraan sosial di Basavi. Krisna Reddy dan Sujana Mallika dalam artikel mereka berjudul “Welfare Measure for Emancipation of Basavis of Kurnoll Disterict of Andhra Pradesh” menjelaskan dampak dari beragam tindakan kesejahteraan terhadap gaya hidup di Basavis. Untuk mengangkat martabat Basavis, beragam tindakan dilakukan seperti pelatihan keterampilan, pembangunan keterampilan, kerja mandiri, program menambah penghasilan, dan program lain. Artikel ini menunjukkan bagaimana kesejahteraan membuat beberapa dampak bagi Basavis yang menjadi inspirasi untuk hidup yang lebih baik.

Buku lain yang membahas tentang peranan wanita di ruang awam adalah "Role of Women in the Twenty-First Century" disunting oleh Sunit Gupta, Mukta Gupta. Buku ini berisi dua belas artikel. Gupta dan Sunit Gupta (2000 : viii) mengakui bahawa secara umum perencana pembangunan dan pembuat keputusan mempertimbangkan feminisme sebagai sesuatu yang tidak berkaitan dengan pembangunan. Akan tetapi, sekarang adalah awal untuk berubah. Buku ini menjelaskan trend utama dan isu-isu pembangunan. Buku ini juga menggali bagaimana wanita sedang berubah dengan asumsi bahawa integrasi wanita ke dalam pembangunan akan memecahkan persoalan yang disebabkan oleh perencanaan pembangunan yang mengabaikan dan merugikan wanita. Buku ini, diakui oleh penyunting, bukan kajian atau analisis yang mendalam, buku ini sangat sederhana untuk menjadi petunjuk berfikir dan literatur tentang wanita dan pembangunan. Status inferior wanita, ujar Gupta, telah mapan sejak lahir. Di situ adalah perbezaan substansial dalam pendidikan anak lelaki dan wanita pada setiap peringkat meskipun wanita memainkan peranan kunci dalam pembangunan bangsa.

Kumar (2000: 113) menyimpulkan bahawa penyertaan politik wanita dipengaruhi oleh faktor yang berhubungan seperti status sosial, kedudukan ekonomi, norma budaya, dan lebih dari itu, pandangan masyarakat terhadap penyertaan wanita di masyarakat luas. Wanita juga tidak diberi kesempatan untuk menempati kedudukan yang signifikan dalam pengambilan kepwakil. Satu alasan utama untuk meningkatkan otonomi wanita adalah satu kekecewaan, bahawa munculnya berhubungan dengan

sebuah perhatian terhadap wanita oleh parti politik sebagai sebuah elemen didalamnya, terutama dalam kegiatan politik.

Di Indonesia kegiatan politik wanita masih kontroversi, misal ketika memahami Hadits yang maksudnya bahawa: “Tidak akan beruntung suatu kaum yang menyerahkan urusan mereka kepada wanita”. Menurut Quraish Shihab hadits tersebut boleh difahami secara tekstual dan kontekstual (2000: 59). Kalangan kontekstual memandang latar belakang hadits itu adalah kewujudan seorang Kaisar wanita Persia yang tidak berkelayakan memimpin bangsa. Hadits itu merupakan respons terhadap keadaan kepemimpinan wanita tersebut yang tidak mungkin akan sukses kerana tidak memiliki berkelayakansi. Quraish Shihab termasuk kelompok kontekstualiti yang berpendapat bahawa, meskipun redaksi hadits tersebut bersifat umum, bukan bererti wanita tidak memiliki hak-hak politik, sebagaimana diduga oleh sementara Ulama. Tidak ditemukan satu ketentuan agamapun yang secara tegas dapat difahami yang melarang keterlibatan wanita dalam bidang politik, atau membatasi bidang tersebut hanya untuk lelaki, sehingga dalil yang melarang keterlibatan wanita dalam bidang politik dan awam kesemuanya dapat dilemahkan.

Indonesia, di bidang politik berdasarkan Undang-undang No.8/2012 telah memberikan ruang gerak yang sangat luas kepada wanita berkaitan dengan pencalonan anggota parlemen, mulai dari fasal 54, 55 dan 56, secara eksplisit menyebutkan bahawa parti politik harus mencantumkan sekurang-kurangnya kuota 30% untuk wanita. Apabila hal tersebut tidak dipenuhi sampai batas waktu tahapan pencalonan, maka pihak penyelenggara pemilu mengembalikan berkas pencalonan

untuk menempatkan kembali kuota 30% bagi wanita. Hasil penyelidikan Komisi Pemilihan Umum Daerah Pemilihan Kalimantan Selatan menunjukkan bahawa wanita calon legislatif Provinsi Kalimantan Selatan adalah berjumlah 39% calon legeslatif wanita, demikian juga Kuota wanita untuk Indonesia sekurang-kurangnya kuota 30%. Sokongan secara yuridis formal melalui Undang-undang No. 8/2012 diharapkan mampu mendongkrak penyertaan politik wanita, walaupun pada tahun 2009 hanya menempatkan penyertaanwanita dalam kisaran 11 sampai 13% pada setiap daerah pemilihan, semoga menjadi angin segar bagi keterlibatan politikwanita di Indonesia.

Uraian pada bahagian ini menunjukkan bahawa belum ada kajian yang secara khusus mengkaji tentang wanita dalam perspektif Undang-undang acara kehakiman agama. Meskipun Kenney (2008: 64) dan Sobel (2004: 92) menulis tentang wanita yang berperanan sebagai hakim di Amerika Syarikat, dan hanya frekuensi bilangan hakim di sana, mereka berdua tidak menyoroti secara khusus mengenai bagaimana wanita dalam undang-undang acara kehakiman, serta secara spesifik tentang perlindungan Undang-undang bagi wanitasebagai pencari keadilan. Demikian juga tulisan Ibnouf (2009: 123). Dia hanya menekankan tentang perananwanita di keluarga dalam peningkatan ketahanan makanan. Sedikit menggembirakan lahirnya Undang-Undang No. 8/2012 diharapkan mampu untuk meningkatkan penyertaan politk wanita dalam dunia awam, kerana memberikan kuota sekurang kurangnya 30% bagi calon parlemen di setiap daerah pemilihan. Pendek kata, tulisan-tulisan tersebut belum memberikan gambaran yang konprehensif mengenai wanita dalam

kehakiman Syari'ah. Oleh kerana itu, kajian ini menjadi sangat relevan, terutama untuk pengembangan keilmuan, dan lebih penting lagi yang berhubungan dengan sejauhmana perlindungan Undang-undang itu didapatkan/diberikan, dan mengenal pasti bagaimana kedudukan wanita di Kehakiman Syari'ah.

2.4. Tinjauan Sejarah Perjuangan Wanita di Indonesia

Konsep tentang "perjuangan" wanita mengandaikan adanya kelompok wanita serta geraknya yang bersifat dinamis. Mengapa ada perjuangan pada kelompok wanita? Hal ini dapat dianggap berkaitan erat dengan kedudukan obyektif wanita, atau keranaperbezaanperanan ketika mereka dihadapkan dengan kaum lelaki. Keadaan yang dialami oleh kaum wanita juga dilatarbelakangi oleh kebudayaan masing-masing lingkungan sosialnya (Saparinah Sadli, 1997: 597). Terkadang dikatakan bahawaperananwanita terpolakan secara cultural sebagai keharusan tuntutan biologisnya, iaitu mengandung, melahirkan dan menyusui anak. Sehingga sejak masa kecilpun, anak-anak wanita disosialisasikan dengan peranan serta pola hubungan tertentu agar kelak menjadi ibu dan mengurus rumahtangga. Itu bererti mereka merupakan sekelompok anggota masyarakat yang dipersiapkan untuk pelbagai aktiviti yang hanya ada hubungannya dengan peranan-peranan tersebut. Suatu contoh sederhana pilihan permainan boneka-bonekaan misalnya, adalah spesifik peragaan yang mengandung pesan-pesan tertentu dan sekaligus merupakan simulasi peranan keibuan.

Persoalan wanita memang tidak selamanya bertumpu pada pola hubungan kerumahtagaan. Perbezaanperanan dapat terjadi dalam bentuk penentuan

lapangan pekerjaan, yang seringkali dibezakan dengan kaum lelaki. Ada semacam pekerjaan khusus untuk lelaki dan ada pula yang khusus untuk wanita. Tidak jarang terlihat aktiviti sehari-hari memasak, mencuci, pakaian, dan membersihkan perabot rumahtangga, serta jenis-jenis pekerjaan tertentu seperti babysitter, juru rawat, modeste, dukun bayi, atau pembantu keluarga, bahkan guru taman kanak-kanak dianggap merupakan pilihan umum yang sesuai bagi kaum wanita. Sementara itu pekerjaan bertani dengan teknologi, berdagang (pedagang grosir) atau pengusaha besar, pelayanan jasa transportasi, pertukangan dan lain-lain yang menuntut kerja berat, memakan banyak waktu, tetapi sekaligus memberikan kontribusi besar dalam ekonomi rumahtangga merupakan kawasan pekerjaan lelaki. Ironisnya untuk pekerjaan seperti ini bagi kaum wanita hanya dapat menjalaninya sekedar merupakan tenaga bantuan dan bila diperlukan, sehingga profesionalisme dalam bekerja hanya ada pada lelaki (stereotype budaya).

Persoalan lain adalah menyangkut hak dan kewajiban yang kadang-kadang mengesankan perlakuan diskriminatif, oleh keranawanita terikat dengan batasan-batasan tertentu (Zaitunah Subhan, 1999: 103). Hak menerima nafkah semisal, kerap tidak seiring dengan kebebasannya menentukan pilihan pekerjaan di luar kewajibannya yang secara tradisional dikerjakan wanita atau mengambil keputusan untuk menentukan masa depannya. Bahkan pada peringkat keputusan Mahkamah Syari'ah terlihat wanita tidak mengerti bahkan tidak menerima/tidak mau menerima akan haknya seperti dalam hal nafkah iddah. Sebaliknya lelaki dengan senang hati mengabaikan kewajibannya untuk memberikan hak nafkah tersebut, kadang-kadang

nafkah untuk anak-anaknyapun terabaikan oleh bapaknya. Ada keadaan tertentu yang secara fitrah dialami oleh wanita seperti saat haid, melahirkan, dan kerananya perlu dilindungi pihak lain terutama sehubungan dengan kepentingan-kepentingan yang kadang-kadang dirugikan, baik secara lahir ataupun batin.

Perjuangan adalah gejala social yang pada umumnya muncul sebagai akibat dari pelbagai bentuk tekanan yang dapat dirasakan merugikan bagi orang-perorang atau bahkan kelompok. Sekurang-kurangnya, suatu pihak merasakan betapa dirinya atau kelompoknya memperoleh perlakuan yang kurang semestinya, inilah yang kemudian membawa kepada “kesadaran kelompok” untuk memperjuangkan sesuatu (Nur Iman Subono, 2001:61). Dan hingga pada peringkat kematangannya, kesadaran itu menimbulkan idea gerakan-gerakan serta perubahan melalui cara-cara yang secara simultan menampakkan hasilnya.

Perjuangan Indonesia tercatat sebagai salah satu Negara yang telah ikut meratifikasi International Covenant on Civil and Political Rights (ICCPR) melalui Undang-undang No. 11 tahun 2006 dan International Covenant on Economic, Social, and Cultural Rights (ICESCR), yakni dua kovenan pokok tentang hak-hak sivil politik dan sosial, ekonomi dan budaya. Dalam kedua kovenan tersebut diakui kesetaraan wanita dan lelaki untuk mengakses hak-hak yang diakui di dalamnya. Hak-hak awam itu mencakup hak politik, hak untuk memilih dan dipilih, hak-hak untuk diangkat dalam jabatan terpenting, pengakuan dan perlakuan sama di depan undang-undang dan pelayanan umum lainnya, berhak mendapat rasa aman dan perlindungan terhadap kekerasan suku, agama atau ras. Hak-hak sivil: kebebasan

bergerak, berpindah tempat, mengubah dan mempertahankan kewarganegaraan, kebebasan berkumpul dan bersyariat, berfikir, menyatakan perasaan, berekspresi dan mengeluarkan pendapat, memperoleh informasi yang dihendakkan, menggunakan bahasa bebas, bebas memilih pasangan hidup, berhak dalam pelayanan pendidikan yang sama. Hak-hak ekonomi: perlakuan sama dalam pencaharian penghidupan yang layak, bekerja dan memilih pekerjaan sesuai dengan potensi yang dimiliki, berhak memiliki kekayaan pribadi dan kelompok dengan cara tidak melanggar undang-undang. Hak-hak social dan budaya: kesempatan dan perlakuan sama dalam pelayanan umum dan kebebasan mengekspresikan budayanya (Indra Kusuma dan Wahyu Effendi, 2012: 79).

Selain itu, Indonesia telah memiliki Undang-undang No. 39 tahun 1999 tentang Hak Asasi Manusia, dan Indonesia telah meratifikasi Konvensi Anti Kekerasan terhadap Perempuan (CEDAW). Perlakuan terhadap warganegara yang tidak sesuai dengan peraturan dan ketentuan-ketentuan diatas dianggap melanggar undang-undang dan tidak mencerminkan semangat kesetaraan dan hak asasi manusia. Dalam Undang-undang Dasar 1945 telah secara nyata mengakui kesetaraan lelaki dan wanita, yang dinyatakan sebagai berikut:

1. Pasal 27 ayat (1 dan 2)

Dalam pasal 27 (1) dinyatakan bahawa, segala warganegara bersamaan kedudukannya di dalam Undang-undang dan pemerintahan dan wajib menjunjung Undang-undang dan pemerintahan itu dengan tidak ada kecualinya. Ayat (1) ini memberikan pemahaman bahawa setiap warganegara Indonesia memiliki hak

untuk mendapatkan perlakuan yang sama di depan Undang-undang tanpa membezakan suku, agama, ras, bahasa, status social, atau jenis kelamin. Sedangkan dalam ayat (2) disebutkan bahawa tiap-tiap warganegara berhak atas pekerjaan yang layak bagi kemanusiaan. Dari ayat (2) ini dapat difahami bahawa warganegara Indonesia memiliki hak yang sama untuk mendapatkan pekerjaan yang layak bagi kemanusiaan.

2. Pasal 28

Dalam pasal 28 Undang-undang Dasar 1945 menyebutkan bahawa kemerdekaan bersyarikat dan berkumpul, mengeluarkan pikiran dengan lisan dan tulisan dan sebagainya ditetapkan dengan Undang-undang. Dari pasal ini dapat pula difahami bahawaapapun dan siapapunya yang melakukan bentuk pengekangan atau pembatasan kebebasan warganegara pada keempat hak tersebut, maka hal itu merupakan pelanggaran terhadap konstitusional dan dapat dimajukan ke muka Undang-undang.

3. Pasal 30

Pasal ini menyebutkan bahawa tiap-tiap warganegara dan wajib ikut serta dalam usaha pembelaan Negara. Dari pasal ini dijelaskan bahawa setiap warganegara memiliki hak untuk ikut serta dalam usaha pembelaan Negara dari serangan Negara asing atau berhak menjaga keutuhan Negara Kesatuan Republik Indonesia.

4. Pasal 31

Pasal ini menyebutkan bahawa tiap-tiap warganegara berhak mendapatkan pengajaran. Dari pasal ini dapat difahami bahawa setiap warganegara Indonesia berhak mendapatkan pendidikan yang layak.

Ketentuan dalam pasal tadi menegaskan bahawa tidak adanya diskriminasi berdasarkan jenis kelamin baik lelaki maupun perempuan dapat mengakses semua fasilitas yang dimiliki oleh negara. Wanita dapat menjadi Presidean dan ini pernah terjadi di Indonesia (Megawati Soekarno Puteri). Wanita juga dapat menjadi hakim untuk semua kes. Pada pasal 13 Undang-undang No. 3/2006 tentang Kehakiman Agama, menyebutkan syarat-syarat menjadi hakim bagi semua orang iaitu:

- a. Warganegara Indonesia;
- b. Beragama Islam;
- c. Bertaqwa kepada Tuhan Ynag Maha Esa;
- d. Setia kepada Pancasila dan Undang-Undang Dasar 1945
- e. Sarjana Syari'ah dan/atau Sarjana Undang-undang yang menguasai Undang-undang islam;
- f. Sehat jasmani dan rohani;
- g. Berwibawa, jujur, dan adil, dan berkelakuan tidak tercela;
- h. Bukan bekas anggota organisasi terlarang Parti Komunis Indonesia termasuk Organisasi massanya, atau orang yang bukan terlibat langsung dalam Gerakan 30 September/Parti Komunis Indonesia (Direktorat Genderal Badan Kehakiman Agama, 2006: 5-6).

Jelaslah bahawa Indonesia telah memberikan peluang yang sama baik lelaki maupun wanita untuk menjadi hakim. Pemerintah melaksanakan ujian hakim bagi wanita pertama kali dilaksanakan tahun 1956, sebelumnya dilakukan kursus pendidikan calon hakim Mahkamah Syari'ah selama 6 hari dari tanggal 12-18 November 1956. Ujian dan kursus ini dilaksanakan oleh sebuah panitia yang ditunjuk oleh Menteri Agama No. 25 tahun 1956 tanggal 29 Oktober 1956, dan kursus serta ujian hakim ini upaya dan kerjakeras yang dilakukan oleh Kongres Wanita Indonesia. Dan yang lulus dalam kursus dan ujiann tersebut hanya 28 orang seluruh Indonesia, mayoritas ditempatkan di pulau Jawa, sedangkan Kalimantan hanya ada di Kalimantan Barat/Pontianak (Hj. Djazimah Muqaddas, 2011: 162). Namun demikian halangan-halangan bagiwanita masih tetap ada. Persepsi yang membatasi hak politik wanita tidak terlepas dari pengaruh system dan nilai serta norma, stereotype politik serta wacana yang ada di lingkungan budaya sekitar, baik keluarga (suami, orang tua, nenek, anak dan lain-lain), teman sejawat atau bahkan masyarakat pada umumnya. Terlebih lagi stigma ini ditopang dengan penjelasan/interpretasi yang keliru atas nama 'agama' yang bertendensi bias gender (Zaitunah Subhan, 2008: 114).

Di Indonesia, idea perjuangan ke arah peningkatan hak-hak wanita telah muncul jauh sebelum masa kemerdekaan. Raden Ajeng Kartini w. 1904¹

¹Dilahirkan di Mayong Jepara (21 April 1879), puteri Wedana Mayong yang kemudian menjadi Bupati Jepara. Walaupun hidup sebagai puteri bangsawan, yang kemudian menikah dengan seorang bangsawan pula, ia sangat menderita sebagai akibat beelenggu adat kolot yang masih berlaku waktu itu. Diskriminasi terhadap wanita saat itu dapat dicerminkan dalam kebiasaan memingit anak gadis, hal nikah paksa, poligami dan perceraian semena-mena oleh suami. Cita-cita mengangkat harkat dan derajat kaumnya melalui pendidikan. Dan ini dapat terlaksanadengan didirikannya "Sekolah Gadis" di rumahnya sendiri, merupakan sekolah yang pertama-tama didirikan di Indonesia oleh dan

(Hidayat Mukmin 1980: 75-78), oleh para penulis pada umumnya, dipandang sebagai pemikir yang amat besar pengaruhnya bagi perjuangan tersebut. Idea Kartini, di samping memperoleh sambutan positif dari kader-kader seperti yang tergabung dalam Boedi Oetomo², semakin menarik simpati secara lebih luas ketika kongres Wanita Indonesia I (22-26 Desember 1928) yang diselenggarakan di Yogyakarta membicarakan hak-hak wanita, khususnya mengenai kedudukannya dalam keluarga (Sukanti Suryochondro, 1984: 85, dan Hasan Shadily, 1989: 534). Kongres Wanita Indonesia pada tahun-tahun berikutnya (1935, 1938, dan 1941) lebih mempertegas kedudukan bahawawanita dalam Undang-undangperkahwinan masih perlu diperjuangkan³ (Hidayat Mukmin, 1980: 82-86).Kedudukan pergerakan dalam kerangka perjuangan wanita Indonesia pada masa penjajahan Jepang (1942-1945)

untuk wanita Indonesia. Di samping itu, Kartini menuangkan idea-ideanya dalam rangkaian korespondensi dengan rekan-rekannya yang tengah mengikuti pendidikan atau berada di Belanda sejak tahun 1889. Nama Kartini berikut tanggal kelahirannya kemudian menjadi symbol sejarah bangsa Indonesia yang menandai rintisan emansipasi wanita, dan sudah barang tentu banyak tokoh lain seangkatan yang lebih panjang usianya serta lebih luas kesempatannya dengan tujuan yang kurang lebih sama.

²Boedi Oetomo adalah perhimpunan pergerakan nasional, didirikan 20 mei 1908 (tanggal yang kemudian dijadikan “Hari Kebangkitan Nasional”) yang dipelopori oleh pemuda-pemuda pelajar STOVIA (School tot Opleiding voor indische Artsen). Atas prakarsa Boedi Oetomo, maka dalam tahun 1912 didirikan perkumpulan wanita I di Jakarta dengan nama “Putri Mardika”. Tujuan perkumpulan ini member bantuan, bimbingan dan penerangan kepada gadis pribumi dalam usaha menuntut pelajaran, member kesempatan kepada kaum wanita untuk mampu bertindak di luar rumah tangga dan untuk menyatakan pendapatnya di muka umum, berusaha menghilangkan rasa rendah diri pada wanita dan meningkatkan deraajatnya sehingga seperingkat dengan kaum lelaki (lihat Sukanti Suryochondro, 1984: 85, dan Hasan Shadily dkk, 1989: 534).

³Pada Kongresnya yang pertama dihasilkan kepwakil-kepwakil yang terpenting, di antaranya: pembentukan suatu federasi organisasi-organisasi wanita Indonesia dengan nama “Perikatan Perempoean Indonesia”, disingkat PPI; perbaikan kedudukan wanita, mengajukan mosi permohonan kepada pemerintah (Hindia Belanda) agar jumlah sekolah-sekolah wanita ditambah, agar penjelasan arti ta’liq diberikan kepada kaum wanita, dan agar pemerintah mengeluarkan peraturan yang memberikan bantuan kepada para janda dan yatim piatu dari pegawai negeri.

tidak mengalami perbaikan-perbaikan yang berarti. Di tengah-tengah penderitaan bangsa Indonesia, satu-satunya organisasi wanita yang diizinkan berdiri hanyalah “Fujian Kai” (1943). Melalui organisasi ini wanita Indonesia pertama-tama dilatih berbaris dengan memakai celana panjang, diikutsertakan sebagai tenaga Palang Merah, pemadam kebakaran serta dapur-dapur umum dengan disiplin ketenteraan. Dari semua penderitaan dan aneka latihan yang dipaksakan itu kemudian tumbuh persatuan, kesetiakawanan, patriotism serta nasionalisme yang amat penting artinya bagi tahapan perjuangan nasional selanjutnya, yakni tahapan Proklamasi Kemerdekaan (Harsya W. Bachtiar, 1992 : 11).

Disadari sejauh dari kekayaan pengalaman perjuangan kaum wanita Indonesia, bahawa kedudukan wanita kurang berarti selagi seperangkat Undang-undang keluarga, yaitu Undang-undang Perkahwinan (UUP) berikut peraturan organik yang menjamin peningkatan kedudukan wanita Indonesia belum terbentuk. Ketika Negara Republik Indonesia memasuki tahapan Kemerdekaan (17 Ogos 1945), perundang-undangan yang mengatur Undang-undang perkahwinan masih dalam wujud warisan Undang-undang kolonial. Di antaranya dapat disebutkan : (1) Kitab Undang-undang Perdata (Burgerlijk Wetboek, disingkat menjadi B.W atau KUH Perdata), S. 1847 No. 23 yang diberlakukan untuk orang Indonesia keturunan asing (Eropa dan Cina); (2) Huwelijks Ordonantie Christen Indonesiers (HOCl), S. 1933-74 jo. S. 1936-607, yang diberlakukan untuk orang Indonesia Kristen; (3) Regeling op de Gemengde Huwelijken (GHR), S. 1898-158, berlaku untuk orang-orang yang tunduk pada Undang-undang yang berlainan atau disebut dengan “Perkahwinan

Campuran”. Belum ada sebuah Undang-undang yang mengatur Undang-undangperkahwinan untuk semua golongan dan agama. Sementara itu, Undang-undang yang ditetapkan tahun 1946 mengenai Pencatatan Nikah, Talak dan Rujuk (Undang-undang No. 22 tahun 1946 jo. No. 32 tahun 1954), baru mengatur Undang-undang formal dan belum mengatur Undang-undang malnya.

Hingga tahun 1971, telah dilakukan berbagai upaya, antara lain dalam tahun 1950 Pemerintah membentuk Panitia Penyelidik Peraturan Undang-undangPerkahwinan, Talak dan Rujuk untuk suatu tugas menyusun Rencana Undang-undangPerkahwinan⁴(Hidayat Mukmin, 1980 : 95). Panitia itu dalam rapatnya bulan Mei 1953 memutuskan akan menyusun Undang-undangperkahwinan menurut sistem yang berikut: (1) “Undang-undang Pokok” yang berisikan peraturan bagi umum secara bersama-sama (uniform), tanpa menyinggung atau dikaitkan dengan agama; (2) “Undang-undang Organik”, yang mengatur soal perkahwinan menurut agama masing-masing. Diputuskan untuk membuat Undang-undang organik bagi golongan Islam, golongan Kristen Katholik,dan golongan Kristen Protestan sendiri-sendiri. (3) “Undang-undang untuk golongan neutral”, iaitu yang tidak termasuk salah satu golongan agama. Hingga pada bulan Oktober 1954, baru Rancangan Undang-undang Perkahwinan bagi umat Islam yang dapat diselesaikan untuk diserahkan kepada

⁴Bersamaan dengan itu, di Jakarta pada tanggal 24-26 November 1950 dilangsungkan Kongres Wanita Indonesia V yang menghasilkan kepwakil-kepwakil antara lain : Kongres menuntut pelaksanaan “hak-hak politik” wanita, seperti hak untuk memilih atau dipilih, serta dituntut pula segera terwujudnya Undang-UndangPerkahwinan, dan agar para wanita diikutsertakan duduk dalam Panitia Peneliti UU Perkahwinan yang telah dibentuk oleh Kementerian Agama waktu itu.

Menteri Agama. Tetapi hingga tahun 1958 belum ada tindakan apapun dari pihak Pemerintah mengenai soal Undang-undang Perkahwinan.

Pada bulan Mac 1958 oleh anggota parlimen, Ny. Sumari dan kawan-kawan, diajukan usul inisiatif Rancangan Undang-undang Perkahwinan kepada Parlemen. Baru setelah itu, kerana terdesak, kemudian oleh Pemerintah dimajukan Rancangan Undang-undang perkahwinan umat Islam kepada Parlimen, sehingga ada dua Rancangan Undang-undang Perkahwinan yang diajukan sebagai bahan pembicaraan Dewan Perwakilan Rakyat. Sidang Umum dari Dewan Perwakilan Rakyat (DPR) mengenai Undang-undang Perkahwinan baru di mulai sejak tanggal 6 Februari 1959. Dalam usul inisiatifnya, Ny. Sumari dkk. Menghendaki suatu Undang-undang sebagai peraturan umum yang mengatur perkahwinan untuk seluruh warga Negara Indonesia tanpa membezakan golongan dan suku bangsa, serta tidak mengurangi hak tiap warga negara untuk kahwin menurut agamanya masing-masing sesuai dengan dasar Negara Pancasila. Apabila Ny. Sumari dkk. menghendaki kesatuan Undang-undang (unifikasi), pihak pemerintah tampak ingin menggunakan sistem lain, iaitu Undang-undang Perkahwinan yang berbeza-beza menurut agama masing-masing. Perbezaan pendapat yang terjadi dalam setiap persidangan (Dewan Perwakilan Rakyat (DPR) terus menerus berlarut tanpa ada kemajuan ke arah penyelesaian akhir, dan hingga ketika Dewan Perwakilan Rakyat dibekukan tahun 1960 belum dapat dihasilkan sebuah Undang-undang Perkahwinan. Sementara itu terus dilakukan desakan oleh masyarakat, tidak saja dari pihak organisasi wanita. Desakan selanjutnya datang dari Konperensi "Badan Penasehat Perkahwinan dan Penyelesaian Perceraian"

(BP4) tahun 1962, 1970, serta 1973, demikian pula melalui seminar Undang-undang yang diselenggarakan oleh Lembaga Pembinaan Undang-undang Nasional (LPHN) dan PERSAHI dalam tahun 1963, dan lain-lain. Semuanya menuntut agar Undang-undang Perkahwinan secepatnya dapat diundangkan sebagai dasar utama suatu kerangka jaminan kesejahteraan keluarga. Kemudian dalam tahun 1967-1971 dua buah Rancangan Undang-undang Perkahwinan (RUUP)⁵, (Nani Soewondo, 1984 : 103) telah dibahas kembali oleh Dewan Perwakilan Rakyat Gotong Royong (DPR-GR), tetapi sampai masa kerjanya berakhir tahun 1971, belum juga dihasilkan perwujudan Undang-undang Perkahwinan. Pada bulan Juli 1973, Pemerintah mengajukan lagi sebuah Rancangan Undang-undang Perkahwinan kepada Dewan Perwakilan Rakyat. Rancangan Undang-undang Perkahwinan tersebut mendapat banyak tanggapan “pro” dan “kontra”, baik dalam Dewan Perwakilan Rakyat maupun dalam masyarakat. Bahkan di Dewan Perwakilan Rakyat pernah ada demonstrasi menentang Rancangan Undang-undang Perkahwinan yang dilakukan oleh orang luar. Kalangan yang tidak setuju menyatakan bahawa beberapa fasal tidak sesuai dengan dasar-dasar Agama Islam. Sebaliknya, sebahagian besar organisasi wanita memberikan dukungan kepada Rancangan Undang-undang Perkahwinan tersebut, kerana dianggap cukup melindungi kedudukan kaum wanita dan kesejahteraan keluarga. Akhirnya setelah melalui perdebatan yang cukup melelahkan tercapai

⁵Kedua RUUP itu : (1) RUU Pernikahan Umat Islam, berasal dari Departemen Agama yang diajukan kepada DPR-GR bulan Mei 1967; (2) RUU Ketentuan-ketentuan Pokok Perkahwinan, berasal dari Departemen Kehakiman yang diajukan kepada DPR-GR bulan September 1968.

“kompromi”⁶ antara keempat fraksi Dewan Perwakilan Rakyat (Fraksi Demokrat pembangunan, Fraksi Persatuan Pembangunan, Fraksi Karya Pembangunan dan Fraksi ABRI). Dan Undang-undang Perkahwinan dapat disahkan pada tanggal 22 Disember (Hari Ibu) tahun 1973 serta diundang pada tanggal 2 Januari 1974, disebut dengan “Undang-undang RI No. 1 tahun 1974 tentang Perkahwinan” (Undang-undang NO. 1/1974), yang baru diberlakukan secara kesantif pada tanggal 1 Oktober 1975. Seperti dikemukakan oleh Ny. Nani Soewondo lebih lanjut dalam komentarnya, bahwa meskipun UUP oleh organisasi-organisasi wanita yang sejak dari permulaan ikut memperjuangkannya masih dianggap kurang sempurna, yang antara lain disebabkan adanya perubahan-perubahan sebagai hasil kompromi; akan tetapi umumnya sudah dianggap suatu kemajuan besar jika dibandingkan dengan keadaan sebelumnya. Yang penting adalah pelaksanaannya yang perlu diawasi supaya sesuai dengan maksud dan tujuan Undang-undang Perkahwinan itu. Sudah barang tentu yang dicapai dari Undang-undang Perkahwinan merupakan usaha unifikasi terbatas. Kerana Undang-undang Perkahwinan berikut peraturan pelaksanaannya (Peraturan Pemerintah No. 9/1975) dalam prinsipnya berlaku untuk semua golongan agama. Akan tetapi dalam beberapa hal, misalnya mengenai

⁶Sebagai hasil kompromi telah dihilangkan beberapa fasal dari RUUP, antara lain fasal-fasal mengenai sistem parental, pertunangan, peraturan bahawaperbezaankerana kebangsaan, negara asal, tempat asal, Agama/kepercayaan dan keturunan tidak merupakan penghalang perkahwinan, pengangkatan anak dan sebagainya. Salah satu fasal penting yang diubah ialah fasal 2 UUP mengenai pencatatan perkahwinan. Kerana fasal yang lama ditafsirkan sebagai perkahwinan berdasarkan catatan sivil yang tidak dapat disetujui oleh organisasi-organisasi Islam. Diantara perubahan-perubahan lain dapat disebut : batas umur kahwin diturunkan dari 18 untuk wanita dan 21 untuk pria menjadi 16 bagi wanita dan 19 bagi pria, dan sebagainya (lihat Nani Soewondo, 1984 : 104).

pencatatan perkahwinan, poligami, perceraian, mahkamah yang berkuasa dan sebagainya, masih diadakan perbezaan dalam peraturan Undang-undang yang berlaku untuk golongan umat Islam dan golongan yang bukan Islam. (Nani Soewondo, 1986 : 34-36).

Disamping itu, keterlibatan organisasi wanita Indonesia dengan disahkannya keanggotaan Kowani (Kongres Wanita Indonesia, yang dibentuk tahun 1946 di kota Surakarta) dalam International Council of Women (ICW) pada bulan July 1973 di Wina semakin memperkaya pengalamannya secara internasional. Pada tanggal 29 July 1980, Pemerintah Indonesia yang turut serta dalam komperensi Sedunia Dasawarsa Persyarikatan Bangsa-bangsa bagi wanita di Konpenhagen telah menyetujui dan menandatangani “Konvensi mengenai Penghapusan Segala Bentuk Diskriminasi Terhadap Wanita” (Convention on The Elimination of All Forms of Discrimination Against Women). Kerana itu selanjutnya perlindungan Undang-undang bagi wanita khususnya menyangkut Undang-undang keluarga dalam Undang-undang Perkahwinan (Undang-Undang No. 1/1974) semakin dirasakan kian bererti dengan langkah positif Pemerintah RI yang kemudian meratifikasi dengan Undang-undang No. 7 tahun 1984 terhadap Konvensi PBB tersebut mengenai penghapusan segala bentuk diskriminasi terhadap wanita (terlampir). Selanjutnya, Pemerintah RI mensahkan Undang-undang RI No. 7 tahun 1989 tentang Kehakiman Syari’ah (Lembaran Negara No. 49/1989) yang mengatur Undang-undang acara. Sudah barang tentu kedudukan serta peranan wanita dalam Undang-undang juga semakin kuat tidak sekedar dalam Undang-undang materiil, tetapi sekaligus Undang-undang formalnya, Romany Sihite,

2007: 151. Apalagi setelah perubahan menjadi Undang-undang No. 3 tahun 2006, Undang-undang formal semakin kuat dan cakupannya semakin luas.

2.5. Badan Kehakiman Agama di Indonesia

Badan-badan “Kehakiman Agama”⁷ (Karyadi, 1975: 289) di tanah air Indonesia sebenarnya telah ada sejak masa awal tersebarnya Agama Islam di Kawasan Nusantara. Bentuk badan atau lembaga ini dimulai dari semacam majlis kerapatan keagamaan yang amat sederhana hingga berbentuk bahagian dari pemerintah umum yang dipegang oleh orang-orang ahli agama sebagai suatu institusi yang merupakan jabatan keagamaan. Mereka boleh disebut Kaum, Amil, Modin, Kayim atau Lebai untuk peringkat Desa. Untuk peringkat Kecamatan dan Kewedanaan mereka disebut penghulu Naib, dan untuk peringkat Kabupaten (Kadipaten) disebut dengan Penghulu. Sedangkan pada peringkat pusat disebut dengan Kanjeng Penghulu atau Penghulu Agung (Zaini Ahmad Noeh, 1980 : 3). Disamping berperanan sebagai tokoh agama, mereka juga berfungsi selaku hakim atau kadi pada majlis Mahkamah Syari’ah pada waktu itu. Di majlis ini kes yang menjadi berbidangkuasanya bukan hanya aspek “Ahwal al-syakhshiyah” (undang-undang sivil/perdata) tetapi juga menyangkut aspek “jinayah” (undang-

⁷Badan “Kehakiman Agama” di sini dimaksudkan dalam pengertian lembaga kekuasaan kehakiman atau institusi kehakiman yang oleh Karyadi dapat disebut juga dengan “Kehakiman Agama Islam” ala Indonesia. Dikatakan demikian kerana sesuai dengan fungsinya yang mengemban tugas menegakkan keadilan serta tertib Undang-undang berdasarkan Undang-undang Islam. Sedangkan fungsi formalnya secara umum, tugas Badan Kehakiman Agama ialah melakukan kekuasaan kehakiman dalam lingkungan Kehakiman Agama guna menegakkan Undang-undang dan keadilan berdasarkan Pancasila demi terselenggaranya negara Undang-undang Republik Indonesia. Menurut UU-PA No. 7/1987 pasal 1 ayat 2 : Kehakiman Agama adalah kehakiman bagi orang-orang yang beragama Islam.

undangpidana), kecuali sebahagian wilayah diantaranya --seperti Kesultanan Banjar-- yang mempraktekkan pemisahan antara Kehakiman Jaksa untuk kes “dirgama” (di luar urusan agama) dengan Kehakiman Penghulu untuk kes agama (A. Gazali Usman, 1985 : 15). Kehakiman Penghulu kemudian dimodifikasi lagi menjadi “Kerapatan (Kehakiman) Kadi”, atau kerana penyelenggaraannya disertakan dalam pentadbir kemasjid oleh para Penghulu setempat dan persidangan-persidangannya sering berlangsung diserambi masjid juga disebut “Mahkamah Serambi Masjid”⁸(Happys. Dkk, 1989 : 74).Meski berbidangkuasa dan kekuasaan yang dimilikinya senantiasa diupayakan sesuai dengan nilai-nilai Islam serta kenyataan (seperti perkahwinan, waris, wakaf danMahkamah Syari’ah mengalami perkembangan penyempitan bidangkuasa. selingkar persoalan Undang-undang lainnya) yang terjadi dalam masyarakat. Tetapi terkadang berbidangkuasa dan kekuasaan dibatasi oleh beberapa kebijaksanaan dan peraturan Undang-undang. Bahkan pada masa-masa penjajahan, pihak penguasa serta golongan tertentu dalam masyarakat sering kali merekayasa sedemikian rupa untuk menghapus kewujudanMahkamah Syari’ah atau

⁸Kehakiman ini juga pernah disebut dengan nama-nama Rapat Ulama, Raad Agama, Mahkamah Paderi, Mahkamah Islam, Mahkamah Syara, Penghulugerecht, Godsdiertige Rechtspraak, Godsdienst (Muhammedansche Godsdienst) Beamte, Kaikiyoo (Sooryo) Hooiin, dan lain-lain. Dan hingga awal tahun 1980: (1) kelompok kehakiman di pulau Jawa-Madura disebut Mahkamah Syari’ah (terjemahan dari penghulu-gerecht) dan Mahkamah Islam Tinggi (terjemahan dari HofVoor Islamietische Zaken); (2) kelompok kehakiman agama di sebahagian daerah Kalimantan Selatan dan Timur disebut Kerapatan Qadhi (terjemahan dari Kadigerecht); (3) kelompok kehakiman agama selain yang pertama dan kedua tersebut disebut Mahkamah Syari’ah/Mahkamah Syar’iyah dan Mahkamah Syari’ah/Mahkamah Syar’iyah Propinsi.Penyeragaman dengan nama Mahkamah Syari’ah (untuk peringkat pertama) dan Mahkamah Tinggi (untuk peringkat banding) baru dinyatakan pada tanggal 28 Januari 1980 dengan Keputusan Menteri Agama No. 6 tahun 1980, tetapi tidak menyeragamkan mengenai berkelayakansinya. (Lihat A. Rasyid, 1991 : 17-18).

sekurang-kurangnya memperlemah kedudukannya⁹ (Bustanul Arifin dalam Ach. Roestandi, 1991 : i-ii).

Pada waktu VOC diberi kekuasaan oleh Pemerintah Belanda untuk mendirikan benteng-benteng dan mengadakan perjanjian-perjanjian dengan raja-raja diberbagai wilayah Nusantara, mereka berupaya membentuk badan-badan kehakiman untuk penduduk pribumi di daerah kekuasaannya. Sudah barang tentu, pembentukannya diwujudkan dengan sistem kelembagaan kehakiman model baru. Ternyata badan-badan kehakiman yang disandarkan pada Undang-undang Belanda itu tidak berjalan sebagaimana yang diharapkan. Kerananya oleh pihak penguasa kolonial dipandang perlu diadakan penyesuaian-penyesuaian dengan mempergunakan Undang-undang Islam bagi warga yang beragama Islam. Untuk menyelesaikan sengketa Undang-undang perkahwinan serta Undang-undang waris yang terjadi antara umat Islam disusunlah semacam Kompilasi Undang-undang Islam, yang kemudian dikenal sebagai “Compendium Freijer”, “Cirbonsche Rechtsboek”, “Compedium Javasche Wetten Naukerig Getrokken Unit het Mohammedanche Wetboek Mogharraer”, dan “Compedium Inlandsche Wetten bij de Hoven van Bone en Goa” (Ach. Roestandi dan Muchyiddin S, 1990 : 29).

⁹Bagi umat Islam, tulis H. Bustanul Arifin, kewujudan lembaga Kehakiman Agama Islam undang-undangnya “fardu kifayah” (wajib kolektif). Dan bagi suatu negara Nasional seperti Reawam Indonesia ini tertulah fardu tersebut terpikul dipundak Pemerintah. Sulit dibayangkan sekiranya kewujudan lembaga ini dihapuskan di bumi Nusantara, dan sejarah politik undang-undang membuktikan bahawa pihak-pihak tertentu sejak zaman kolonial selalu gagal dalam upayanya menghapuskan kewujudan lembaga kehakiman agama, meskipun mereka berhasil menjadikannya suatu lembaga yang “kerempeng”.

Hingga awal kemerdekaan Republik Indonesia, perubahan-perubahan penting sehubungan dengan kewujudan Mahkamah Syari'ah di Tanah Air:

- (1) Lahirnya Firman Raja Belanda (Koninklijk Besluit) tanggal 19 Januari 1882 No. 24, S. 1882-152 yang melahirkan landasan penting kewujudan Mahkamah Syari'ah, tumbuhnya spesialisasi dalam pelaksanaan tugas kehakiman Syari'ah, dan terbentuknya pengawasan terhadap badan-badan kehakiman termasuk Mahkamah Syari'ah secara "nasional";
- (2) Berlakunya S. 1937-116 telah mengurangi berkeelayakansi Mahkamah Syari'ah di Jawa dan Madura dalam bidang perselisihan harta benda, yang bererti masalah wakaf dan waris harus diserahkan kepada Mahkamah Negeri.
- (3) Keadaan yang sama dengan S. 1937-116 adalah berlakunya 1937 No. 638 untuk Mahkamah Syari'ah/Kerapatan Qadi di Kaimantan Selatan dan Timur.

Setelah Indonesia merdeka, perubahan yang terjadi di dalam Mahkamah Syari'ah berjalan terus. Dengan dibentuknya Kementerian Agama (3 Januari 1946), disamping memungkinkan konsolidasi bagi seluruh pentadbir lembaga-lembaga Islam dalam sebuah badan yang bersifat Nasional. Dan selanjutnya dengan terbentuknya Biro Kehakiman Syari'ah pada tahun 1952, Kementerian melalui biro ini mengusahakan pembentukan Mahkamah-mahkamah di luar Jawa dan Madura, berusaha mempertahankannya dari serangan-serangan, serta melakukan hal-hal lainnya yang diperlakukan untuk mengurus pelaksanaan kehakiman.

Pada tahun 1957 berlaku Peraturan Pemerintah No. 45 (LN 1957 No. 99) tentang Mahkamah Syari'ah/Mahkamah Syar'iyah di luar Jawa dan Madura.

Diberlakukannya Peraturan Pemerintah ini landasan Undang-undang bagi pembentukan Mahkamah Syari'ah di seluruh Indonesia, menandai kembali pasang naiknya perkembangan kehakiman Syari'ah. Dengan berlakunya Undang-undang No. 14 tahun 1970 tentang ketentuan-ketentuan Pokok Kekuasaan Kehakiman, prospek kehakiman agama dalam negara kesatuan Republik Indonesia semakin jelas. Undang-undang ini menegaskan prinsip-prinsip sebagai berikut :

- (1) Kehakiman dilakukan “Demi keadilan berdasarkan Ketuhanan Yang Maha Esa” (pasal 4 ayat 1).
- (2) Kekuasaan kehakiman dilakukan oleh mahkamah dalam lingkungan Kehakiman Umum, Kehakiman Agama, Kehakiman Ketenteraan dan Kehakiman Tata Usaha Negara (pasal 10 ayat 1).
- (3) Mahkamah Agung adalah Mahkamah Negeri Tertinggi (pasal 10 ayat 2).
- (4) Badan-badan yang melakukan kehakiman, secara organisatoris, administratif dan finansial ada di bawah kekuasaan masing-masing Departemen yang bersangkutan (fasal 11 ayat 1).
- (5) Susunan, kekuasaan serta Acara dari Badan-Badan Kehakiman itu masing-masing diatur dalam Undang-undang tersendiri (pasal 12), lihat Undang-undang RI No. 14 tahun 1970 (Hasbullah Bakry, 1975 : 286-288).

Lahirnya UU No. 1/1974, PP No. 9/1975 tentang Pelaksanaan Undang-undang No. 1/1974, dan Peraturan Pemerintah No. 28/1977 tentang Perwakafan Tanah Milik, lebih memperkuat kewujudan Mahkamah Syari'ah, di samping menegaskan kenyataan sejarah bahawa pencatatan perkahwinan dan perwakafan

berikut segala aspek Undang-undang akibat pencatatan perkahwinan serta perwakafan ini merupakan saranan pembinaan masyarakat. Berikutnya, lahirnya Undang-undang No. 7 tahun 1989 tentang Kehakiman Syari'ah (Undang-undang No. 7/1989) atas inisiatif pemerintah telah pula memberikan landasan terbentuknya Mahkamah Syari'ah yang tersendiri dan setanding dengan kedudukan mahkamah-mahkamah di lingkungan kehakiman lainnya. Dan berlakunya Undang-undang ini sekaligus mengakhiri tahap "defensi" dari perkembangan kehakiman Syari'ah di Indonesia, termasuk mengenai kedudukan maupun bidangnya.

Perkembangan berikutnya kembali mendapat tentangan, terutama pasca Orde baru dan Reformasi, untuk melihat perkembangan Kehakiman Syari'ah Pasca orde Baru dan Reformasi, maka perlu dicatat sebuah perubahan dengan lahirnya Undang-undang No. 35 tahun 1999 sebagai perubahan atas 2 pasal dari Undang-undang No. 14/1970 tentang Ketentuan-Ketentuan Pokok Kekuasaan Kehakiman. Undang-undang No. 35 tahun 1999 tentang perubahan atas Undang-undang no 14/1970 menentukan:

Pertama, badan-badan Kehakiman Agama secara organisatoris, administratif, dan finansial berada di bawah kekuasaan Mahkamah Agung. Ini bererti kekuasaan Departemen Agama terhadap Kehakiman Agama dalam bidang-bidang tersebut, yang sudah berjalan sejak proklamasi, akan beralih ke Mahkamah Agung.

Kedua, pengalihan organisasi, pentadbir dan kewangan dari lingkungan Kehakiman Negeri, Kehakiman ketenteraan, dan Kehakiman Tata Usaha Negara ke Mahkamah Agung dan ketentuan pengalihan untuk masing-masing lingkungan

kehakiman diatur lebih lanjut dengan Undang-undang sesuai dengan kekhususan lingkungan kehakiman masing-masing serta dilaksanakan secara bertahap selambatlambatnya selama lima tahun. Sedangkan bagi lingkungan Kehakiman Syari'ah waktunya tidak ditentukan.

Ketiga, ketentuan mengenai tata cara pengalihan secara bertahap tersebut ditetapkan dengan keputusan Presiden.

Untuk menyikapi ketentuan Undang-undang tersebut melalui forum pertemuan Menteri Agama dengan para Ulama serta pemuka Islam pada 28 Desember 1999 lahir tiga pendapat: (a). Pengalihan kekuasaan Departemen Agama terhadap Kehakiman Syari'ah dialihkan ke Mahkamah Agung dalam waktu lima tahun setelah berlakunya Undang-undang No. 35 tahun 1999. Penentuan waktu ini didasari oleh faktor sosial politik sekarang ini dinilai kurang kondusif untuk pengalihan tersebut; (b). Pengalihan kekuasaan Departemen Agama terhadap Kehakiman Syari'ah ke Mahkamah Agung disesuaikan dengan ketentuan Undang-undang No. 35/1999, di mana bagi Kehakiman Agama pengalihan tersebut waktunya tidak ditentukan. Hal ini lebih mashlahat bagi Kehakiman Syari'ah, yang diinginkan oleh majoriti Ulama dan pemuka Agama adalah untuk tidak melaksanakan pengalihan Mahkamah Syari'ah; (c). Untuk memperbaiki kedudukan Undang-undang Indonesia harus dilaksanakan secara menyeluruh, tidak tambal sulam, sebab nanti akan menimbulkan persoalan yang baru. Undang-undang No. 35/1999 terkesan sangat tambal sulam, sebab yang meruntuhkan Undang-undang di Indonesia bukan hanya oknum hakim, tetapi juga polis, jaksa dan pengacara serta sistem Undang-undang yang berlaku. Upaya

perbaikan di bidang Undang-undang harus dilakukan melalui dan diawali oleh Undang-undang 1945, sampai sekarang sudah lima kali dilakukan semakan.

Beberapa pendapat yang berkembang dalam forum yang disponsori Departemen Agama saat itu, lahir rumusan untuk mengapresiasi Undang-undang No. 35/1999 sebagai berikut:

Pertama, dengan tetap mengapresiasi Undang-undang No. 35/1999, substansi Undang-undang tersebut sesungguhnya merupakan sub system saja dari system yang diinginkan dalam rangka mengaktualisasikan Indonesia sebagai Negara Undang-undang. Oleh kerana itu perlu terlebih dahulu rancangan perubahan atau pindaan terhadap pasal 24 ayat (1) Undang undang Dasar 1945, misalnya akan berbunyi: "Kekuasaan Kehakiman dilakukan oleh Badan-badan Mahkamah dalam lingkungan Kehakiman Umum, Kehakiman Syari'ah, Kehakiman Ketenteraan, dan Kehakiman Tata Usaha Negara".

Kedua, seandainya amendemen tidak berhasil dilaksanakan, maka akan diupayakan bagi perubahan Undang-undang No. 14/tahun 1985 tentang Mahkamah Agung. Sebab dalam Undang-undang ini kedudukan Kehakiman Syari'ah akan ditentukan;

Ketiga, Pembinaan yang dilakukan oleh Departemen Agama terhadap Kehakiman Syari'ah perlu diperingkatkan. Peningkatan yang diharapkan mencakup dua bidang: (a) Peningkatan organisasi pembinaan Kehakiman Syari'ah di Departemen Agama, dari peringkat Direktorat (eselon II) menjadi Direktorat Jenderal atau menjadi Dirjen (eselon I). Dengan peningkatan organisasi ini

diharapkan pembinaan kehakiman Syari'ah lebih berkembang. Dalam pada itu koordinasi dengan Mahkamah Agung sebagai lembaga tinggi Negara untuk kepentingan pembinaan Kehakiman Syari'ah juga akan berjalan secara lebih efektif dan efisien.; (b) Peningkatan sarana dan prasarana Kehakiman Syari'ah yang sampai saat ini masih sangat jauh tertinggal jika dibandingkan dengan lingkungan kehakiman lainnya.

Keempat, untuk mengantisipasi kemungkinan-kemungkinan yang akan terjadi di masa depan, termasuk kemungkinan penyatuan (satu atap) pembinaan Kehakiman Syari'ah di bawah mahkamah Agung, dipandang perlu menambah hakim agung dari lingkungan Kehakiman Syari'ah.

Pada perkembangan selanjutnya, ternyata kebijakan yang diambil berbeza. Kesepakatan di atas berubah dengan dipilihnya kebijakan satu atap Mahkamah Syari'ah di bawah Mahkamah Agung lebih cepat dari yang direncanakan. Sejak tahun 2004, Mahkamah Syari'ah secara administrative, organisatoris, dan pembinaan teknis, berpindah dari Departemn Agama ke Mahkamah Agung (Hj. Djazimah Muqaddas, 2011: 154-156). Maka selama proses 2 tahun sampai dengan tahun 2006 disahkanlah Undang-undang No. 3 tahun 2006 tentang Kehakiman Agama yang membuat sejarah baru Kehakiman Syari'ah satu atap di bawah Mahkamah Agung. Bererti selang waktu selama tujuh tahun sejak Undang-undang No. 7/1989 sampai Undang-undang No. 3/2006, rasmi Kehakiman Syari'ah berada dalam naungan Mahkamah Agung RI.

2.5.1 Kedudukan dan Berbidangkuasa Mahkamah Syari'ah.

Dengan pengesahan Undang-undang RI No. 7 tahun 1989 tentang Kehakiman Agama pada tanggal 29 Disember 1989 (Lembaran Negara No. 49 1989), ada beberapa hal penting yang patut dikemukakan. Antara lain dihapuskannya ketentuan yang mengatur ketergantungan kehakiman agama pada kehakiman umum. Sedangkan ketentuan pada pasal 63 ayat (2) dalam Undang-undang No. 1/1974 yang mengatur pengukuhan keputusan Mahkamah Syari'ah oleh Mahkamah Negeri dinyatakan tidak berlaku lagi.

Bidangkuasa Mahkamah Syari'ah selanjutnya tidak sahaja mengadili kes dalam perkahwinan (nikah, talak, cerai dan rujuk atau NTCR), tetapi juga kes-kes mengenai waris, wasiat, hibah, wakaf, dan sadaqah, persis dengan fungsi Mahkamah Syari'ah dalam berbidangkuasanya yang semula. Hingga menjelang disahkannya Undang-undang ini Mahkamah Syari'ah di wilayah Jawa-Madura dan Kalimantan Selatan misalnya, telah dikebiri oleh S. 1937 No. 116 dan No. 336 : tidak berkuasa mengadili kes kewarisan seperti Mahkamah Syari'ah di wilayah lain-lain, kerana pengaruh teori resepsi.¹⁰ Bahkan meskipun ketika Undang-undang No. 14/1970

¹⁰Teori Resepsi" (Theorie Receptio) adalah teori Barat yang untuk pertama sekali dilontarkan di Indonesia oleh C. Snouck Hurgronje (Penasihat Pemerintah Hindia Belanda dalam periode 1889-1936). Teori ini berpendirian bahawa sebenarnya yang berlaku di Indonesia adalah Undang-undang Adat. Dan ke dalam Undang-undang Adat ini memang ada sebahagian pengaruh Undang-undang Islam. Tetapi pengaruh Undang-undang Islam itu baru mempunyai kekuatan undang-undang kalau telah diterima (diresepsi) oleh Undang-undang Adat. Kerananya dalam hal terjadi kes perdata antar sesama orang Islam akan diselesaikan oleh hakim Islam apabila keadaan tersebut telah diterima oleh Undang-undang Adat mereka dan sejauh tidak ditentukan lain dengan sesuatu ordonasi. Teori ini selanjutnya diikuti oleh Ter Haar, Soepomo dan para mahasiswa Undang-undang Adat yang pada umumnya terdiri atas kaum priyayi Jawa. Mereka dengan dalih memperjuangkan menegakkan undang-undang adat menyatakan bahawa dalam kenyataan pengaruh Islam tidak mendalam pada aturan-aturan kewarisan dalam keluarga di Jawa dan di manapun di Indonesia. Kerana itu dalam masa pendudukan

tentang Ketentuan Pokok Kekuasaan Kehakiman diundangkan yang membahagi kekuasaan kehakiman dalam empat lingkungan kehakiman yang sama derajatnya. Tetapi kenyataannya, kedudukan Mahkamah Syari'ah masih belum setanding dengan lingkungan kehakiman lainnya. Kerana Mahkamah-mahkamah Syari'ah di Indonesia di samping tunduk pada produk Undang-undang zaman kolonial yang tidak seragam, juga setiap keputusannya memerlukan "fiat" dari Mahkamah Negeri.

Kesan bahawa untuk meningkatkan kedudukan serta memulihkan bidang kuasa Mahkamah Syari'ah di Indonesia mesti melalui perjuangan, ini juga tampak dari betapa panjangnya proses perjalanan menuju lahirnya Undang-undang No. 7/1989. Persiapan ke arah penyusunan Rencana Undang-undang Kehakiman Agama itu telah dirintis sejak tahun 1971 oleh Menteri Agama. Pada tahun 1982 tim inti penyusunan dan pembahasan Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah dibentuk oleh Menteri Kehakiman. Izin presiden baru diperoleh melalui Sekretariat Negara pada 13 September 1983 dan 29 Februari 1984. Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah telah diselesaikan oleh tim pada bulan March 1984. Kerana berbagai alasan penyempurnaan serta pertimbangan politik, Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah oleh Pemerintah baru boleh diajukan ke Dewan

Jepang ketika tokoh-tokoh Islam seperti Abikusno Tjokrosujoso dalam sidang tertutup Sanyo Kaigi (Dewan Pertimbangan) secara gigih menuntut berdirinya Mahkamah Syari'ah atau memulihkan kedudukan serta bidangnya, harus berhadapan dengan Soepomo serta tokoh-tokoh lebih moderat seperti Mohammad Hatta dan Sartono. Bagi Hatta dan Sartono, untuk mengurus kes-kes yang melibatkan orang Islam tidak perlu harus ada "Mahkamah Syari'ah Islam", tetapi cukup melalui Mahkamah biasa. Lihat Arso Atmodjo, "Umat Islam wajib Mendukung RUUPA", dalam Mimbar Ulama (Jakarta Majalah Bulanan No. 142 Tahun XIV, 1989), hlm. 29-30. Dan lihat lebih lanjut M. Cholid dan Ahmadie Thata, "Si Bungsu Yang Ditunggu Bukan Hantu", dalam Tempo, hlm. 81.

Perwakilan Rakyat pada akhir tahun 1988 untuk selanjutnya dilaksanakan dalam tempoh waktu kurang lebih satu tahun (Agus Basri dkk, 1989 : 78 dan Edy Y. : 22-23).

Proses pembentukan Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah menjadi Undang-undang sedemikian lama dan berbelit-belit tersebut tampaknya kerana RUU-PA yang diajukan Pemerintah ke DPR merupakan usaha pembaharuan besar-besaran dalam hal kebijaksanaan kenegaraan mengenai Kehakiman Syari'ah. Sudah barang tentu dengan proses pembaharuan ini akan selalu ada pihak-pihak yang tidak diuntungkan --tak terkecuali umat Islam itu sendiri-- atau dibimbangkan akan timbul ancaman terhadap kestabilan nasional seperti dalam perdebatan selama sebelum dan ketika tengah berlangsungnya pembahasan di Dewan Perwakilan rakyat (Amran Nasution dkk, 1989 : 22-25) seperti dikemukakan dalam editorial majalah MimbarUlama, mereka yang tidak setuju terhadap diundangkannya Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah beralasan :

1. Kehakiman Syari'ah itu bertentangan dengan maksud mendirikan Negara Kesatuan;
2. Bertentangan dengan Pancasila;
3. Bertentangan dengan pasal 29 ayat (2) Undang-undang Dasar 1945 yang menegaskan kewajiban negara menjamin kemerdekaan beragama;
4. Bertentangan dengan persamaan semua warga negara dihadapan Undang-undang (iaitu tanpa membezakan agama dan kepercayaan), lihat (tim redaksi Mimbar Ulama : 2).

Dan menurut H. Arso Atmojo mereka yang menentang Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah diantaranya kerana dipengaruhi teori resepsinya Snouck atau bagi kalangan non-Islam tampak ada kecemburuan serta kebimbangan kalau-kalau berbidangkuasa Mahkamah Syari'ah ini semakin melebar. Secara andaian mereka juga mempersoalkan Piagam Jakarta, iaitu dengan Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah Piagam tersebut akan kembali dihidupkan. Penentangan itu juga dikaitkan dengan asas Wawasan Nusantara, bahawa Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah tidak mempunyai wawasan Nusantara Indonesia yang penduduknya mencakupi para penganut non-Islam (Arso Atmodjo, 1989 : 30).

Alasan-alasan ketidaksetujuan tersebut mendapat tentangan keras dari berbagai pihak, sehingga menimbulkan polemik terbuka khususnya dimedia cetak atau pers. Pada "Forum Orientasi Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah" yang diselenggarakan oleh Dewan Pimpinan Pusat Majelis Ulama Indonesia tanggal 8 Juli 1989 di Jakarta yang diikuti oleh pimpinan Ormas-ormas Islam, Ormas-ormas wanita, Pemuda dan Mahasiswa, Pimpinan-pimpinan Pesantren dan Perguruan Tinggi Islam, Pemuka-pemuka Agama dan Cendikiawan Muslim, Pengurus Majelis Ulama Indonesia dan dihadiri oleh pihak yang berkeelayakan wakil dari Departemen Agama serta Departemen Kehakiman dengan jumlah peserta lebih dari 100 orang, disepakati 9 (sembilan) butir kesimpulan.

1. Sesuai dengan petunjuk Presidean Mandataris Majelis Permusyawaratan Rakyat (MPR), bahawa Rancangan Undang-undang Kehakiman Agama tidak

ada sangkut pautnya dengan Piagam Jakarta, melainkan merupakan pengamalan ibadah Islamiyah seperti tersebut pada ayat (2) pasal 29 Undang-undang Dasar 1945.

2. Dari segi apapun, Rancangan Undang-undangKehakiman Syari'ah tidak bertentangan dengan Pancasila dan Undang-undang Dasar 1945.
3. Dari segi konstitusional, Rancangan Undang-undangKehakiman Agama dijamin keabsahannya berdasarkan Undang-undang No. 14 tahun 1970 dan Undang-undang lainnya.
4. Materi yang terkandung dalam Rancangan Undang-undangKehakiman Syari'ah pada hakikatnya merupakan Undang-undang sosial yang sudah berurat akar dan berlaku di kalangan masyarakat khususnya umat Islam sebagai bahagian terbesar dari bangsa ini sejak sebelum kolonial, dan Kehakiman syari'ah itu sekarang ini sudah sedemikian melembaga dalam melayani keperluan umat Islam yang sekarang jumlahnya mencapai 303 Mahkamah Syari'ah dan 18 Mahkamah Tinggi Agama.
5. Rancangan Undang-undangKehakiman Syari'ah merupakan bahagian tak terpisahkan dari Undang-undang nasional.
6. Sesuai dengan dasar-dasar konstitusional yang sudah berlaku di Negara Republik Indonesia, maka segala hal ikhwal yang menyangkut kehidupan bangsa dan negara secara keseluruhannya, termasuk kehidupan beragama dan kehakiman agama tidak terlepas dari tugas, tanggungjawab dan pengayoman Pemerintah.

7. Menyampaikan terimakasih kepada Pemerintah dan Dewan Perwakilan Rakyat yang begitu besar perhatiannya terhadap kehidupan beragama khususnya umat Islam dalam menjalankan ibadah menurut ajaran agama yang diyakininya.
8. Mengusulkan penyempurnaan atas Rancangan Undang-undang Kehakiman Syari'ah sebagai berikut:
 - a. Supaya pilihan Undang-undang dalam pasal 49 dihapus untuk terciptanya kepastian Undang-undang;
 - b. Supaya pasal 50 dihapuskan kerana kualifikasi Hakim Syari'ah sama dengan Hakim Kehakiman Umum.
9. Menyampaikan prihatin atas pemberitaan dalam beberapa media massa yang sudah cenderung menghina dan bersifat SARA (menghina Agama). Kerananya perlu segera ada peringatan dan kalau perlu diambil tindakan dari pihak yang berkuasa (Hasan Basri, 1990 : 27-28).

Dewan Perwakilan Rakyat dalam sidang-sidang pembahasannya, meskipun berjalan agak “panjang”, akhirnya dengan dukungan kuat dari terutama tiga fraksi (Golongan Karya, Angkatan Bersenjata Republik Indonesia, dan Parti Persatuan Pembangunan) diperoleh jalan kompromi, sehingga menghasilkan kesepakatan dapat disahkan Rancangan Undang undang Kehakiman Syari'ah menjadi Undang-Undang. Dan dengan disetujuinya oleh Dewan Perwaklilan Rakyat, serta disahkan oleh Presiden menjadi Undang-undang, sekurang-kurangnya ada enam gagasan pokok yang ingin dicapai oleh Undang-undang No. 7/1989.

1. Terlaksananya ketentuan-ketentuan yang termaktub dalam Undang-undang Ketentuan-ketentuan pokok Kekuasaan Kehakiman, terutama yang disebut dalam pasal 10 ayat (1) dan pasal 12;
2. Terjadi pembaharuan Undang-undang dalam makna peningkatan dan penyempurnaan pembangunan Undang-undang nasional dibidang kehakiman agama;
3. Mahkamah Syari'ah sebagai pelaksana kekuasaan kehakiman dalam lingkungan kehakiman agama akan mampu melaksanakan sendiri keputusan-keputusankerana sudah mempunyai kelengkapan Undang-undang acara dan perangkat pelaksana Undang-undang lainnya. Kedudukannya akan benar-benar sejajar dan setanding dengan Mahkamah-mahkamah dalam lingkungan kehakiman umum, ketenteraan, dan tata usaha negara;
4. Mahkamah Syari'ah akan mempunyai bidangkuasa yang sama di seluruh Indonesia;
5. Terciptanya unifikasi Undang-undang secara kehakiman Syari'ah yang akan dipergunakan sebagai pegangan oleh semua pihak, baik yang melaksanakan maupun yang mencari keadilan di lingkungan kehakiman Syari'ah itu. Hal ini akan memungkinkan terwujudnya ketertiban dan kepastian Undang-undang yang berintikan keadilan dalam lingkungan kehakiman agama;
6. Akan lebih memantapkan usaha penggalian berbagai asas dan kaedah Undang-undang melalui jurispruden, dalam hubungan ini (termasuk) asas-asas dan kaedah-kaedah Undang-undang Islam sebagai salah satu bahan baku

dalam penyusunan dan pembangunan Undang-undang nasional (Mohammad Daud Ali, 1990 : 17).

2.5.2. Dasar Fikiran Diundangkannya Undang-undang No. 7/1989

a. Tujuan Undang-undang No. 7/1989

Salah satu tujuan yang ingin dijelaskan dalam UU-PA No. 7/1989 adalah mempertegas kedudukan dan kekuasaan lingkungan kehakiman Syari'ah sebagai salah satu bahagian dari pelaksanaan "kekuasaan kehakiman" atau "judicpower" dalam Negara Republik Indonesia. Penegasan itu dapat disemak dalam rumusan pertimbangan :

Huruf c : bahawa salah satu upaya untuk menegakkan keadilan, kebenaran, ketertiban, dan kepastian Undang-undang tersebut adalah melaui Kehakiman Syari'ah sebagaimana yang dimaksud dalam Undang-undang No. 14 tahun 1970 tentang Ketentuan-ketentuan Pokok Kekuasaan kehakiman.

Huruf e : “. . . dipandang perlu menetapkan Undang-undang yang mengatur susunan, kekuasaan, dan Undang-undang acara Mahkamah dalam lingkungan Kehakiman Syari'ah”.

Kemudian pada Penjelasan Umum angka 1 dinyatakan lagi fungsi lingkungan kehakiman agama sebagai salah satu kekuasaan kehakiman, hanya meliputi “bidang tertentu”. Rumusan Penjelasan Umum ini semakin mempertegas kesetandingan lingkungan kehakiman Syari'ah sebagai kekuasaan kehakiman dengan lingkungan perdilan umum, kehakimanketenteraan dan kehakiman tata usaha negara. Masing-

masing lingkungan kehakiman tersebut dalam mengemban dan melaksanakan fungsi kekuasaan kehakiman, mempunyai bidangkuasa mengadili kes atau sengketa dalam “jurisdiksi” masing-masing tanpa “subordinasi” antara yang satu dengan yang lain, masing-masing secara otonomi berdiri sendiri dan langsung berpuncak pada Mahkamah Agung (fasal 2 dan fasal 3 ayat 2).

a. Konsepsi tentang Kesatuan Undang-undang Kehakiman Syari’ah

Dalam konsideran huruf d disebutkan : “. . . perlu segera diakhiri demi terciptanya kesatuan Undang-undang yang mengatur Kehakiman Syari’ah dalam kerangka sistem dan tata Undang-undang nasional berdasarkan Pancasila dan Undang-undang Dasar 1945”.

Penegasan demikian diperlukan, kerana sebelumnya masih terdapat keanekaragaman pengaturan Undang-undang bagi lingkungan kehakiman Syari’ah :

- 1) Peraturan tentang Kehakiman Syari’ah di Jawa dan Madura (Staatsblad Tahun 1882 Nombor 152 dihubungkan dengan Staatsblad Tahun 1937 Nombor 116 dan 610);
- 2) Peraturan tentang Kerapatan Qadi dan Kerapatan Qadi Besar untuk sebahagian Residensi Kallimantan Selatan dan Timur (Staatsblad Tahun 1937 Nombor 638 dan 639);
- 3) Peraturan Pemerintah Nombor 45 Tahun 1957 tentang Pembentukan Mahkamah Syari’ah/Mahkamah Syar’iyah di luar Jawa dan Madura (Lembaran Negara Tahun 1957 Nombor 99) lihat (Dewan Perwakilan Rakyat dan Presidean RI, 1982 : 2).

Memperhatikan segala keanekaragaman tersebut maka melalui pembangunan dan pembaharuan undang-undang yang tertuang dalam Undang-undang No. 7/1989, diatur suatu kesatuan Undang-undang lingkungan Kehakiman Syari'ah yang meliputi segala segi mulai dari kesatuan keseragaman susunan, kekuasaan dan Undang-undang acara termasuk kesatuan dan keseragaman berbidangkuasa yuridiksi. Ditegaskan dalam Bab III (Kekuasaan Mahkamah), sebagaimana dirinci dalam Pasal 49 ayat (1) :

Mahkamah Syari'ah bertugas dan berkuasa memeriksa, memutuskan dan menyelesaikan kes-kes diperingkat pertama antara orang-orang yang beragama Islam di bidang :

- a. Perkahwinan;
- b. Kewarisan, wasiat, dan hibah, yang dilakukan berdasarkan Undang-undang Islam;
- c. Waqaf dan shadaqah¹¹ (Dewan Perwakilan Rakyat dan Presidean RI, 1989 : 17 dan 48).

Ketika konsepsi kesatuan Undang-undang ini bermaksud mempertegas yuridiksi atau bidangkuasa Mahkamah Syari'ah mengadili kes-kes yang tertuang pada pasal 49, sedikit mengalami ganjalan dalam pandangan umum fraksi-fraksi, iaitu berkenaan

¹¹Dalam penjelasan pasal 49 ayat (2) disebutkan : yang dimaksud dengan bidang perkahwinan yang diatur dalam Undang-Undang Nombor 1 Tahun 1974 tentang Perkahwinan antar lain adalah : 1. Izin beristeri lebih dari seorang; 2. Izin melangsungkan perkahwinan bagi orang yang belum berusia 21 (dua puluh satu) tahun, dalam hal orang tua atau wali atau keluarga dalam garis lurus ada perbezaan pendapat; 3. Dispensasi perkahwinan; 4. Pencegahan perkahwinan; 5. Penolakan perkahwinan oleh Pegawai Pencatat Nikah; 6. Pembatalan perkahwinan; 7. Gugatan kelalaian atas kewajipan atas kewajipan suami atau isteri; 8. Perceraian kerana talak; 9. Gugatan perceraian; 10. Penyelesaian harta bersama; dan seterusnya. . . hingga angka 22.

dengan usul salah satu fraksi tentang asas “pilihan Undang-undang”.¹²namunkeranapasal tersebut semata-mata mengatur bidangkuasaMahkamah Syari’ah, maka yang berkenaan dengan asas pilihan Undang-undang dianggap cukup dimasukkan ke dalam Penjelasan umum angka 2 alinea 6: “Sehubungan dengan hal tersebut, para pihak sebelum berkes dapat mempertimbangkanuntuk memilih Undang-undang apa yang dipergunakan dalam pembahagian warisan”. Selain pilihan Undang-undang mengenai kes waris tersebut serta sengketa yang diatur pada pasal 50,¹³ adalah mutlak berada dalam kesatuan yurisdiksi Mahkamah Syari’ah, termasuk kes waris yang atas pilihan Undang-undangnya dilakukan berdasarkan Undang-undang Islam.

b. Memurnikan Fungsi Kehakiman Syari’ah

Yang dimaksud dengan istilah “memurnikan” di sini seperti dikemukakan oleh Yahya Harahap, adalah “layak” kewujudannya, “murni” fungsinya serta “lengkap” susunan dan kekuasaannya sehingga mencapai peringkat sebagai lembaga kekuasaan kehakiman yang sebenarnya. Kerananya tidak lagi terkesan gambaran seolah-olah

¹²Ada tiga pendapat tentang “pilihan undang-undang” yakni :

- a. Pendapat pertama : menghendaki adanya pilihan undang-undang yang seluas-luasnya bagi para pencari keadilan dalam bidang Perkahwinan, Kewarisan, Hibah, Wasiat, Wakaf, dan Shadaqah;
- b. Pendapat kedua : menghendaki tidak adanya pilihan Undang-undang bagi para pencari keadilan yang beragama Islam dalam keenam bidang itu;
- c. Pendapat ketiga : menghendaki adanya pilihan Undang-undang bagi para pencari keadilan dalam bidang Kewarisan, Hibah dan Wasiat saja. Lihat “Komentari F-PDI” dalam Catatan Rapat Pansus RUU tentang Kehakiman Syari’ah (Jakarta : DPR 25 September 1989) hlm. 11-12; lihat juga Ach. Rustandi dan Muchyiddin Effendi S. 16-17
- d.

¹³UU-PA No. 7/1989 fasal 50 tersebut menyatakan : “Dalam hal terjadi sengketa mengenai hak milik atau keperdataan lain dalam kes-kes sebagaimana dimaksud dalam fasal 49, maka khusus mengenai objek yang menjadi sengketa tersebut harus diputuskan lebih dahulu oleh Mahkamah dalam lingkungan Kehakiman Umum”. Lihat Zain Badjeber dan Abd. Rahman Saleh, 1989 : 2.

kehakiman Syari'ah tidak lebih dari pada kehakiman semu dan lumpuh sebagaimana yang sudah berjalan ratusan tahun. Selama itu meskipun secara formal dan Undang-undang kehakiman Syari'ah dilimpahi berbidangkuasa melaksanakan kekuasaan kehakiman, tetapi secara realiti ia lumpuh, pincang dan tidak sempurna dalam melaksanakan fungsi kehakiman. Malahan ia dapat dianggap lebih rendah di bawah subordinasi Mahkamah Negeri. Kerana sejak dahulu, putusan-putusan Mahkamah Syari'ah meskipun telah berkekuatan Undang-undang tetap, harus dimintakan executoirverklaaring (pengukuhan eksekusi) kepada Mahkamah Negeri. Mahkamah Syari'ah tidak berkuasa mengeksekusi atau melaksanakan wakilnya sendiri atas alasan kerana ia tidak memiliki peranangkat pejabat "Juru Sita". Dengan diundangkannya UU-PA No. 7/1989, fungsi dan struktur kehakiman agama disempurnakan dan ditegakkan secara "murni" tanpa campur tangan lingkungan kehakiman umum. Hal itu diamanatkan dalam Bab VII Peraturan Peralihan pada fasal 107 ayat 1 huruf d dan Bab II bahagian kedua, paragraf 3 tentang juru sita sebagaimana yang diatur dalam pasal 38. Pasal 107 ayat 1 huruf d berbunyi :

Ketentuan sebagaimana yang dimaksud dalam pasal 63 ayat (2) Undang-undang Nombor 1 Tahun 1974 tentang Perkahwinan (Lembar Negara Tahun 1974 Nombor 1, tambahan Lembaran Negara Nombor 3019), dinyatakan tidak berlaku.

Bererti hapus sudah lembaga "pengukuhan" dan hapus juga bidangkuasa campur tangan Mahkamah Negeri Terhadap putusan Mahkamah Syari'ah. Begitu juga, pasal 38 telah memberi apa yang belum dimiliki Mahkamah Syari'ah, bahawa

“Pada setiap Mahkamah Syari’ah ditetapkan adanya Juru Sita dan Juru Sita Pengganti”. Dengan diinstrukturkannya secara “fungsional” jabatan juru sita pada setiap Mahkamah Syari’ah, sempurna sudah organisasi lembaga kehakiman agama dalam melaksanakan fungsi kehakiman. Kerananya secara utuh Mahkamah Syari’ah sudah mandiri dan otonomi melaksanakan fungsi bidanguasa kehakimannya, mulai dari awal proses sampai pada pelaksanaan atau eksekusi putusan. Tentu dalam menghadapi beban fungsi yang boleh dibilang baru ini tidak boleh dilepas dan diserahkan sepenuhnya kepada kemampuan lingkungan kehakiman putusan. Kesediaan dan kemahuan kerja keras mereka harus dibantu¹⁴ serta didukung oleh Mahkamah Agung dan Depatemen Agama. (M. Yahya Harahap, 1990 : 25-36).

c. Reformasi Undang-undang Kehakiman Syari’ah No. 3 tahun 2006

Reformasi Undang-undang, sebagaimana perubahan Undang-undang No 7 tahun 1989 menjadi Undang-undang No 3 tahun 2006, merupakan perjalanan panjang selama 17 tahun (ibarat gadis sudah berusia remaja), namun apakah semua persoalan Undang-undang yang menjadi berkelayakansinya dapat diselesaikan dengan adil atau bahkan memiliki kekuatan sesuai dengan bidanguasanya. Ternyata perubahan itu masih terdapat persoalan dan isu, misal: bila terjadi pelanggaran terhadap Peraturan Daerah, dan di dalam Perda tersebut tentang sanksi menunjuk lembaga Mahkamah Syari’ah menyelesaikan pelanggaran yang bersifat ta’zir.

¹⁴Bantuan menyiapkan perangkat Undang-undang dan petunjuk operasionalnya, serta bantuan peningkatan personilnya.

Sementara, bahawabidangkuasaKehakiman Syari'ah hanya memeriksa, memutus dan menyelesaikan kesperkahwinan, wasiat, perceraian, hibah, waris, infaq, zakat, shadakah dan ekonomi Syari'ah, fasal 49 Undang-Undang no 3 tahun 2006 (tidak termasuk kes pelanggaran Peraturan Daerah). Sementara Kalimantan Selatan khususnya kota Banjarmasin banyak sekali melahirkan peraturan daerah (Perda) tercatat di Dewan Perwakilan Rakyat Kota Banjarmasin 5 tahun terakhir lebih dari sepuluh buah Perda telah disahkan. Semestinya perubahan Undang-undang, Undang-undang, regulasi secara terus menerus disesuaikan dengan keperluan sosial (*social engeneering*), (Suryono Sukanto, 1997: 39), dengan meninggalkan nilai-nilai yang buruk dan tidak berkeadilan serta mengurangi bias jenis kelamin. Oleh kerananya perubahan ini mutlak harus dilakukan.

Pengalaman menunjukkan bahawa proses penyusunan Undang-undang sering mendapat resistensi dari berbagai pihak kerana mempunyai kepentingan dan agenda tersendiri. Bagaimana sukarnya perdebatan yang terjadi dalam menetapkan dan menggolkan suatu Undang-undang lazim dijumpai di lembaga legeslatif kerana masing-masing pihak memiliki kepentingan sendiri, bahkan merebak kepada kepentingan politik dan sifatnya hanya kepentingan sesaat serta sebahagian kalangan saja. Satu hal yang perlu dicatat siapa sebenarnya pihak-pihak yang berperanan dalam menyusun suatu Undang-undang baru atau dalam mereformasi Undang-undang. Apakah pihak-pihak yang perlu didengar suara dan aspirasinya sudah dilibatkan? (Romany Sihite, 2007: 151). Proses lahirnya perundang-undangan di Indonesia, ternyata menampakkan keunikan, terutama jika dilihat dari segi jumlah

anggota legislatif lelaki dan wanita yang tidak seimbang, wanita hanya menempati 11% dari seluruh kursi anggota Dewan Perwakilan Rakyat. Apalagi jika diamati bahawa 11% anggota legislatif wanita belum tentu semuanya memiliki responsive/sensitive gender dalam setiap pengambilan keputusan menyangkut keperluan wanita. Adalah kemajuan yang pesat dan kesedaran yang tinggi jika legislatif lelaki sudah berpihak kepada lelaki terhadap masalah-masalah yang dihadapi wanita terutama di depan Undang-undang, sehingga rasa keadilan dapat diraih oleh wanita dan lelaki secara seimbang.

Perubahan pola berfikir (mind set) dari nilai-nilai androsentris (memandang sesuatu dari perspektif lelaki) menuju pendekatan berdasarkan gender perlu dibangun dengan kesedaran akan keperluan dan pengalaman-pengalaman wanita yang berbeza dengan lelaki agar mereka lebih memiliki empati terhadap korban (terutama pihak yang dirugikan) dalam melakukan tugas pemeriksaan, penyidikan dan atau proses kehakiman. Lembaga dan jajaran Undang-undang mesti membuka diri untuk bekerja secara integrative dengan berbagai pihak dan interdisipliner dengan melibatkan para ahli (psikologi, pekerja sosial) agar lebih mampu meneliti data/keterangan, dan bahkan barang bukti sebagai sarana menyusun hujahan wakil serta pelbagai kepentingan di persidangan sehingga membuahkan wakil yang berkeadilan gender.

Walaupun sesungguhnya bahawa Undang-undang nomor 3 tahun 2006, sebagaimana termaktub dalam konsideran (menimbang, huruf a): bahawa Negara Kesatuan Republik Indonesia merupakan Negara Undang-undang yang berdasarkan Pancasila dan Undang-undang Dasar Negara Republik Indonesia Tahun 1945,

bertujuan untuk mewujudkan tata kehidupan bangsa, Negara dan masyarakat yang tertib, bersih, makmur dan berkeadilan. Rasa keadilan yang diciptakan oleh perubahan Undang-undang ini ternyata lebih banyak bersifat secara kelembagaan dan perubahan organisasi dan tata Negara republik Indonesia Tahun 1945, bertujuan untuk mewujudkan tata kehidupan bangsa, Negara dan masyarakat yang tertib, bersih, makmur dan berkeadilan. Rasa keadilan yang diciptakan oleh perubahan Undang-undang ini ternyata lebih banyak bersifat secara kelembagaan dan perubahan organisasi dan tata kerja lembaga kehakiman Syari'ah yang sebelumnya berada di dalam Departemen Agama RI, kemudian berpindah tempat di bawah Mahkamah Agung RI (lihat konsideran, menimbang huruf b). Kecuali beberapa pasal yang memberikan bidangkuasa untuk memeriksa, memutus, dan menyelesaikan kes yang sebelumnya hanya 6 kes, selanjutnya menjadi 9 kes, dengan penambahan zakat, infaq dan ekonomi syari'ah (pasal 49). Pasal 50 terjadi perubahan yang cukup signifikan yakni, pasal 50 (2), Apabila terjadi sengketa hak milik sebagaimana dimaksud pada ayat(1) yang subyek Undang-undangnya antara orang-orang yang beragama Islam, objek sengketa tersebut diputus oleh Mahkamah Syari'ah bersama-sama kes sebagaimana dimaksud dalam pasal 49. Selanjutnya pada pasal 52A, Mahkamah Syari'ah memberikan *istbat kesaksian rukyat hilal* dalam penentuan awal bulan pada tahun hijriah. Pasal 106A masih tetap berlaku Undang-undangnombor 7/1989, sepanjang tidak bertentangan dan belum diganti dengan Undang-undangnombor 3/2006. Perubahan yang terjadi sebanyak 42 pasal termasuk rangkaian ayat-ayatnya, terdiri dari pasal 2, 3A, 4, 5, 11, 12, 13, 14, 15, 16, 17, 18, 19, 20, 21, 25, 27, 28, 29,

30, 31, 32, 33, 34, 35, 36, 37, 39, 40, 41, 42, 44, 45, 46, 47, 48, 49, 50, 52A, 90, 105, dan 106A. Selanjutnya pada bahagian penjelasan Undang-undangnombor 3/2006 tentang pindaan atas Undang-undangnombor 7/1989, tentang Kehakiman Agama yang menyatakan: “Para Pihak sebelum mengemukakan kes boleh mempertimbangkan untuk memilih Undang-undang apa yang dipergunakan dalam pembahagian warisan” dinyatakan dihapus. Ini berartibahawa bagi yang terlibat beragama Islam sudah tidak ada pilihan Undang-undang lain kecuali berdasarkan waris Islam (kepastian Undang-undang). Dengan kepastian Undang-undang diharapkan akan membawa pada pembaharuan Undang-undang terutama dalam penerapan Undang-undang yang sudah pasti dan tetap, tidak akan berubah dan berlaku kepada siapapun sepanjang dalam kes-kes yang sama.

2.6. Kesimpulan:

Latar belakang terjadinya perkahwinan sirri di masyarakat diwarnai banyaknya alasan dan sebab. Ditambah sikap dari sebahagian masyarakat terhadap Undang-undang. Sebahagian masyarakat ada yang bersikap masa bodoh terhadap ketentuan yang menyangkut perkahwinan, terutama yang berkaitan dengan keharusan pencatatan perkahwinan. Ketentuan pencatatan dianggap sebagai peraturan yang sukar dan memperlambat perkahwinan. Pelaku perkahwinan sirri tidak dianggap melakukan tindak kemaksiatan dan tidak dikategorikan mengerjakan perbuatan melawan Undang-undang.

Dalam ayat 1 dan 2 seharusnya dipahami secara komulatif bukan sebagai syarat alternative sahnya perkawinan. Ketetapan aturan izin poligami kerana praktik

perkahwinan sirri ini dilakukan antara lain disebabkan mereka melakukan perkawinan poligami tanpa izin dan tidak tercatat. Padahal izin poligami hanya dibolehkan dengan alasan yang cukup ketat.

Untuk menghindari prosedur perkawinan poligami yang dianggap konplik dan terlalu bertele-tele, sebagai salah satu penyebab adanya perkahwinan poligami yang dilakukan secara sembunyi dan tidak tercatat.

Kemudian hal yang terkait dengan perkahwinan sirri adalah perkahwinan sirri. Perkahwinan sirri dilakukan oleh mereka yang berada dibawah umur, kebolehan berkahwin dan diatur oleh Undang-undang, padahal seharusnya mereka harus mengajukan permohonan dispensasi kahwin ke Mahkamah. Bagi mereka yang ingin melakukan perkahwinan diusia dini hal itu dianggap sukar dan berbelit-belit, sehingga dilakukan secara sirri.

Sehingga jelaslah bahawa perkawinan sirri adalah sebagai jalan keluar yang tidak resmi terhadap perkahwinan dini dan perkahwinan poligami. Peran Mahkamah dalam hal ini sebenarnya sebagai solusi terutama yang berkenaan dengan perkahwinan poligami agar terhindar dari perkahwinan sirri. Karena perkahwinan sirri bukanlah solusi, permohonan dispensasi hanya bersifat formaliti sebab mereka telah mengadakan perkahwinan sirri karena pihak wanita telah mengandung sebelum perkahwinan secara sirri.

Perananwanita di sektor awam, nampaknya banyak yang menggembirakan untuk menuju pada kesetaraan gender.Penyertaanwanita sering menempatkan mereka pada kedudukan yang marginal (lihat Cornwall 2000, dan Verant 2009), namun

masih berupaya untuk pemberdayaan dan kesetaraan. Kajian sosial menunjukkan bahawa wanita adalah memiliki kemampuan bekerjasama yang baik dan kompromi yang bijaksana (Mathewson, 2007: 73). Kepemimpinan bagi wanita nampaknya juga merupakan perjuangan panjang, kerana berbagai halangan, halangan budaya, perkahwinan, keluarga dan tanggungjawab (Haris cs, 2007: 75), mengutip (Steffy, 2002: 89). Di USA wanita lebih banyak menjadi guru (70%), berbeza dengan lelaki masuk dunia pendidikan tujuannya jelas untuk memimpin, sedang perempuan hanya untuk menjadi guru (Ortiz, 1982: 69, dan Pankake 1995: 77), di Rusia lebih banyak wanita yang berpendidikan tinggi daripada lelaki, berbeza dengan Indonesia sebaliknya lelaki lebih banyak berpendidikan tinggi dibandingkan wanita. Berkaitan peranan wanita dalam kepemimpinan (Virginia Sapiro, 2008), peranan wanita dalam kedudukan pendidikan tinggi telah meningkat secara dramatis dalam kurun waktu 20 tahun, termasuk peningkatan Presidean perempuan dari 9% menjadi 23%, termasuk Indonesia pernah dipimpin oleh seorang Presiden wanita, meskipun demikian namun bahawa budaya dan iklim masih menampakkan sikap negatif atau bias gender.

Tinjauan sejarah perjuangan wanita Indonesia, adalah perjuangan panjang dimulai dengan Ibu Kartini dan tokoh-tokoh lainnya. Nampaknya perjuangan tersebut tidak berakhir, terus berterusan berkesinambungan, dari perjuangan memperoleh kedudukannya yang sejajar, setara, dan berkeadilan. Sekarang secara perundangan formal berhasil menempatkan politik wanita dengan memperoleh kuota sekurang-kurangnya 30% dalam calon pemilihan anggota legislatif diparlimen.

Badan Kehakiman Syari'ah di Indonesia, mengalami perkembangan sejak dari majlis kerapatan Keagamaan dengan amat sederhana, sehingga awal kemerdekaan banyak mengalami perubahan. Kemudian berselang waktu yang cukup panjang sehingga lahirnya Undang-undang No. 1/1974, dan sebelumnya didahului dengan Undang-undang No. 14/1970, tentang Pokok-Pokok Kekuasaan Kehakiman, selama 15 tahun peraturan perundangan di Kehakiman Syari'ah bertahan, sampai dengan tahun 1989, lahirlah Undang-undang No. 7/1989. Maksudnya memberikan landasan terbentuknya Mahkamah Syari'ah yang mandiri setanding dengan kedudukan dan bidangkuasamahkamah di lingkungan kehakiman lainnya. Sepuluh tahun kemudian lahir Undang-undang No. 35 tahun 1999, dengan perubahan besar, sekaligus perubahan Undang-undang No. 14/1974 dan perubahan Badan Kehakiman Agama secara organisatoris, administrative dan finansial berada di bawah kekuasaan Mahkamah Agung. Kemudian di pinda lagi dengan Undang-undang No. 4 dan 5 tahun 2004 tentang pokok-pokok kekuasaan Mahkamah Agung Masa tenggang 7 setelah UU No. 35/1999, berikutnya Undang-undang No 7/1989 kembali mengalami perubahan dengan Undang-undang No. 3/ tahun 2006. Sekurang-kurangnya harapan bahawa perubahan lahirnya Undang-undang No. 3/2006, akan membawa angin segar dalam hal: (a) mempertegas kedudukan, bidangkuasa dan kekuasaan lingkup Kehakiman Syari'ah; (b) Mengokohkan kesatuan Undang-undang Kehakiman Syari'ah; (c) Memurnikan fungsi Kehakiman Syari'ah; (d) Reformasi Undang-undang di lingkungan Kehakiman Syari'ah, dan pembaharuan Undang-undang nasional.

BAB III

METODOLOGI PENYELIDIKAN

3.1. Bentuk Kajian.

Bentuk kajian digunakan iaitu kajian kepustakaan. Kajian kepustakaan bermaksud menelaah sejumlah literatur berkaitan dengan wanitadan Undang-undang secara umum serta perlindungan bagi kaum wanita dalam Undang-undang dan Mahkamah secara khusus. Berdasarkan kaedah ini dapat diperolehi pengetahuan teoritikal tentang tema tersebut dan dijadikan kerangka asas pengembangan konsep-konsep serta referensi dalam rangka analisis terhadap objekpengkajian.

Banyak langkah dan cara untuk memperoleh sesuatu pengetahuan. Salah satunya dapat ditemukan melalui membaca bahan-bahan kepustakaan. Membaca atau menelaah bahan-bahan kepustakaan hingga menghasilkan pengetahuan yang difokuskan adalah dengan teknik “baca terprogram”. Dalam rangka ini, katalog serta sistem informasi kepustakaan sangat membantu menentukan pilihan bahan-bahan literatur yang memuat konsep-konsep tertentu mengenai pengetahuan yang dicari atau dipelajari. Kecuali bahan-bahan literatur di toko-toko buku dan perpustakaan peribadi, hampir semua perpustakaan telah memiliki katalog dan sistem informasi seperti di Perpustakaan “Sultanah Bahiyah” Universiti Utara Malaysia, perpustakaan IAIN Antasari Banjarmasin, Perpustakaan Badan Pembinaan Undang-undang Nasional (BPHN) Jakarta, dan Perpustakaan Daerah Kalimantan selatan, serta perpustakaan lainnya yang memungkinkan untuk diakses. Telaah literatur dilaksanakan sejak tahun 2010 sampai berakhir analisis kajian ini.

Pengkajian turut dibuat terhadap naskah Undang-undang No. 7 Tahun 1989 tentang (Undang-undang Acara) Peradilan Agama (UU-PA No. 7/1989) berikut rangkaian penjelasannya dan mengalami pindaan menjadi Undang-undang No. 3 tahun 2006. Pelbagai peruntukan lain yang diperuntukkan dalam Undang-undang ini perlu dilakukan pengamatan secara terperinci, termasuk Undang-undang No. 1/1974 berikut penjelasannya dan sejumlah peruntukan organik yang berkaitan dengan Undang-undang Peradilan Agama No. 7/1989 dan Undang-undang No. 3 tahun 2006 (pindaan). Pengamatan turut dilakukan terhadap sejumlah dokumen bahan-bahan perbicaraan dan laporan di Dewan Perwakilan Rakyat Republik Indonesia (DPR RI) setelah disahkan UU-PA No. 7/1989. Di samping itu, pandangan-pandangan umum di media massa setelah disahkannya Undang-undang tersebut penting juga disemak. Sementara itu kajian kes Undang-undang keluarga, dalam rangka pengamatan terhadap proses penyelesaian prosedur perbicaraan di Mahkamah Syari'ah termasuk mengenai Nikah Talak Cerai serta Rujuk (NTCR) dari institusi-institusi yang berkaitan (terutama Jabatan Pentadbiran Agama), kumpulan keputusan Mahkamah Agama RI, serta himpunan Jurisprudensi dari pelbagai Mahkamah Syari'ah serta Badan Mahkamah Agama Mahkamah Agung RI, sangat penting untuk ditelaah dan diteliti.

Kajian terhadap kes-kes juga dilakukan secara lapangan untuk memperoleh gambaran secara nyata hal-hal berkenaan dengan prosedur Mahkamah/proses perbicaraan di Mahkamah Syari'ah, persepsi umum tentang perlindungan Undang-undang bagi kaum wanita menurut para hakim

agama serta pihak-pihak yang berkaitan dengan perkara tersebut. Kajian lapangan dapat dianggap memadai dengan fokus pengamatan di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin, selanjutnya disokong dengan data dari Mahkamah Tinggi Syari'ah Banjarmasin dan dilengkapi dengan kaedah temu bual bersama Hakim Agung Republik Indonesia.

3.2. Teknik Pengumpulan Data

Pengumpulan data masanya cukup panjang lebih dari dua tahun, sebab beberapa kes dilakukan melalui temu bual mendalam, demikian pula temu bual bersama para pihak yang sedang dalam proses perceraian dan pasangan yang sudah bercerai, bahkan ada yang sudah tidak tinggal di kota Banjarmasin lagi. Masa temubual diawali sejak tahun 2011 sampai awal tahun 2013. Dalam hal tertentu pernah dilakukan beberapa kali perjumpaan dengan pihak yang terbabit. Kedapatan juga tempat tinggal responden sangat jauh, atau bahkan perlu mengadakan beberapa kali kunjungan ke tempat tinggal pihak responden, disebabkan kesibukan masa mereka. Jumlah responden dari pihak yang berperkara 21 orang, sedangkan dari pihak Hakim tingkat pertama, tingkat banding dan Kasasi berjumlah 19 orang. Pengumpulan data pada tingkat pertama dan tingkat banding untuk para Hakim berjalan dengan lancar, sedangkan pada tingkat Kasasi ada sedikit persoalan, ketika data sudah lengkap, ternyata hilang karena kerusakan media (flashdisk) dan belum sempat dibackup di media lain. Sehingga pengkaji harus melaksanakan temu bual kembali dalam tiga masa yang berbeda. Dibalik itu semua didapati oleh pengkaji kelengkapan data yang dikumpulkan untuk memperkaya dapatan kajian sesuai dengan objek kajian.

Pengumpulan data dilengkapi dengan pelbagai macam teknik yang dipilih disebut dengan teknik triangulasi. Dalam teknik triangulasi diartikan sebagai teknik pengumpulan data yang bersifat menggabungkan dari pelbagai teknik pengumpulan data dan sumber data yang telah ada. Pengkaji melakukan pengumpulan data secara triangulasi, maka sebenarnya pengkaji mengumpulkan data yang sekaligus menguji kredibiliti data, bagi memastikan kesahan dan kebolehpercayaan data pelbagai teknik pengumpulan data daripada pelbagai sumber data dilakukan oleh pengkaji.

Teknik Triangulasi, bererti pengkaji menggunakan teknik pengumpulan data yang berbeza-beza untuk mendapatkan data dari sumber yang sama. Di sini pengkaji menggunakan observasi, temu bual, dan analisis kandungan dokumen sumber data yang sama dan serentak. Selanjutnya triangulasi sumber bererti, untuk mendapatkan sumber dari data yang berbeza-beza dengan teknik yang sama (Sugiyono, 2008: 83). Oleh kerana itu, menurut Susan Stainback 1988, dalam (Sugiyono, 2008: 85), tujuan dari triangulasi bukan untuk mencari kebenaran tentang beberapa fenomena tetapi lebih pada peningkatan pemahaman pengkaji terhadap data yang telah ditemui.

Tujuan pengkajian kualitatif memang bukan semata-mata mencari kebenaran, tetapi lebih pada pemahaman pengkaji terhadap subjek, kerana dalam proses memahami subjek mungkin apa yang dikemukakannya salah, kerana tidak sesuai dengan teori atau tidak sesuai dengan Undang-undang (tetapi itulah fakta Undang-undang yang dijadikan sebagai data).

Selanjutnya Mathinson dicatatkan oleh Sugiyono, (2008: 85), nilai dari teknik pengumpulan data dengan triangulasi adalah untuk mengetahui data yang diperolehi amat luas, tidak konsisten atau wujud pertentangan fakta. Oleh kerana itu diharapkan dengan menggunakan teknik triangulasi dalam pengumpulan data, maka data yang diperolehi akan lebih konsisten, tuntas dan pasti. Triangulasi akan lebih meningkatkan kekuatan data, kerana dilakukan secara terus menerus sehingga tepat dan variasi data semakin banyak jika dibandingkan dengan hanya satu teknik pendekatan.

Berikut satu persatu diuraikan ketiga-tiga jenis teknik pengumpulan data yang digunakan:

a. Observasi

Observasi iaitu pengamatan langsung terhadap prosiding atau perbicaraan di Mahkamah Agama sejak peringkat awal diterima proposal kajian ini, hingga mengikuti semua proses perbicaraan dalam kes yang berkaitan dengan pengkajian yang sedang dilakukan. Selanjutnya hari-hari perbicaraan di Mahkamahagama amat penting untuk dihadiri oleh pengkaji, agar semua kes dapat dihimpun dan diteliti dengan maksimum dan baik. Observasi yang telah digunakan pengkaji adalah model yang dikembangkan oleh James P. Sparadley (1980: 79) dalam bukunya yang berjudul Participant Observation, dan Sugiyono (2008: 57) dengan judul bukunya Memahami Pengkajian Kualitatif. Kemudian digarapkan dengan bentuk yang lebih praktis sebagaimana yang dikembangkan oleh Sutopo (2002: 111), yakni observasi berpenyertaan dan observasi tidak berpenyertaan. Observasi selain mempunyai fungsinya sendiri sebagai cara

memperoleh data pada tempat atau peristiwa, ia juga memiliki fungsi mendukung teknik pengumpulan data yang lain seperti wawancara dan kajian dokumentasi.

Observasi berpenyertaan dimaksudkan di sini adalah proses beracara yang harus diikuti secara penuh dan optimum dalam proses percabaraan menyangkut kes-kes yang diteliti. Namun, dalam pengkajian ini perlu mengelakkan situasi yang tidak selesa atau dapat mengganggu ketenteraman percabaraan atau aktivitisubjek. Bahkan berubahnya objekpengkajian misalnya: mencatat, merakam atau mengambil gambar tidak akan dilakukan. Hal demikian dibimbangi akan menjejaskan situasi tenang atau otoriti data yang dikaji, meskipun dalam pendekatan kualitatif menurut Burhan Bungin (2008: 69) aktiviti demikian boleh dilaksanakan. Observasi berpenyertaan sangat bergantung dengan apa yang ada terjadi pada subjek dan objekpengkajian.

Manakala data itu diperlukan untuk diamati oleh pengkaji, namun pengkaji tidak boleh melaksanakan kaedah observasi jika percabaraan tertutup kerana kehadirannya melibatkan para hakim dan pihak yang bertikai sahaja. Namun selesai percabaraan tertutup pengkaji mampu mengamati suasana yang terjadi setelah para pihak/hakim keluar dari sidang tertutup (raut wajahnya, gerak-gerinya dan suasana psikologi pada saat itu). Kehadiran pengkaji pada saat itu disebut dengan observasi berpenyertaan pasif.

Observasi tidak berpenyertaan adalah bentuk atau teknik observasi yang dilakukan di luar fokus data yang dimaksudkan. Misalnya untuk melihat tentang perlindungan Undang-undang yang diputuskan oleh Mahkamah Syari'ah

melalui Undang-undang dalam kes cerai thalaq/cerai gugat, apakah sudah memperhatikan alasan kes yang dijadikan faktor penyebab keputusan hakim dalam sebuah perbicaraan. Keadaan demikian memerlukan pengamatan tentang faktor penyebab sesungguhnya/sebenarnya yang terjadi bagi pihak pencari keadilan/pihak yang terlibat. Bahkan tidak mustahil kes yang sesungguhnya disebabkan oleh pihak lain kerana ada kepentingan tertentu, bukan keadaan/kejadian yang sebenarnya. Dalam keadaan seperti ini perlu untuk memilih teknik observasi tidak berpenyertaan, dan diperlukan peralatan bantu sebagai bukti fizikal seperti foto, alat perakam (tape recorder), handycame, atau boleh dimaksud sebagai cara non-interaktif.

Di samping observasi, pengamatan secara lebih mendalam dilakukan dengan,

b. Wawancara/temu bual.

Wawancara berguna untuk mengkonstruksikan, memprojeksikan, mengorganisasikan, memperluas konstruksi, pelbagai bentuk pernyataan orang, peristiwa, perasaan, motivasi, kepedulian, respons, gugatan, keputusan dan lain-lain (lihat Lincoln & Guba, 1985: 265-267). Wawancara yang akan dilakukan dibezakan dalam dua hal, yakni berstruktur dan tidak berstruktur.

Wawancara berstruktur dilakukan apabila permasalahan yang hendak dicarikan jawapannya daripada informan telah diketahui terlebih dahulu. Oleh sebab itu diperlukan senarai soalan (pedoman/protokol wawancara) sebelum dilakukan wawancara. Misalnya, wawancara kepada pihak-pihak yang berkepentingan secara langsung (pemohon/ termohon dan penggugat/ tergugat)

di luar perbicaraan ketika informan masih berada di sekitar Mahkamah. Pengalaman pengkaji, apabila perbicaraan selesai jarang pihak informan yang terlibat dengan kes perbicaraan akan berada di luar Mahkamah. Bahkan mereka akan bergegas meninggalkan Mahkamah, walaupun masih ada yang menunggu biasanya sukar untuk diwawancara disebabkan emosi mereka yang tertekan dan disebabkan beban psikologi. Oleh kerana itu wawancara hanya dipilih kalangan pihak yang menjadi klien kepada Woman & Child Crisis Center (WCCC).

Wawancara juga dilakukan terhadap para hakim agama di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin, setelah diberikan secara tertulis terlebih dahulu hal-hal yang ingin ditanyakan dalam wawancara. Teknik demikian digunakan agar para hakim sempat membuat persediaan awal untuk mengingat kembali pengalamannya selama menjadi hakim agama dan menangani perkara-perkara yang pernah mereka kendalikan dalam perbicaraan. Dengan teknik itu pula mampu mengelakkan berlaku salah faham dan halangan-halangan lain dalam wawancara yang dilaksanakan. Kerana masalah Undang-undang sangat kompleks maka untuk mempertajam pemahaman terhadap pelbagai aspek berkaitan prosiding dan keterangan di Mahkamah Syari'ah dilakukan wawancara kepada beberapa sumber yang mempunyai kesahan dan kebolehpercayaan yang jitu.

Wawancara tidak berstruktur, dilakukan apabila sesuatu hal yang perlu diketahui tetapi belum diketahui sebelumnya. Pendekatannya adalah melakukan wawancara dengan cara mengajukan pertanyaan-pertanyaan yang bersifat "open-

ended” (Sutopo, 2002: 59 dan Moleong, 2004: 190). Wawancara ini dilakukan dalam keadaan:

- 1) Berhadapan dengan seseorang yang “penting”;
- 2) Dilakukan untuk mengungkap hal mengenai perasaan, pandangan pribadi, dan perkara yang subjektif;
- 3) Topik/tema yang hendak dibahas dipercekapkan dalam suasana yang tidak formal dan bersahaja sehingga mampu menjangkau kedalaman informasi, situasi khusus, keadaan tertentu, dan kejujuran informan. Percakapan semacam ini boleh dilakukan berulang kali melibatkankes yang dicari kebenarannya.

Oleh sebab itu model wawancara ini disebut dengan “wawancara mendalam”. Pertanyaan yang diajukan tidak langsung ke sasaran, agar tidak merubah format situasi yang selesa dan akrab, sehingga dirasakan bersahaja/santai, bersahabat dan pertanyaan yang diajukan lebih terbuka.

Beberapa catatan perlu diperhatikan agar terselenggara wawancara yang baik, antara lain:

- 1) Menentukan siapa yang akan diwawancara. Informan yang dipilih adalah mereka yang dianggap memiliki pengetahuan yang mendalam tentang perkara Undang-undang keluarga dan proses perbicaraan di Mahkamah Syari’ah, memiliki wawasan pengetahuan lengkap, benar dan mendalam.
- 2) Persiapan wawancara, di mulai dari sebelum wawancara, senarai permasalahan, dengan dipersiapkan sedemikian rupa, sehingga “mempermudah proses penyesuaian” dengan informan. Demikian pula

persiapan peralatan termasuk alat tulis dan alat perakam. Persiapan yang matang akan memastikan keberkesanan wawancara, model ini disebut oleh Sparadley, (1997: 72), sebagai “wawancara persahabatan”, iaitu sebuah bentuk wawancara yang dibangun dalam situasi informal sehingga memungkinkan terjadi pelbagai pengungkapan informasi untuk kepentingan pengkajian. Pemahaman budaya setempat teraplikasi dalam sapaan, sikap, cara bertanya, menyambung idea dan sopan santun merupakan hal penting untuk diketahui dan dilaksanakan oleh pengkaji. Subjek yang tepat adalah ketua hakim Mahkamah Syari’ah Banjarmasin, Kepala dan ketua serta Hakim Mahkamah Tinggi Syari’ah di Banjarmasin, Panitera pada Mahkamah Syari’ah dan Mahkamah Syari’ah tingkat banding serta beberapa pihak yang berkaitan.

Selanjutnya Robert K. Yin (1983: 59) dalam M. Djauzi Mudzakir (2002: 78), bahawa wawancara dalam kajian kes perlu memperhatikan hal-hal berikut:

- 1) Mengajukan pertanyaan pertanyaan yang baik dan dapat difahami oleh subjek, sehingga fikiran ingin tahu merupakan prasyarat utama, dan informasi spesifik yang dianggap relevan tak dapat dijangka.
- 2) Banyak mendengarkan dan menjadi pendengar yang baik, tak terbatas pada penuturan lisan, suasana emosi dan komponen-komponen sikap, serta memahami konteks yang digunakan sebagai sudut pandang pihak yang diwawancara.
- 3) Penyesuaian diri dan fleksibiliti, ingat awal tujuan pengkajian, dan dapat merubah prosedur jika ternyata terjadi peristiwa tak terjangka. Bilamana

terjadi suatu perubahan, pengkaji harus memelihara perspektif yang tidak bias.

- 4) Memegang teguh isu-isu yang akan diteliti, tetap kukuh pada matlamat, tujuan, mampu menginterpretasikan informasi yang dikumpulkan dan memilih jika ada informasi yang bertentangan satu sama lain, atau memerlukan informasi tambahan.
- 5) Mengurangi bias, dengan memperbanyak pemahaman terhadap isu-isu yang berkembang dan menguji kebebasan, lihat Becker (1958: 117, 1967: 123), dengan tingkat keterbukaan dan kemampuan pengkaji untuk memilih temuan yang bertentangan atau berbeza antarasubjek dalam tema yang sama.

c. Dokumentasi.

Informasi dokumen tentunya relevan untuk setiap topik kajian kes (Robert K. Yin, (1983: 83) dalam M. Djauzi Mudzakir (2002: 84), nilai secara keseluruhan dokumen memainkan peranan yang sangat penting, oleh kerana dokumen pasti berisi kebenaran yang tak dapat diragukan. Akses perlu diatur guna mencari input-input yang diperlukan, termasuk tinjauan dokumen yang telah ditinggalkan. Penggunaan dokumen yang paling penting adalah mendukung dan menambah bukti dari sumber-sumber lain. Selanjutnya dokumen berfungsi:

- 1) Dokumen membantu penverifikasian ejaan dan judul atau nama yang benar dari institusi atau hal ehwal yang disentuh dalam wawancara.

- 2) Dokumen dapat menambah perincian spesifik dan mendukung informasi dari sumber-sumber lain; dan jika bukti dokumen bertentangan, maka pengkaji mempunyai alasan untuk meneliti lebih jauh topik berkaitan.
- 3) Inferensi dapat dibuat dari dokumen-dokumen, namun inferensi-inferensi ini harus dijadikan sebagai asas bagi pengkajian selanjutnya dan bukan sebagai pengkajian makna sebenar, sebab sesuatu keadaan dapat menghasilkan arah yang berbeza.

3.3. Analisis Data

Hal yang menarik dari kajian ini adalah kebebasan pengkaji dalam menganalisis objek pengkajian ini serta kebebasan menentukan domain yang ingin dikembangkan (Burhan Bungin, 2008: 233).

Untuk menganalisis semua teks, dokumen serta informasi yang dihimpun digunakan pendekatan kualitatif. Meskipun demikian angka-angka kuantitatif dari data-data yang dikumpulkan tidak dibuang sama sekali. Data kuantitatif itu dapat dimanfaatkan untuk memberikan deskripsi pendahuluan dan untuk memperjelas keadaan dari waktu ke waktu serta hal-hal lain yang memerlukan penjelasan angka. Pendekatan kualitatif dianggap cukup relevan untuk menganalisis sesuatu kandungan Undang-undang yang dalam naskah perundangan, demikian pula terhadap kes-kesundang-undang yang terjadi dalam sidang-sidang di Mahkamah Syari'ah. Selanjutnya dipilih pendekatan kualitatif kerana pengkajian kualitatif tidak melakukan generalisasi tetapi lebih menekankan kedalaman informasi sehingga sampai pada tingkat makna, dan makna adalah data tersirat. Pengkajian kualitatif bersifat holistik dan lebih

menekankan pada proses, maka pengkajian kualitatif dalam melihat hubungan antara pemboleh ubah pada objek yang diteliti lebih bersifat interaktif iaitu saling mempengaruhi. (Sugiyono, 2008: 7-8). Ciri khas dari data kualitatif adalah menjelaskan kes-kes tertentu. Data kes hanya berlaku untuk kes tertentu serta tidak bertujuan untuk digeneralisasikan atau menguji hipotesis tertentu (Burhan Bungin, 2008: 104).

Pelbagai konsep mampu mencapai tingkat meyakinkan memadai dengan aplikasipelbagai disiplin, mencakupi dimensi-dimensi kesejarahan, sosial, budaya, pemikiran atau faham keagamaan dan pendekatan ilmu undang-undang itu sendiri. Disiplin kesejarahan dimaksudkan untuk melihat perkembangan peruntukan-peruntukan serta ragam kecenderungan dari dan antara waktu. Sementara itu, disiplin sosial, budaya, pemikiran dan faham keagamaan dimaksudkan untuk melihat faktor-faktor yang dijangka mempengaruhi tingkat perlindungan undang-undang bagi kaum wanita. Disiplin ilmu Undang-undang, di samping menempati posisi yang utama dalam kajian ini, dimaksudkan untuk lebih, meneliti pemahaman rahsia di balik teks peruntukan Undang-undang itu sendiri.

Model analisis data yang digunakan adalah melalui proses analisa yang didahului dengan analisa yang mendalam terhadap tiap subjek, diikuti dengan analisis terhadap kelompok dan difokuskan dalam kes-kes tertentu, dalam beberapa bahagiannya model analisis yang dipilih lebih berpedoman pada model analisis tema yang dianjurkan (Spardley, 1979: 75) sebagai berikut:

- a. Analisis pengkajian pertama didasarkan pada jawapan tiap-tiap subjek. Kemudian, dari tiap-tiap subjek pengkaji cuba menemukan huraian-huraian, penjelasan-penjelasan yang menonjol dari masing-masing kes. Hal ini dilakukan setelah pengkaji mengikuti proses perbincangan dari masing-masing subjek secara teliti.
 - b. Setelah proses di atas, pengkaji cuba mengenal pasti persoalan-persoalan yang kontra, kemudian mencari tema-tema universal dalam kerangka teori atau literatur, selanjutnya melihat kesesuaiannya dengan proses perbincangan kes di Mahkamah.
 - c. Proses di atas memungkinkan pengkaji untuk mendapatkan pengkhususan gambaran dari masing-masing kes sehingga menemukan persamaan dan perbezaan dari tema-tema yang dimunculkan dan sekaligus menemukan pengertian yang komprehensif.
- Dengan demikian, maka analisis tema ini lebih berlandaskan pada *Value-Bound* berorientasi pada nilai-nilai seperti kemanusiaan, keadilan, dan juga nilai efisien serta efektif (Noeng Muhadjir, 1990: 206).

Teknik analisis dalam konteks kebahasaan digunakan bahasa Melayu yang ditetapkan oleh Kementerian Pengajian Tinggi Malaysia yang digunakan dalam Kamus Dewan keluaran Dewan & Pustaka (DBP). Rujukan yang digunakan tidak dinyatakan pada “nota kaki”, tetapi dimasukkan dalam huraian yang ditempatkan antara dua kurung catatan kaki untuk memberikan penjelasan tambahan disesuaikan dengan keperluan.

3.4. Lokasi Penyelidikan

Pengkajian dengan fokus kajian perlindungan Undang-undang bagi wanita dalam Undang-undang.No. 3 tahun 2006 perubahan atas Undang-undang. No. 7 tahun 1989 ini telah memilih objek pada proses perbicaraan di Mahkamah Syari'ah yang beralamat di Jalan Gatot Subroto No. 5, Kelurahan Kebun Bunga Kecamatan Banjarmasin Timur (70235). Mahkamah Syari'ah Banjarmasin kelas I A (didirikan berdasarkan Keputusan Gubernur Kalimantan Selatan, SK. 17/594/PHT/IV-JP/BN Tahun 1981. Nama pemegang hak milik pemerintah provinsi Kalimantan Selatan, kepada Mahkamah Syari'ah diberikan Hak Pakai.Luas tanah 1.030 M2 dan luas bangunan 651,98 M2 (lama) manakalabangunan baru setelah ubahsuai menjadi 925 M2.

Mahkamah ini sampai sekarang masih menempati alamat tersebut, walaupun idealnya menurut informasi pengetuaMahkamah Syari'ah, sedang diusahakan untuk mencari tanah yang lebih luas minimal 3000 M2 dan lokasi yang strategik sehingga mudah dikunjungi oleh semua lapisan masyarakat kota Banjarmasin.² Ternyata sampai sekarang usaha untuk menaik taraf Mahkamah Syari'ah masih belum terlaksana kerana di kota Banjarmasin sukar mendapatkan tanahdalam satu kawasan seluas minimal 3000m2, kebanyakannya seluas

²Mahkamah Syari'ahBanjarmasin adalah Mahkamah tingkat pertama dalam kualifikasi Mahkamah Syari'ah kelas IA, dibangun di atas tanah seluas 3.200 m², lengkap dengan sebuah gedung yang terdiri: satu buah ruang Ketua, satu buah ruang wakil Ketua, satu buah ruang Hakim, satu buah ruang Panitera/Sekretaris, satu buah ruang Panitera Pengaganti, satu buah ruang wakil Panitera, satu buah ruang wakil Sekretaris, satu buah ruang Kasubag Keuangan, satu buah ruang Kasubag Umum, satu buah ruang Kasubag Kepegawaian, satu buah ruang Panmud Undang-undang, satu buah ruang Perpustakaan, satu buah ruang arsip perdata, dua buah ruang sidang biasa, satu buah ruang Pendaftaran, satu buah ruang Mediasi, satu buah Gudang, dan tiga buah KM/WC. Kebutuhan ideal yakni yang masih diperlukan adalah ruang arsip perdata 2 ruang lagi, ruang sidang utama 1 ruang, ruang mediasi 1 ruang, (sementara ruang yang ada sangat kecil), gudang 1 ruang (tersedia amat kecil). Pejabat Struktural berjumlah 4 orang: wakil sekretaris, Kasubag Kepegawaian, Kasubag keuangan, dan Kasubag Umum. Struktur dan susunan Personalia Mahkamah Agama, lihat Djabir Manshur (1991: 11-13 dan 23-27).

3000m² tetapi tanahnya terpisah. Inilah masih menjadi dilema dalam usaha menaik taraf Mahkamah Syari'ah Banjarmasin.

Kota Banjarmasin memiliki keistimewaan tersendiri dibandingkan dengan kabupaten kota lainnya kerana dikenali dengan floating market (Pasar Terapung), ikon yang sering disiarkan melalui RCTI, dengan simbol 'RCTI Okey'. Ternyata ada banyak kaitannya dengan perkara yang diterima dan diputus di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin.

Bidang kuasa Mahkamah Syari'ah Banjarmasin meliputi lima Kecamatan, terdiri atas empat Kecamatan yang telah lama wujud dan satu Kecamatan Pemekaran, dengan majoriti penduduk (tercatat Sensus 2010 jumlah penduduk wilayah kota Banjarmasin 625.481.000 jiwa, terdiri dari 312.740.000 jiwa lelaki dan 312.741.000 jiwa wanita hanya selisih 1000 jiwa lebih banyak wanita, 91,06% di antaranya (1.606.947 jiwa) menganut Agama Islam.³

Hakim di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin berjumlah 13 orang terdiri dari 5 orang Hakim Wanita dan 8 orang Hakim Lelaki, sedangkan Panitera Pengganti berjumlah 13 orang (9 orang Panitera Pengganti wanita dan 4 orang Panitera Pengganti lelaki). Berbeza sampai dengan tahun 2011, kebetulan saat

³ Masing-masing Kecamatan dan wilayah undang-undangnya : 1. Kecamatan Banjarmasin Timur meliputi a. Pekapuran Raya, b. Karang Mekar, c. Kebun Bunga, d. Sungai Lulut, e. Kuripan, f. Sungai Bilu, Pengambangan, Benua Anyar, Pemurus luar 2. Kecamatan Banjarmasin Selatan meliputi a. Mantuil, b. Kelayan Selatan, c. Kelayan Timur, d. Tanjung Pagar, e. Pemurus Dalam, f. Pemurus Baru, g. Murung Raya, h. Kelayan Dalam, i. Kelayan tengah, j. Pekauman, k. Kelayan Barat, l. Basirih ; 3. Kecamatan Banjarmasin Barat meliputi a. Teluk Tiram, b. telawang, c. Telaga Biru, d. Pelambuan, e. Belitung Selatan, f. Belitung Utara, g. Basirih, h. Kuin Cerucuk, i. Kuin Selatan; 4. Kecamatan Banjarmasin Tengah meliputi a. Kelayan luar, b. Kertak Baru Ilir, c. Mawar, d. Teluk Dalam, e. Kertak Baru Ulu, f. Pekapuran Laut, g. Sungai Baru, h. Gadang, i. Antasan Besar, j. Pasar Lama, k. Seberang Mesjid, l. Melayu; 5. Kecamatan Banjarmasin Utara meliputi a. Kuin Utara, b. Pangeran, c. Sungai Miai, d. Antasan kecil Timur, e. Surgi Mufti, f. Sungai Jingah, g. Alalak Utara, h. Alalak selatan, i. Alalak Tengah, j. Sungai Andai; Lihat keadaan geografis ini secara lebih terinci dalam http://mfdonline.bps.go.id/master/cetak/cetak_desa.php?idprov=63&...

itu ketuanya adalah wanita (menjabat jawatanselama 5 tahun), mulai tahun 2012 pengetua Mahkamah Syari'ah Banjarmasin adalah seorang lelaki. Sehingga sekarang posisi wanita di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin untuk Panitera Pengganti masih diterajui oleh wanita.

Bererti di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin, hakim lebih ramai kalanganwanita sampai masa 2011, dan pengetua adalah wanita, demikian pula panitera pengganti majoriti adalah wanita (perubahan yang luar biasa mulai tahun 2006).

3.5. Kesimpulan

Diawali dengan menelaah sejumlah literature yang berkaitan dengan Undang-undang dan diperkaya bahan lainnya secara terprogram. Kajian terhadap kes-kes dilakukan secara lapangan. Teknik pengumpulan data masanya lebih dari dua tahun, sebab beberapa kes dilaksanakan dengan temu bual mendalam, dan diperkaya beberapakali perjumpaan dengan pihak yang terbabit, apalagi tempat tinggal mereka banyak yang jauh, serta kesibukan masa mereka.

Pilihan teknik yang digunakan adalah Triangulasi iaitu obseravasi, temu bual dan dokumen. Tujuannya adalah peningkatan pemahaman penyelidik terhadap data, lebih meningkatkan kekuatan data sehingga tepat dan variasinya semakin nampak, jika dibandingkan dengan hanya menggunakan satu teknik. Jenis observasi iaitu berpenyertaan dan tidak berpenyertaan. Sedangkan temu bual iaitu berstruktur dan tidak berstruktur, sedang dokumen berisi kebenaran yang tidak diragukan.

Analisis data menggunakan pendekatan kualitatif bersifat holistic dan lebih menekankan pada proses. Model analisis yang dipilih adalah analisis “tema” (Sparadley, 1979: 75). Pilihan Mahkamah Syari’ah Banjarmasin kerana memiliki spesifikasi iaitu adanya “floating market” (Pasar Terapung, majority interaksi wanita), dan sampai tahun 2011 majority Hakim dan Panitera pengganti adalah wanita, apalagi pengetua Mahkamah Syari’ah dijawat oleh seorang wanita.



BAB IV

DAPATAN KAJIAN

4.1. Peruntukan Undang-undang Mahkamah Syari'ah tentang Wanita

Secara teori, sikap-sikap diskriminasi masih dapat dirasakan kaum wanita di Mahkamah. Oleh kerana itu, kajian ini mendukung teori-teori yang mengatakan bahawa peradilan masih tidak sensitif gender dan tidak berpihak kepada wanita.

Secara praktis, negara berkewajipan memberikan rasa keadilan bagi seluruh warganya. Temuan kajian ini memberikan suatu pendapat bahawa wanita harus mendapat sokongan dari pemerintah dalam proses Mahkamah, terutama wanita dari kalangan miskin. Tanpa sokongan pemerintah atau lembaga masyarakat, wanita masih menemui kesulitan dalam berurusan di Mahkamah Syari'ah, sedangkan wanita dan lelaki tak boleh dibezakan apalagi wanita dan lelaki adalah setara dihadapan Allah SWT.

Kajian ini dapat menjadi rujukan bagi pihak-pihak berkuasa untuk melaksanakan sosialisasi yang lebih luas di kalangan hakim tentang Mahkamah yang lebih sensitif gender. Sesuai dengan tugas hakim yang dituntut untuk memberikan keadilan bagi seluruh kalangan masyarakat.

Di sisi lain, dapatan kajian ini boleh dijadikan dasar untuk Mahkamah atau lembaga pembangunan masyarakat untuk menjalankan pendidikan Undang-undang keluarga yang mudah difahami bagi seluruh masyarakat. Masyarakat akan lebih memahami tentang manfaat dan proses Undang-undang yang harus dilalui dalam berurusan di Mahkamah. Dengan demikian, tidak akan ada lagi

pihak-pihak yang mengambil kesempatan terhadap golongan masyarakat yang tidak faham tentang Undang-undang tersebut.

Persoalan persamaangender menjadi isu penting. Perkembangan perananwanita di sektor awam semestinya memberikan kesan terhadap segala bidang bagi kalangan wanita. Dalam politik misalnya, perwakilanwanita di Dewan Perwakilan Rakyat Republik Indonesia (DPR RI) meningkat dari 11,8 peratus di PEMILU yang diselenggarakan pada tahun 2004, menjadi 18 peratus pada PEMILU 2009. Ini adalah angka tertinggi perwakilanwanita di sejarah politik Indonesia. Meskipun demikian, ada variasi peratustase perwakilan wanita di DPR RI dari berbagai parti politik. Perwakilan wanita terendah di DPR RI adalah Parti Keadilan Sejahtera yang jumlahnya 5,3 peratus, sementara Parti Demokrat memiliki perwakilan tertinggi sebesar 24,3 peratus. Kalimantan Selatan, angka perwakilan wanita di Dewan Perwakilan Rakyat Provinsi sebesar 14,55 peratus, masih jauh harapan dari kuota 30 peratus sesuai dengan perundang-undangan.

Penelitian yang dilakukan UNDP (United Nations Development Programme) iaitu Badan Program Pembangunan Perserikatan Bangsa-bangsa, mengungkapkan bahawa, di akhir tahun 2009 hanya satu dari 33 orang gabenor terpilih adalah wanita (Gabenor Provinsi Banten), dan hanya satu wanita yang terpilih sebagai wakil gabenor (Wakil Gabenor Provinsi Jawa Tengah). Pada tahun yang sama dari 440 kabupaten/kota, terdapat 10 Bupati/Walikota (2,27 peratus) adalah wanita. Empat ratus dua (402) kedudukan Wakil kepala bandar 12 (atau 2,27 peratus) juga adalah wanita. Data dari

Kementerian Dalam Negeri terdapat 38 kedudukan untuk Wakil kepala bandar yang namanya tidak tersedia. (UNDP, 2010)

Wanita-wanita di ruang politik tersebut membuka harapan yang lebih besar tentang sokongan-sokongan bagi wanita. Mereka memiliki kekuatan untuk menekan agar kebijakan-kebijakan lebih berpihak kepada wanita. Dengan keberadaan mereka pada sektor perundangan dan kehakiman. Hal ini membuat mereka lebih berkembang mengembangkan dirinya untuk menyokong kaum wanita. Pabila di wilayah tertentu ada kepala bandar atau gubernor seorang wanita, maka akan terasa tak biasa, padahal setiap wanita memiliki kedudukan yang sama didepan umum. Jika hak-hak wanita tidak dipenuhi maka itu sebuah diskriminasi.

Berkaitan dengan Mahkamah, yang menjadi topik kajian ini, wanita terwakilkan secara marjinal di Mahkamah Agung dan Mahkamah Tinggi. Pada tahun 2010, tidak ada satu pun wanita yang bekerja sebagai hakim di Mahkamah Agung Indonesia. Hanya ada enam orang wanita (15,8 peratus) di eselon dua di Mahkamah Agung. Di peradilan sipil, dari 3.104 hakim, 2.352 hakim adalah laki-laki (76 peratus) sementara 752 orang hakim wanita yang ada mengambil 24 peratus dari jumlah keseluruhan. Di Mahkamah Syari'ah, menurut Kementerian Agama, memiliki 675 (24 peratus) hakim wanita diantara total 3.390 hakim Mahkamah Syari'ah. (UNDP, 2010 : 16)

Para hakim wanita tersebut lebih baik dalam memahami Undang-undang berkaitan dengan Peradilan Agama yang lebih sensitif gender. Sebagaimana disebutkan pada penjelasan "Umum" angka 7 Undang-undang

Peradilan Agama No.7/ 1989 dan Undang-undang No. 3/2006, bahawa disahkannya Undang-undang ini berkaitan amat erat dengan Undang-undang perkahwinan No.1/1974. Undang-undang Mahkamah Syari'ah ini, di samping dimaksudkan untuk melaksanakan amanah Undang-undang Perkahwinan (Undang-undang No. 1 tahun 1974) berkenaan dengan sengketa keluarga serta hal-hal khusus di bidang perkahwinan, adalah untuk "meningkatkan" peruntukan Undang-undang acara Mahkamah Syari'ah dalam hal-hal sengketa perkahwinan yang selama itu (sampai saat diundangkannya Undang-undang Mahkamah Syari'ah tersebut) masih diatur oleh PP No.9 Tahun 1975.

Berkaitan dengan perlindungan wanita di depan Undang-undang, sejak tahun 1974, yang berlaku Undang-undang No. 1 tahun 1974 secara efektif pada tahun 1975 setelah zahirnya peruntukan Pelaksanaan Undang-undang No. 1 tahun 1974, adalah adanya Ikrar Taklik Thalaq pada saat setelah selesai Ijab dan Qabul, ditandatangani bersama suami isteri dan masing-masing memiliki sebuah buku nikah. Secara Undang-undang suami dan isteri telah menggantungkan ikatan perkahwinannya di dalam bunyi taklik tersebut dengan dimulakan kata 'seandainya'. Hal yang dapat menyebabkan kurang terlindunginya wanita dalam Undang-undang perkahwinan iaitu: di dalam bab taklik tersebut menyebutkan jika berlaku pelanggaran, maka suami hanya membayar *iwadh* (tebus thalaq) berjumlah sepuluh ribu rupiah yang akan dibayarkan kepada Kas Negara (Baitul Mal). Walaupun sepuluh ribu rupiah (kurang lebih tiga ringgit Malaysia), secara ilahiyah tak dapat diperhitungkan

nilainya, namun bagi seorang lelaki wang seribu kali ganda dari sepuluh ribu rupiahpun dia sanggup menyediakannya. Banyak pandangan yang menginginkan peningkatan jumlah iwadh (tebus thalaq) yang hanya sepuluh ribu rupiah, diperingkatkan menjadi lebih banyak lagi. Apabila dapat diperingkatkan lebih banyak lagi, maka sekaligus memberikan harapan kepada kaum wanita agar tidak mudah dipermainkan seperti diceraikan tanpa sebab atau alasan yang jelas, dan bahkan pernah berlakukes perceraian dengan seorang wanita, kemudian selang beberapa masa selepas ituberlaku pernikahan dengan saudari kandung wanita yang sudah dicerai tadi di tempat yang berbeza. Dalam keadaan semacam ini nampaknya wanita berkaitan dengan taklik talak satu sisi ingin diberikan perlindungan secara baik, namun pada sisi yang lain perlindungan tersebut masih memberikan peluang perlakuan yang dapat merendahkan martabat wanita.

Salah satu bentuk dari “peningkatan” itu, bahawa:

Untuk melindungi pihak isteri, maka gugatan perceraian dalam Undang-undang ini diadakan perubahan, tidak dikemukakan ke Mahkamah yang bidangkuasa Undang-undangnya meliputi tempat kediaman tergugat, tetapi ke Mahkamah yang bidangkuasa Undang-undangnya meliputi tempat kediaman penggugat (Zain Badjeber dan Abd. Rahman Saleh, 1989: 40), selaras dengan perubahan Undang-undang No. 3/2006.

Peningkatan demikian adalah dalam rangka upaya “melindungi dan menjamin persamaan kedudukan warga Negara dalam Undang-undang”, sebagaimana dipertegas oleh Undang-undang No.7/ 1989, perubahan Undang-undang No. 3/2006 dalam menimbangkan bahagian b:

Bahawa untuk mewujudkan tata kehidupan tersebut dan menjamin persamaan kedudukan warga Negara dalam Undang-undang diperlukan upaya untuk menegakkan keadilan, kebenaran, ketertiban, dan kepastian undang-undang yang mampu memberikan pengayoman kepada masyarakat (Zain Badjeber dan Abd. Rahman Saleh, 1989: 40).

Masalah lebih lanjut adalah sejauhmana Undang-undang ini berkenaan dengan perlindungan kepentingan Undang-undang kaum wanita. Data kasar dari teks naskah Undang-undang yang menyebut perihal wanita dengan pelbagai istilah “ibu”, “wanita”, “isteri”, “termohon”, dan “pengugat” dapat dilihat pada jadual berikut.

JADUAL 4.1.

Penyebutan wanita dalam Undang-undang NO. 3 TAHUN 2006 perubahan atas Undang-undang NO.7 TAHUN 1989
Berikut penjelasan

No	UU No.3/ 2006 Perubahan atas UU No 7 /1989	Hal Wanita					Total
		Ibu	Wanita	Isteri	Termohon	Pengugat	
1.	UU No. 3/ 2006	-	-	22	8	13	43
2.	Penjelasan Atas UU No. 3/2006	1	1	10	-	2	14
	Jumlah	1	1	32	8	15	57

Sumber: diinventarisir dan diolah dari teks naskah Undang-Undang No.7 Tahun 1989 tentang Mahkamah Syari'ah, perubahan Undang-undang No.3/2006.

Jadual di atas secara nyata memperlihatkan sebanyak 57 kali tersebut istilah wanita dengan beberapa variasinya dalam Undang-undang ini.

Apakah disebut wanita dalam Undang-undang ini akan memberikan pengaruh terhadap proses perbicaraan di Mahkamah Syari'ah, nampaknya persoalan redaksi tidak memberikan pertimbangan khusus, terutama dalam keputusan Mahkamah. Namun dalam hal pertimbangan umum seringkali Hakim hanya mempertimbangkan kehakiman formal sahaja, seharusnya fakta menjadi bahan pertimbangan. Seorang Hakim sudah semestinya memiliki kepekaan yang cerdas, sehingga mampu menghadapi pelbagai hal yang berlaku

setiap masa. Demikian pula kemampuan dan kelayakan yang memadai dan sudah seharusnya juga memiliki integritas keperibadian yang baik (Akhlak Karimah), juga diharapkan ada kesesuaian antara kemampuan intelektual dan kecerdasan emosional (Djazimah Muqaddas, 2011: 173).

Merujuk istilah akan tenggelam dalam bias budaya atau bahkan persepsi yang tak beralasan atau tidak menjadi bahan pertimbangan samasekali akan bias dijadikan pertimbangan. Kemungkinan lain adalah bahawa pertimbangan majlis hanya fokus pada pasal demi pasal bukan secara keseluruhan atau frekuensi istilah dalam segenap peruntukan yang menjadi dasar pertimbangan. Beberapa pertimbangan yang seringkali bias ternyata dibenarkan oleh Hakim dari Mahkamah Syari'ah (Tamimudari), Hakim Mahkamah Tinggi Syari'ah (Tajudin) dan Hakim Agung Republik Indonesia (H. Abdurahman), apalagi ketika wawasan para Hakim masih dipengaruhi oleh budaya yang kurang mendukung, serta kemampuan intelektual dan kecerdasan belum seimbang, (wawancara pada 6 Mei 2012 dan 7 Jun 2012).

Secara lebih terperinci, istilah itu muncul pada pasal-pasal sebagai berikut.

JADUAL 4.2.

LETAK PENYEBARAN PENYEBUTAN WANITA
DALAM Undang-Undang NO. 3 TAHUN 2006 PERUBAHAN Undang-
Undang
NO.7 TAHUN 1989 BERIKUT PENJELASANNYA

No	Undang-Undang		Penjelasan Atas Undang-Undang	
	Pasal	Frekuensi	Pasal	Frekuensi
1	66	7	Penjelasan Umum (7)	5

2	67	2	49	5
3	70	5	73	2
4	73	5	76	2
5	74	1	-	-
6	76	2	-	-
7	77	2	-	-
8	78	3	-	-
9	79	1	-	-
10	82	1	-	-
11	83	1	-	-
12	84	1	-	-
13	85	1	-	-
14	86	2	-	-
15	87	6	-	-
16	88	1	-	-
17	89	1	-	-
Jml	17 Pasal	42 kali	Satu angka dalam Penjelasan Umum dan 3 Pasal	14 kali

Sumber: diinventarisir dan diolah dari teks naskah Undang-undang No. 3 Tahun 2006 Perubahan atas Undang-undang No. 7 Tahun 1989 tentang Mahkamah Syariah, perubahan Undang-undang No. 3/2006.

Di samping itu terdapat beberapa peruntukan Undang-undang yang oleh kerana peruntukan melibatkan pihak-pihak suami dan isteri maka muncul istilah-istilah: “pihak/pihak-pihak yang berurusan” (pasal 55, 61 dan 63), “kedua/kedua belah pihak” (pasal 65, 70 ayat 1, serta pasal 82 ayat 1 dan 3), “para/masing-masing/ salah satu pihak” (pasal 76 ayat 2), pasal 82 ayat 2, pasal 84 ayat 4, dan pasal 87 ayat 1), “salah satu pihak ... dan pihak lawannya ...” (pasal 91 ayat 2), “bersama” (pasal 66 ayat 2 dan pasal 73 ayat 1).

Secara umum Undang-undang ini membuktikan terbukanya kesempatan yang sama antara lelaki dan wanita, termasuk dalam hal mengambil peranan sebagai hakim, penasihat atau kuasa Undang-undang, kesaksian dan jabatan

fungsional / structural di lingkungan Mahkamah. Oleh kerana itu, kenyataan mengenai ada tidak atau sedikit banyaknya kaum wanita mengambil kesempatan pada peranan tersebut bukan kerana faktor ketetapan Undang-undang ini, tetapi sebab-sebab lain seperti faktor-faktor pendidikan, minat, serta faham tertentu yang telah lama terbentuk oleh lingkungan kebudayaannya.

Ketentuan Undang-undang acara dalam (Bab IV) Undang-undang ini menyatakan bahawa lingkungan Mahkamah Syari'ah berkuasa memeriksa dalam dua kategori kes: (1) permohonan, (2) gugatan. Bidang kuasa Mahkamah Syari'ah mengadili kes-kes (yang kemudian disebut "kompetensi absolut") berkaitan persoalan Undang-undang keluarga atau bidang perkahwinan telah ditegaskan pada ayat (2) pasal 49: "Bidang perkahwinan sebagaimana dimaksud dalam ayat (1) huruf a ialah hal-hal yang diatur dalam atau berdasarkan Undang-undang mengenai Perkahwinan yang berlaku"; iaitu bidang-bidang Undang-undang yang diatur dalam Undang-undang Perkahwinan No.1 Tahun 1974.

Sehubungan dengan kepentingan kaum wanita, Undang-undang Mahkamah Syari'ah dalam penjelasannya menyatakan mereka berhak mengajukan:

1. "Permohonan" atas kes:
 - a. Izin kahwin bagi wanita yang belum berusia 21 tahun dalam hal kedua orang tua atau wali keluarga dalam garis lurus ada yang berbeza pendapat;

Berdasarkan Undang-undang Nombor 1 1974, bahawa izin wali sangat diperlukan, kerana wali bertanggungjawab atas perlindungan dan pengasuhan anak.

- b. Dispensasi kahwin (bila belum mencapai usia dewasa);

Kalimantan Selatan, dispensasi berkahwin masih tinggi peringkatnya (Kantor Urusan Agama), kerana disebabkan tingginya peringkat pernikahan dini (di bawah 16 tahun), sebagaimana yang tertuang dalam Bahtsul Masail, kerjasama Majelis Ulama Indonesia Kalimantan Selatan dengan IAIN

Antasari Banjarmasin (Tapin, 2014: 7).

- c. Pengesahan perkahwinan yang berlaku sebelum berlaku dan dilaksanakannya Undang-undang No. 1/1974.

Selain ketiga kes tersebut, wanita berhak mengajukan kes-kes lain dalam bentuk:

2. “gugatan” atas antara lain:

- a. Keluarnya izin Mahkamah bagi suami untuk beristeri lebih dari seorang;
- b. Pencegahan dan pembatalan perkahwinan
- c. Kelalaian suami terhadap kewajipannya;
- d. Cerai gugat;
- e. Sengketa harta bersama;
- f. Sengketa penjagaan anak;

- g. Kewajiban bekas suami memberi kos penghidupan akibat perceraian.

Mengenai izin kahwin, Undang-undang No.1/1974 pasal 6 mengatur:

1. Untuk melangsungkan perkahwinan seseorang yang belum mencapai umur 21 (dua puluh satu) tahun harus mendapat izin kedua orang tua.
2. Dalam hal salah seorang dari kedua orang tua telah meninggal dunia atau dalam keadaan tidak mampu menyatakan kehendaknya, maka izin seperti dimaksud ayat (2) pasal ini cukup diperoleh dari orang tua yang masih hidup atau dari orang tua yang mampu menyatakan kehendaknya.
3. Dalam hal kedua orang tua telah meninggal dunia atau dalam keadaan tidak mampu menyatakan kehendaknya, maka izin diperoleh dari wali, orang yang memelihara atau keluarga yang mempunyai hubungan darah dalam garis keturunan lurus ke atas selama mereka masih hidup dan dalam keadaan dapat menyatakan kehendaknya.
4. Dalam hal ada perbezaan pendapat antara orang-orang yang disebut dalam ayat (2), (3) dan (4) pasal ini, atau salah seorang atau lebih di antara mereka tidak menyatakan pendapatnya, maka Mahkamah dalam bidang kuasa Undang-undang tempat tinggal orang yang melangsungkan perkahwinan atas permintaan orang tersebut dapat memberikan izin setelah lebih dahulu mendengar orang-orang tersebut dalam ayat (2), (3) dan (4) pasal ini (Undang-undang Perkahwinan, 1986: 9).

Hak untuk mengajukan permohonan izin kahwin tersebut sudah barang tentu berlaku, baik bagi (calon mempelai) pria maupun wanita. Dan izin demikian merupakan salah satu persyaratan perkahwinan yang harus diteliti terlebih dahulu oleh pihak Pegawai Pencatatan Nikah (Peruntukan Pemerintah No.9/1975 pasal 6 ayat (2) huruf c). Penyimpangan terhadap batas usia kahwin (berumur kurang dari 16 tahun), wanita melalui orang tuanya berhak mengajukan permohonan dispensasi kepada Mahkamah (Undang-undang No.1/1974 pasal 7 ayat 1 dan 2), sekaligus syarat-syarat

perkahwinan sebagaimana diatur dalam peruntukan Pemerintah. No.9/1975 pasal 6 ayat (2) huruf e dipenuhi. Masalah pengesahan perkahwinan, yang dalam kompilasi Undang-undang Islam disebut “isbat nikah”, adalah berkaitan ketentuan Peralihan yang dinyatakan dalam Bab XIII pasal 64 Undang-undang No.1/1974: “Untuk perkahwinan dan segala sesuatu yang berhubungan dengan perkahwinan yang berlaku sebelum Undang-undang ini berlaku yang dijalankan menurut peruntukan-peruntukan lama, adalah sah”. Dalam pasal 7 ayat (2) Kompilasi Undang-undang Islam ditegaskan, dalam hal perkahwinan tidak dapat dibuktikan dengan akta nikah dapat dikemukakan *isbat nikah* ke Mahkamah Syari’ah. Kemudian pada pasal 7 ayat 3 dirinci secara terbatas hal-hal yang dapat dimintakan isbat nikahnya:

- a. Adanya perkahwinan dalam rangka penyelesaian perceraian.
- b. Hilangnya akta nikah.
- c. Adanya keraguan tentang sah atau tidaknya salah satu persyaratan perkahwinan.
- d. Adanya perkahwinan yang berlaku sebelum berlakunya Undang-undang No.1 Tahun 1974 dan ;
- e. Perkahwinan yang dilakukan oleh mereka yang tidak mempunyai halangan perkahwinan menurut Undang-undang No.1 Tahun 1974 (Kompilasi Undang-undang Islam di Indonesia, 1991/1992: 14-15).

Meskipun Undang-undang No.1/1974 memberikan kemungkinan atau peluang suami beristeri lebih dari satu orang (berpoligami), tetapi telah diiringi dengan rangkaian peruntukan Undang-undang yang ketat sekaligus sekiranya pihak isteri merasa dianiaya berhak mengajukan gugatan kepada Mahkamah.

Rangkaian peruntukan Undang-undang itu, antara lain mencakup:

1. Penilaian sah atau tidaknya “alasan” poligami yang diatur dalam pasal 4 ayat (2) Undang-undang No.1/1974:

- a. Isteri tak dapat menjalankan kewajipannya sebagai ibu rumah tangga;
 - b. Isteri cacat badan atau penyakit yang tidak dapat disembuhkan;
 - c. Isteri mandul (tak dapat meahirkan anak);
2. Penilaian “syarat” poligami (pasal 5):
- a. Adanya persetujuan isteri
 - b. Adanya kepastian kemampuan suami menjamin keperluan isteri-isteri dan anak-anak;
 - c. Adanya jaminan suami berlaku adil terhadap isteri-isteri dan anak-anak;
3. Permasalahan pemberian izin poligami tidak memerlukan syarat “persetujuan” isteri dalam keadaan:
- a. Isteri tidak mungkin diminta persetujuan (kerana sakit jiwa) atau;
 - b. Kerana tidak ada khabar dari isteri paling tidak 2 (dua) tahun berturut-turut;
 - c. Atau kerana sebab lain menurut penilaian hakim.
4. Permasalahan yang berkaitan batas maksimum isteri dalam waktu bersamaan (tidak boleh lebih dari empat isteri);
5. Juga tata cara pengajuan permohonan izin ke Mahkamah seperti yang diatur dalam Bab VIII Peruntukan Pemerintah No.9 Tahun 1975.

Penyimpangan terhadap ketentuan tersebut yang mengakibatkan isteri merasa dianiaya atas keluarnya izin poligami, isteri berhak menuntut rayuan. Dan sekiranya upaya rayuan tiada lagi memungkinkan, ia masih berhak menuntutnya dalam bentuk “gugatan”, baik gugatan atas keluarnya izin

poligami, gugatan “pencegahan perkahwinan/poligami”, gugatan “pembatalan perkahwinan/poligami”, atau gugatan “cerai gugat” (Undang-undang No.1/1974 pasal 15, pasal 24, Peruntukan Pemerintah No.9/1975 pasal 19 huruf f, Undang-undang No.7/1989 pasal 76 dan Kompilasi Undang-undang Islam Buku I Undang-undangPerkahwinan pasal 59).

Apa yang disebut dalam utama soal kelalaian suami terhadap kewajibannya meliputi ketentuan-ketentuan yang diatur dalam Bab VI Undang-undang No.1/1974 tentang Hak dan Kewajiban Suami Isteri. Menurut pasal 34 ayat (3), penolakan (refuse), kelalaian (neglect) atau gagal (failure) menunaikan kewajiban oleh suami isteri dapat dikemukakan ke Mahkamah, agar pihak yang lalai atau menolak menunaikan kewajibannya diperintahkan untuk memenuhi kewajiban. Jadi yang dimaksud di sini adalah gugatan untuk mengundangi-undang yang lalai menunaikan kewajiban, bukan gugatan langsung permintaan perceraian. Hal itu seperti dikemukakan oleh M. Yahya Harahap, misalnya dapat dilihat dalam putusan Mahkamah Agung (MA) pada 29 Februari 1990 No.685 K/Pdt/1988. Dalam putusan itu Mahkamah Agung mempertimbangkan “Tidak mesti pemenuhan kewajiban suami sebagai kepala rumah tangga yang baik berakhir dengan gugat perceraian”. Tuntutan perdata atas pemenuhan kewajiban sebagai suami dapat dituntut pemenuhannya secara perdata terlepas dari gugat cerai berdasarkan pasal 34 ayat (3) Undang-undang No.1/1974 (M. Yahya Harahap, 1990: 141-142).

Penegasan bahawa perubahan formulasi peruntukan mengenai kes “cerai gugat” yang ditentukan dalam Undang-undang No.7/1989 pada dasarnya

merupakan upaya lebih lanjut modernisasi Undang-undang di Indonesia di bidang Undang-undang keluarga atau Undang-undang perkahwinan. Modernisasi tersebut salah satu ideanya menghendaki peningkatan sehingga pada tahap menyeimbangkan kedudukan, peranan, hak serta kewajiban antara lelaki dan wanita di depan Undang-undang telah nyata setelah diundangkannya Undang-undang No.1/1974 yang kemudian diiringi tindakan lanjut dengan peruntukan perundangan berikutnya. Undang-undang acara mengenai cerai gugat diatur dalam Bab IV, Bagian Kedua Paragraf 3 Undang-undang No.7/1989.

1. Penggugat isteri dan Tergugat Suami

Pasal 73 ayat 1 telah menentukan secara permanen bahawa dalam kes cerai gugat, yang bertindak dan berkedudukan sebagai penggugat adalah “isteri”. Pada pihak lain, “suami” ditempatkan sebagai pihak tergugat. Dengan peruntukan ini, masing-masing suami isteri mempunyai hak dan pihak tertentu yang seimbang dalam upaya menuntut perceraian. Pihak suami melalui upaya cerai talak dan pihak isteri melalui upaya cerai gugat.

2. Kompetensi Relatif Kes Cerai Gugat

Mengenai Mahkamah Syari’ah mana yang berkuasa memeriksa (disebut “kompetensi relatif”) kes cerai gugat diatur dalam pasal 73. Dalam peruntukan ini, seperti dijelaskan oleh M. Yahya Harahap, telah ditentukan peruntukan utama dan peruntukan tambahan kompetensi relatif mengadili kes cerai gugat.

- a. Peruntukan Utama: Gugatan Dikemukakan Kepada Mahkamah Yang Bidangkuasa Undang-undangnya Meliputi Tempat Kediaman “Penggugat” (Pasal 73 Ayat 1).

Ketentuan ini merupakan kebalikan sekaligus pengecualian dari asas Undang-undang “gugat dikemukakan di Mahkamah tempat kediaman tergugat” sebagaimana ditentukan dalam peruntukan utama pasal 118 HIR atau pasal 142 RBG. Juga asas umum inilah yang ditentukan sebagai peruntukan utama dalam pasal 66 UU-PA No.7/1989 dalam kes cerai talak. Kenapa asas umum tersebut kembali kepada kes cerai gugat? Alasannya dapat dilihat dalam penjelasan pasal 73 ayat 1, yang bunyinya: “Berbeza dari ketentuan sebagaimana yang dimaksud dalam pasal 66 ayat 2, maka untuk melindungi pihak isteri gugatan perceraian dikemukakan ke Mahkamah Syari’ah yang bidangkuasa Undang-undangnya meliputi tempat kediaman penggugat”. Sebab kalau dalam kes cerai gugat tetap dipertahankan asas umum pasal 118 ayat 1 HIR atau pasal 142 RBG, boleh mendatangkan kesulitan bagi isteri bila suaminya telah lama meninggalkan tempat kediaman bersama, belum lagi kesulitan mengenai penjagaan anak-anak selama berlangsungnya proses kes. Oleh kerananya pembalikan asas peruntukan utama kompetensi relatif dalam kes cerai gugat dapat dianggap sebagai pembaharuan Undang-undang yang tepat dan realistic.

- b. Peruntukan Tambahan: Kompetensi Relatif Menyimpang Dari Peruntukan Utama Dalam Hal Ada Keadaan Tertentu

Apabila ada keadaan-keadaan tertentu sebagaimana ditentukan Undang-undang, kompetensi relatif mengadili kes cerai gugat beralih dari Mahkamah Syari’ah yang bidangkuasa Undang-undangnya meliputi tempat kediaman

penggugat ke Mahkamah Syari'ah lain sesuai dengan hal yang mengikuti keadaan tersebut.

Pasal 73 ayat 1 menyebutkan : "..., kecuali apabila penggugat dengan sengaja meninggalkan tempat kediaman bersama tanpa izin tergugat". Disini penentuan kompetensi relatif digantungkan pada keadaan dalam hal isteri pergi meninggalkan tempat kediaman bersama tanpa izin suami. Bila berlaku demikian gugur ketentuan utama dan ditegakkan kembali asas umum yakni gugatan dikemukakan ke Mahkamah Syari'ah yang bidanguasa Undang-undangnya meliputi tempat kediaman "tergugat". Tetapi bila yang duluan meninggalkan tempat kediaman bersama adalah suami, dan atas tindakan suami tersebut, isteri pun pergi dan kembali ke tempat kediaman orang tuanya, maka ketentuan utama tersebut tidaklah gugur. Kerana tidak mungkin untuk menyebabkan kerugian pada pihak isteri dalam hal suami berbuat salah.

Pasal 73 ayat 2: gugat dikemukakan kepada Mahkamah yang bidanguasa Undang-undangnya meliputi tempat kediaman "tergugat" dalam hal isteri bertempat kediaman di "luar negeri". Dalam ketentuan ini faktor "tempat kediaman isteri di luar negeri" menjadi keadaan yang mengubah kompetensi relatif mengadili kes cerai gugat. Dan pasal 73 ayat 3 menyatakan : gugatan dikemukakan kepada Mahkamah Syari'ah yang bidanguasa Undang-undangnya meliputi tempat perkahwinan dilangsungkan atau kepada Mahkamah Syari'ah Jakarta Pusat, apabila suami isteri bertempat kediaman di luar negeri.

Jadi apabila suami isteri sama-sama bertempat kediaman di luar negeri, ada dua pilihan yang dimiliki oleh isteri. Pertama, isteri dapat mengajukan

gugatan cerai kepada Mahkamah Syari'ah yang bidanguasa Undang-undangnya meliputi tempat perkahwinan dulu dilangsungkan. Kedua, isteri dapat mengajukannya kepada Mahkamah Syari'ah Jakarta Pusat. Hanya saja, apabila gugatan sudah dikemukakan ke salah satu Mahkamah, gugur bidanguasa Mahkamah lain untuk mengadilinya (M. Yahya Harahap, 1990: 252-255).

Hak wanita (isteri) mengajukan gugatan soal harta bersama suami isteri, penjagaan anak serta kos penghidupan anak-anak dan bekas isteri diatur dalam pasal 86 Undang-undang N0.7/1989. Pasal ini menyebutkan:

1. Gugatan soal pengasuhan anak, nafkah anak, nafkah isteri dan harta bersama suami isteri dapat dikemukakan bersama-sama dengan gugatan perceraian atau sesudah putusan perceraian memperoleh kekuatan Undang-undang tetap;
2. Jika ada tuntutan pihak ketiga, maka Mahkamah menunda terlebih dahulu kes harta bersama tersebut sampai ada putusan Mahkamah dalam lingkungan Mahkamah Negeri yang telah memperoleh kekuatan Undang-undang tetap tentang hal itu (Zain Badjeber dan Abd. Rahman Saleh, 1989: 27), selepas itu pindaan Undang-undang No. 3/2006 Mahkamah Syari'ah memiliki bidanguasa tersendiri tidak lagi menunggu pengukuhan Mahkamah Negeri tetapi dapat memutuskan sendiri kes dimaksud (Undang-undang No. 3/2006).

Khusus mengenai soal harta bersama, di samping telah diatur dalam Bab VII Undang-undang No,1/1974 dari pasal 35 sampai pasal 37, juga diperjelas

dalam Kompilasi Undang-undang Islam bab XIII dari pasal 85 sampai pasal 97.

Kompilasi tersebut mengatur secara terperinci tentang:

1. Pengertian harta bersama suami isteri dalam perkahwinan;
2. Cara terbentuknya harta bersama-sama;
3. Harta bersama dalam perkahwinan poligami dan perkahwinan serial;
4. Hak suami isteri atas harta bersama;
5. Akibat harta bersama dalam perceraian atau kerana matinya suami atau isteri;
6. Harta bersama dalam perkahwinan tanpa keturunan;
7. Pembebanan harta bersama atas hutang suami atau isteri;
8. Pengasingan (penjualan, penghibahan) harta bersama oleh salah satu pihak; dan
9. Fungsi harta bersama dalam rumah tangga (Kompilasi Undang-undang Islam I, 1991/1992: 51-55).

Mengenai soal penjagaan anak dan kos penghidupan anak-anak serta bekas isteri diatur dalam Bab VIII pasal 41 Undang-undang No.1/1974 dan dirinci dalam Buku I Kompilasi Undang-undang Islam dari pasal 156 sampai 162, berkenaan hal-hal:

1. Pemeliharaan atau penjagaan anak dalam perceraian;
2. Siapa yang lebih berhak menguasai anak, apakah ibu ataukah bapak;
3. Permasalahan "*mumayyiz*" dihubungkan asas normatif bahawa ibu lebih berhak memelihara anak dalam suatu perceraian;
4. Kos pemeliharaan sesudah perceraian;

5. Menentukan dan menilai tuntutan hak alimentasi¹ bekas isteri dalam perceraian (Undang-undang Perkahwinan, 1986: 17 dan Kompilasi Undang-undang Islam I, 1991/1992: 81-84).

4.2. Persamaan dan Perbezaan Peruntukan antara Lelaki dan Wanita dalam Perbicaraan di Mahkamah Syari'ah.

Secara umum, antara lelaki (suami) dan wanita (isteri) dalam semua peruntukan yang tertuang dalam Undang-undang No.7 Tahun 1989 tentang Mahkamah Syari'ah (Undang-undang No.7/1989) adalah bersamaan, baik dalam kedudukan, peranan, hak maupun kewajibannya. Hal demikian telah ditegaskan dalam:

1. "Konsideran" (menimbang) huruf a:

Bahawa untuk mewujudkan tata kehidupan tersebut dan menjamin "persamaan kedudukan" (tanda petik, pen.) warga Negara dalam Undang-undang diperlukan upaya untuk menegakkan keadilan, kebenaran, ketertiban dan kepastian Undang-undang yang mampu memberikan kesejahteraan kepada masyarakat (Zain Badjeber dan Abd. Rahman Saleh, 1989: 1).

2. Penjelasan atas Undang-undang No.7/1989, Romawi I. umum angka 7, bahawa oleh keranaperuntukan mengenai gugatan yang tercantum dalam Peruntukan Pemerintah No.9/1975 dianggap menimbulkan kerugian di pihak isteri. Maka Undang-undang No.7/1989 memandang perlu mengubah formulasi peruntukan tentang gugat cerai dengan tujuan untuk

¹ Alimentasi (*Alimentatie*), iaitu nafkah, sandang pangan, dan segala apa yang diperlukan buat tiap-tiap atau kelangsungan kehidupan sehari-hari. Lihat R. Subekti dan Tjitrosoedibio. *Kamus Undang-undang* (Jakarta: Pradya Paramita, Cet. X, 1989), hlm. 8.

melindungi kaum wanita pada umumnya dan pihak isteri pada khususnya (Zain Badjeber dan Abd. Rahman Saleh, 1989: 1).

Di samping itu, hampir setiap teks peruntukan berkenaan dengan persyaratan untuk peranan-peranan dalam perbicaraan di lingkungan Mahkamah Syari'ah sedikitpun tiada yang membedakannya atas dasar perbezaan jenis kelamin.

Sehubungan dengan kes-kes yang tertentu atau khusus sifatnya, terkesan adanya muatan peruntukan yang berbeza berkaitan kepentingan suami dan isteri, iaitu kes poligami dan perceraian.

1. Kes Poligami (faktor penyebab perceraian)

Kompetensi absolut lingkungan Mahkamah Syari'ah sebagaimana disebutkan dalam penjelasan Undang-undang No 7 tahun 1989 pasal 49 ayat (2), Mahkamah Syari'ah berkuasa memberikan izin kepada seorang suami untuk beristeri lebih dari seorang. Ketika dipersoalkan alasannya, dan sebahagian lelaki memahaminya sebagai hak istimewanya, walaupun sesungguhnya ada persyaratan untuk melaksanakannya, namun sering persyaratan tersebut diabaikan sebahagian orang sehingga poligami menjadi kes yang harus ditangani oleh Mahkamah Syari'ah bukan hanya sebagai persyaratan prosedural sahaja, tetapi disebabkan kerana perselisihan/konflik antara suami isteri dan mengakibatkan perceraian. Oleh kerana itu, perlindungan Undang-undang yang diberikan oleh Mahkamah Syari'ah hanyalah semata-mata dalam rangka menegakkan keadilan bukan memberi keistimewaan bagi lelaki.

Adanya perbezaan mengenai kes-kes khusus, sebenarnya tidak perlu dianggap sebagai titik lemah dari sebuah perUndang-undangan (Musdah Mulia, 2009: 7), bahawa izin poligami yang diberikan kepada lelaki sebagai kelemahan Undang-undang dan oleh kerananya Undang-undang perlu untuk disemak semula. Aspek lain sesungguhnya apabila diteliti secara lebih mendalam keseluruhan peruntukan UU-PA No. 7 tahun 1989, dan Undang-undang No. 3 tahun 2006 (pindaan), Undang-undang ini ternyata juga memberikan kesan keistimewaan secara seimbang dengan adanya hak penjagaan anak-anak kepada kaum wanita (isteri), seperti tersebut juga dalam penjelasan Undang-undang RI Nombor 3 tahun 2006, tentang perubahan Undang-undang No 7 tahun 1989 tentang Mahkamah Syari'ah pasal 49 huruf a.

Pada Undang-undang tersebut menegaskan bahawakedudukan isteri dan suami yang seimbang dalam hal

- a. gugatan kelalaian atas kewajipan suami dan isteri;
- b. perceraian kerana talak;
- c. gugatan perceraian;
- d. penyelesaian harta bersama;
- e. penjagaan anak-anak;
- f. ibu dapat memikul kos pemeliharaan dan pendidikan anakbilamana bapa yang seharusnya bertanggungjawab tidak mematuhinya; dan seterusnya.

Demikian pula tentang talak dan perceraian sebagaimana diperjelas pada tahap aplikasi (terutama akibat perceraian) pada masing-masing lembaga berkaitandalam Kompilasi Undang-undang Islam pasal 149 dan 156. Undang-

undang juga menentukan bahawa persoalan izin poligami serta penjagaan anak-anak tetap berkaitan dengan kepentingan (isteri dalam soal izin poligami, dan kepentingan suami dalam soal penjagaan anak) kedua belah pihak. Kerana itulah maka tatacara untuk mendapatkan izin poligami serta hal-ehwal mengenai penjagaan/pemeliharaan anak-anak oleh Undang-undang telah diatur sedemikian rupa sehingga tidak menimbulkan kerugian bagi mana-mana pihak.

2. Kes Perceraian.

Secara teknikal dan terminologi memang wujud perbezaan dalam pemeriksaan kes perceraian yang dikemukakan oleh suami dengan yang dikemukakan oleh isteri. Suami, apabila ingin menceraikan isterinya berpedoman pada Undang-undang No.7/1989 Bagian Kedua Pemeriksaan Sengketa Perkahwinan Paragraf 2 “Cerai Talak”, dengan mengajukan keinginannya dalam bentuk “permohonan”. Suami merupakan pihak pemohon, sedangkan isteri sebagai pihak “termohon”. Sementara itu, isteri yang menuntut cerai juga harus mengajukan kesnya ke Mahkamah Syari’ah dengan berpandukan Undang-undang No.7/1989 Bagian Kedua Pemeriksaan Sengketa Perkahwinan Paragraf 3 “Cerai Gugat”, dalam bentuk “gugatan”.

Isteri merupakan pihak “penggugat” sedangkan suami sebagai pihak “tergugat”. Secara teori, suatu pemeriksaan yang dilakukan melalui penyelesaian peradilan dianggap bermula daripada pergaduhan. Kerana itu, judul sub bab IV Undang-undang Acara. Bagian Kedua disebut dengan Pemeriksaan “Sengketa” Perkahwinan. Pergaduhan melalui perbicaraan di Mahkamah menjelma menjadi “kes” atau “gugatan”. Oleh kerana itu, pada dasarnya baik kes permohonan cerai

talak maupun cerai gugat, kedua-duanya tergolong gugatan. Dalam bahasa Mahkamah, seperti dinyatakan oleh Roihan A. Rasyid kedua istilah tersebut lazim disebut “gugat permohonan” (*Jurisdictio voluntaria*) dan “gugat biasa” (*Jurisdictio contentiosa*).² Istilah termohon di lingkungan Mahkamah Syari’ah pertama kali timbul bersamaan dengan munculnya Undang-undang No.1/1974 dan Peruntukan Pemerintah No.9/1975 yang berkaitan “permohonan “ oleh “pemohon”.

Akan tetapi, permohonan di dalam Undang-undang dan Peruntukan Pemerintah tersebut tidak boleh dianggap sebagai sukarela sepenuhnya (dalam erti aslinya) seperti termaktub dalam pasal 38 dan 40 Peruntukan Pemerintah No.9/1975. Demikian bunyi petunjuk Mahkamah Agung dalam suratnya pada 20 Ogos 1975 No. MA/Pemb/0807/1975. Pasal 38 Peruntukan Pemerintah No. 9/1975, walaupun menyebut istilah “permohonan”, tetapi pemohon harus disebut penggugat dan termohon harus disebut tergugat.

Pasal 40 Peruntukan Pemerintah. No. 9/1975 tentang permohonan untuk beristeri lebih dari seorang. Di sini suami sebagai pemohon, isterinya (yang telah ada) sebagai termohon, produk Mahkamah Syari’ah memang penetapan. Akan

² Dikatakan *Jurisdictio voluntaria* (Peradilan yang tidak sesungguhnya) sebab Mahkamah ketika itu sebenarnya hanya menjalankan fungsi *Executive power* bukan *Judicative power*. Kerana itu dalam gugat permohonan, Mahkamah hanya menghasilkan produk akhir “penetapan” (*beschijking*), atau *al-isbat* (Arab). Dalam gugat permohonan, termohon dalam “arti asli” bukanlah sebagai pihak tetapi hanya perlu dihadirkan di depan perbicaraan untuk didengar keterangannya guna kepentingan pemeriksaan permohonan pemohon. Jadi dalam arti asli, termohon tidak imperative hadir di depan perbicaraan seperti halnya tergugat. Artinya sekalipun termohon tidak hadir, bilamana permohonan cukup beralasan (terbukti) maka permohonannya akan dikabulkan dan kalau tidak terbukti akan ditolak. Sedangkan suatu kes perdata yang terdiri atas dua pihak. Iaitu ada penggugat dan terdakwa yang berlawanan, disebut *Jurisdictio contentiosa* atau “Mahkamah sesungguhnya”. Kerana Mahkamah yang sesungguhnya maka produk Mahkamah adalah “putusan” atau *vonnis* (Belanda) atau *al-qadha’u* (Arab). Lihat Roihan A. Rasyid, 1991: 58-59.

tetapi, suami ataupun isteri berhak rayuan dan seterusnya kasasi, bahkan boleh sampai peninjauan kembali (PK), sehingga pemohon di situ sama seperti penggugat dan termohon sama seperti tergugat. Namun, dalam kenyataannya tidak semua wanita mampu dan berani menggunakan haknya sampai pada tahap/lembaga Mahkamah Agung, bahkan pada peringkat rayuan wanita akan menyerah dan pasrah, akibatnya menerima dengan segala keterbatasan dan kepuasan hanya pada Mahkamah Syari'ah peringkat pertama. Bukti yang kuat berdasarkan hasil penelitian tentang "Perlindungan Undang-undang Bagi Wanita di Mahkamah Syari'ah Kalimantan Selatan (2009: 79) bahawa keterbatasan wanita untuk mengakses lembaga Mahkamah peringkat rayuan dan kasasi adalah disebabkan pendidikan yang masih rendah, pengetahuan dan wawasan yang masih terbatas serta faktor ekonomi yang masih sangat lemah.

Begitu pula pasal 65-72 Undang-undang No. 7/1989 tentang permohonan cerai talak. Di sini suami sebagai pemohon, isteri sebagai termohon, produk Mahkamah Syari'ah sebagai penetapan. Tetapi isteri atau suami berhak merayu dan seterusnya selesai kes, sehingga status suami (pemohon) di situ sama seperti penggugat dan isteri sama seperti tergugat. Tegasnya, kuasa peradilan agama, dalam kes-kes perkahwinan, walaupun disebutkan "pemohon" atau "termohon" tidaklah mutlak berarti sukarela sepenuhnya seperti teori umum Undang-undang acara perdata (Roihan A. Rasyid, 1991: 60-61). Dan khusus untuk kes "cerai talak" dalam Undang-undang No. 7/1989 pada prinsipnya sama dengan "cerai gugat", kedua-duanya dalam kualifikasi "*Jurisdictio contentiosa* produk akhir

kes permohonan cerai talak berupa penetapan dan produk akhir kes cerai gugat berupa putusan (M. Yahya Harahap, 1991: 252).

Meskipun secara teknikal terminologi dibezakan antara kes cerai talak dan kes cerai gugat, tetapi proses pemeriksaan kesnya dalam perbicaraanmahkamah Syari'ah adalah sama, dengan sedikit pemberian kemudahan bagi isteri yang mengajukan gugatan diminta pemeriksaan kepada peradilan agama yang bidanguasaUndang-undangnya meliputi tempat kediaman penggugat dengan maksud untuk melindungi pihak isteri khususnya dan kaum wanita pada umumnya.

Penjelasan diatas menunjukkan bahawa tidak ada perbezaan yang substantive antara wanita dengan lelaki ketika mereka berada dalam kesperceraian dan poligami di Mahkamah Syari'ah.Perbezaan jelas pada aspek penggunaan istilah.

Oleh kerana itu, berdasarkan teks-teks yang dijadikan rujukan dalam Mahkamah tersebut, dapat dikatakan keputusan dalam perbicaraan kebanyakannya berdasarkan penegakan Undang-undang dan keadilan. Tidak bersumber bias pemahaman gender (baca: suami atau isteri). Hal itu ditegaskan oleh Habiburrahman, salah satu Hakim Agung, yang menyatakan bahawa penegakan Undang-undang dan keadilan harus bermula dari kesefahaman antara peruntukan perundangan-undangan, Undang-undang Islam dan keadaan masyarakat. Oleh kerana itu, penegakan Undang-undang dalam Mahkamah Syari'ah harus kembali kepada Undang-undang Islam yang murni, bukan Undang-undang Islam yang menyesuaikan dengan masyarakat. Dengan kata

lain, hakim selalu merujuk pada sumber dan nilai al-Quran, ijtihad hakim dibolehkan sepanjang tidak tertulis dalam *nash qath'i*.

Di sudut lain, disebutkan Edi Riadi, Hakim Agung RI, rasa keadilan juga merujuk dasar keputusan yang bersumberkan Undang-undang. Mahkamah hanya sebagai saluran Undang-undang, dan tidak harus lari dari Undang-undang. Progresif dalam mengambil keputusan, bukan penyembunyian Undang-undang, tetapi keberanian dalam pengambilan keputusan dan dilandasi niat baik. Makna lain dijelaskan Jazimah, seorang Hakim Tinggi Yogyakarta, yang mengartikan bahawa progresif adalah penggunaan kaedah dalam *ushul fikih* dalam mencari jalan keluar dari permasalahan perbicaraan. Berdasarkan kaedah, risiko paling kecil harus diabaikan, sedangkan risiko paling besar harus dilindungi.

Pendapat lebih jelas tentang hakikat memenuhi konsep keadilan diungkapkan oleh Dr. H. Abdurrahman SH, MH (Hakim Agung RI). Menurutnya, menilai bahawaperingkat I dan rayuan tidak hanya soal fakta, tetapi apakah keputusan Hakim benar-benar menerapkan keadilan/prinsip yang dilihat dari ajaran Agama. Penerapan Undang-undang adil dan benar bererti tidak ada Undang-undang formal yang dilanggar. Putusan diterima secara adil misal: ketika perceraian siapa yang mengurus anak. Ketika isteri telah berpindah Agama, dia tidak berhak untuk mengasuh anak setelah bercerai. Pada peringkat MA, hakim mempertimbangkan prinsip-prinsip keadilan iaitu Undang-undang Islam dan fakta-fakta sesuai terkandung kes pada peringkat I. MA dapat meminta kembali ke peringkat I berkaitan persoalan formal.

Meskipun demikian, pada praktiknya tanpa disedari, wanita diperlakukan sebagai pihak yang salah. Seorang wanita yang sedang berurusan di Mahkamah Syari'ah menceritakan "ujar hakim pas perbicaraan ikam jua kanapa kada manyiapakan makan untuk suami sebelum dipukulinya" (kata hakim ketika perbicaraan mengapa kamu tidak menyiapkan makanan untuk suami sebelum dipukul). Kemudian dalam pernyataan lain hakim mengatakan kepada wanita di perbicaraan "*ikam di rumah badaster haja kalo*" (kamu di rumah hanya memakai baju rumah/tidur).

Dua pernyataan tersebut cukup menyentak kerana jika difahami secara lebih cermat menunjukkan sikap suka menyalahkan isteri oleh para hakim. Suami yang melakukan kekerasan dianggap hakim disebabkan oleh sikap isteri yang tidak memenuhi keinginan suami. Suami memukul isteri dianggap hakim disebabkan isteri yang tidak menyiapkan makanan, sedangkan suami curang kerana isteri tidak berpenampilan menarik yang hanya memakai daster³. Ironisnya, pernyataan tersebut dikatakan oleh hakim-hakim wanita (keadaan situasi sebenar perbicaraan mencerminkan ungkapan merendahkan golongan wanita).

Dapatan tersebut seiring dengan hasil pemantauan Mahkamah yang dilakukan Irianto dkk (2006: 78) yang menemukan bagaimana sikap dan pandangan para penegak Undang-undang terhadap wanita, baik sebagai korban kejahatan atau pelaku kejahatan. Pertanyaan-pertanyaan pada perbicaraan lebih sering mengarahkan kepada jawapan yang berpihak kepada

³Daster adalah pakaian sederhana yang biasanya dipakai para wanita di rumah.

lelaki. Wanita menjadi mangsa kekerasan dalam rumah tangga yang meminta cerai di Mahkamah Syaria'ah semisal, berhadapan dengan pertanyaan hakim yang malahan mengarahnya, seperti, "Ibu melayani orang lain sampai pagi, sementara suami sendiri tidak dilayani". (Wanita tersebut seorang perawat di hospital yang memang harus melakukan kerja rutin dalam tugasnya).

Lebih jauh, penelitian itu menyimpulkan

- a. masih kurangnya sumberdaya penegak Undang-undang yang berperspektif wanita dipelbagai peringkat;
- b. kemudahan yang kurang sempurna sehingga menyebabkan perbicaraan sering ditunda;
- c. etika penegak Undang-undang selama bertugas masih harus diatur dengan jelas agar tindakannya yang kurang sopan selama bertugas dan terutama yang berbentuk kekerasan perlu dikenakan hukuman;
- d. wanita yang berada dalam kes ini baik korban maupun pelaku sebahagian besar belum menyedari hak-haknya dihadapan Undang-undang;
- e. wanita yang terlibat dalam proses Mahkamah, sebagai pelaku maupun korban, terdedah terhadap diskriminasi.

Pada keadaan demikian, dapat dilihat, pemahaman para hakim tentang persamaangender masih sangat dangkal dan tidak memahami. Hakim yang tidak sensitif gender tersebut harus menjadi perhatian penentu kebijakan Mahkamah Agung. Sensitif gender harus ditunjukkan dalam ucapan dan perlakuan yang tidak dizahirkan akibat bias gender. Dengan kata lain, lelaki wanitaharus dilayani sama rata di Mahkamah terutama dalam perbicaraan, ucapan-ucapan

Hakim tidak disedari bersifat tidak sensitif gender. Kalangan yang dinilai melakukan diskriminasi gender akan mendapat kritik daripada masyarakat. Sikap-sikap diskriminasi akan dianggap sebagai melawan arus persamaangender.

Hakim sebagai penjawat awam dituntut untuk mengutamakan persamaan hak lelaki dan wanitadihadapan Undang-undang keluarga. Penghapusan diskriminasi terhadap wanita dalam Mahkamah keluarga tersebut telah menjadi tanggung jawab negara sebagaimana disebut dalam Konvensi Tentang Penghapusan Segala Bentuk Diskriminasi Terhadap Wanita (*Convention on the Elimination of All Forms of Discrimination Against Women*) (CEDAW), diratifikasi dalam Undang-undang Nombor 7 Tahun 1984 (Undang-Undang No.7/1984). Dalam CEDAW itu disebutkan bahawa

Negara-negara Pihak wajib melakukan upaya-upaya khusus untuk menghapuskan diskriminasi terhadap wanita dalam setiap masalah yang berhubungan dengan perkahwinan dan hubungan keluarga, dan berdasarkan persamaan antara laki-laki dan wanita terutama harus memastikan:

- a. Hak yang sama untuk melakukan perkahwinan;
- b. Hak yang sama untuk bebas memilih pasangan dan untuk melangsungkan perkahwinan atas dasar persetujuan yang bebas dan sepenuhnya dari mereka;
- c. Hak dan tanggung jawab yang sama selama perkahwinan dan dalam hal putusnya perkahwinan;
- d. Hak dan tanggung jawab yang sama sebagai orangtua, terlepas dari status perkahwinan mereka, dalam hal yang berhubungan dengan anak mereka; dalam setiap kes maka kepentingan anak-anak mereka harus didahulukan;
- e. Hak yang sama untuk memutuskan secara bebas dan bertanggung jawab tentang jumlah dan jarak kezhahiran di antara anak-anak mereka, dan untuk memperoleh akses atas informasi, pendidikan dan tindakan yang memungkinkan mereka melaksanakan hak ini;
- f. Hak dan tanggung jawab yang sama dalam hal pemeliharaan, pengawasan, perwalian dan pengangkatan anak, atau pranata-pranata yang sama di mana terdapat konsep ini dalam perundang-

- undangan nasional; dalam setiap kes kepentingan anak-anak mereka harus didahulukan;
- g. Hak peribadi yang sama sebagai suami isteri, termasuk hak untuk memilih nama keluarga, profesi dan pekerjaan;
 - h. Hak yang sama bagi kedua pasangan dalam menghormati kepemilikan, perolehan, pengelolaan, manajemen, pengelolaan, penikmatan, serta pemindah-tanganan kekayaan baik secara cuma-cuma maupun berdasarkan pertimbangan nilainya.

4.3. KesUndang-undang Keluarga Di Mahkamah Syari'ah

Undang-undang Nombor 3 Tahun 2006 tentang Mahkamah Syari'ah merupakan hasil amendemen dari Undang-undang Nombor 7 Tahun 1989. Pindaan tersebut memberikan bidangkuasa yang lebih banyak kepada Mahkamah Syari'ah yang meliputi perkahwinan, waris, wasiat, hibah, wakaf, zakat, infaq, shadaqah, dan ekonomi syari'ah. Bidangkuasa tersebut lebih daripada bidangkuasa yang disebutkan dalam Undang-undang Nombor 7 Tahun 1989 iaitu perkahwinan, kewarisan, wasiat, dan hibah yang dilakukan berdasarkan Undang-undang Islam, serta wakaf dan shadaqah. Oleh kerana itu, persoalan Undang-undang keluarga dalam Undang-undang Nombor 3 Tahun 2006 ini tidak jauh berbeza dengan Undang-undang sebelumnya.

4.3.1. Proses Perbicaraan di Mahkamah Syari'ah

Jumlah kes yang diterima Mahkamah Syari'ah Banjarmasin dalam tempoh 2008 sehingga 2012 mengalami peningkatan. Kesrayuan yang diterima mahkamah, kes cerai talak dan gugat cerai lebih 50% dari jumlah kes yang diterima setiap tahun, sedangkan dalam kurun waktu sepanjang 5 tahun terakhir ternyata kes cerai talak dan cerai gugat menempati kedudukan yang sangat dominan lebih dari 80% dari keseluruhan kes yang diputus di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin (keseluruhan kes berjumlah 8056 kes dan 7153 kes adalah

cerai talak dan cerai gugat). Lebih terperinci kes-kes yang diterima Mahkamah Syari'ah Banjarmasin dapat dilihat pada jadual berikut

JADUAL 4.3.

KES-KES PADA MAHKAMAH SYARI'AH BANJARMASIN

NO	KES	2012	2011	2010	2009	2008
1	Izin kahwin					
2	Izin poligami	3	6	9	3	1
3	Sah nikah			34	37	29
4	Cerai talak	366	324	322	303	215
5	Cerai gugat	1089	1031	918	810	775
6	Perwalian	44	33	25	29	20
7	Kewarisan	9	13			
8	Dispensasi Kahwin	68	50			
9	Pembatalan Fatwa Waris	4	3			
10	Pencegahan Perkahwinan		1			
11	Pembatalan perkahwinan	2		1	1	
12	Gugatan waris			5	6	2
13	Gugatan hibah					2
14	Gugatan wasiat					
15	Gugatan harta bersama			12	4	5
16	Wali adol	19	3	5	2	3
17	Pemeliharaan anak	104	4			
18	Pengangkatan anak	7				
19	Penjagaan anak			1	2	2
20	Nafkah anak oleh ibu		1			1
21	Isbat Nikah	23	32			

22	Dispensasi kahwin	68		21	14	9
23	Asal usul anak	4	92			
24	Harta bersama	12	13			
25	P3HP	148	136			
26e	Penolakan kahwin campuran	1				
27	Lain-lain	3	9	260	247	216
28	Jumlah	1905	1799	1613	1459	1280

Sumber : Mahkamah Syari'ah Banjarmasin (2008 - 2012).

Keterangan jadual:

Dari jadual di atas nampak bahawa kes-kes nombor 4 dan nombor 5 paling banyak dari semua kes-kes yang berlaku sepanjang lima tahun terakhir ini (iaitu cerai thalaq dan cerai gugat), kemudian kes-kes lain yang jumlahnya amat sedikit. Kes perceraian di Mahkamah Syariah Banjarmasin mencapai 1300 kes sejak Januari sampai Oktober 2014. Menurut H. M. Alwi jumlah kes tersebut sangat tinggi jika dibandingkan dengan Ambon dan Kendari yang hanya berkisar 600 kes pertahun. (Banjarmasin Post, 1, 12, 2014 : 22)

Tajuddin (wawancara 27 Mac 2012), Hakim Tinggi Mahkamah Tinggi Agama Banjarmasin mengungkapkan, bahawa persoalan-persoalan yang dihadapi Mahkamah Syari'ah dan Dia mengusulkan beberapa hal berkaitan persoalan tersebut:

1. Menambah bidangkuasa Mahkamah Syari'ah dalam Undang-undang No 3 tahun 2006;
2. Pilihan Undang-undang, bagi yang beragama Islam pasti melalui Mahkamah Syari'ah, selain Islam boleh memilih;

3. Ekonomi Syari'ah belum pernah ada sengketa yang disampaikan ke Mahkamah Tinggi Syari'ah Banjarmasin;
4. Bukan bererti tidak ada konflik, namun boleh diselesaikan secara damai atau arbitrase yang dibentuk oleh Majlis Ulama Indonesia (MUI);
5. Pada Undang-undang No. 3/2006 kes waris tidak ada fatwa, menjadi kessukarela, berbeza dengan Undang-undang No. 7/1989 ada fatwa waris;
6. Yang sering dirayu adalah: kes perceraian (gugat, thalaq); Waris; Harta gonogini (harta bersama);
7. Panggilan Gahib 4 bulan (1 bulan panggilan I dan panggilan II 3 bulan);
8. Rayuan, dari Mahkamah Syari'ah ke peringkat Rayuan paling lama prosesnya 6 bulan sesungguhnya adalah perpanjangan tangan Mahkamah Agung. Kes biasa tidak lebih dari 1 bulan sejak diterima s/d keputusan. Jika lebih dari 6 bulan lapor ke Mahkamah Agung, kerana Mahkamah Tinggi Syari'ah adalah perpanjangan tangan Mahkamah Agung;
9. Pembinaan dan pengawasan hakim peringkat I dilaksanakan 1 tahun 6 kali turun, semisal tentang ketidakadilan;
10. Kes yang menarik diamati selama ini adalah kes cerai thalaq dan cerai gugat, keputusan verstek dan verzet (3 kali berturut-turut tidak hadir atau 2 kali berturut-turut panggilan, panggilan ke-3 langsung putusan verstek);
11. Undang-undang perceraian wajib menghadirkan saksi dari wanita (cerai gugat) dan pihak laki-laki cerai talak;
12. Jika berlaku perbezaan pendapat diantara Hakim, kes dimusyawarahkan dulu sebelum perbincangan (musyawarah Majlis).

Perbicaraan pada Mahkamah Tinggi Syari'ah diikuti oleh tiga orang hakim. Kes Dibahagi kepada Hakim senior (Hakim Pengetua), dan dua orang Hakim Junor sebagai Hakim anggota. Kemudian selama 1 minggu bahan kes diteliti para Hakim, dan disepakati untuk jadual perbicaraan, selanjutnya perbicaraan dibuka dibahas dalam perbicaraan dan diketuk palu. Salinan keputusan dikonsep oleh hakim anggota dengan pengawasan Hakim Senior (Ketua), kemudian di paraf oleh para hakim, kemudian diketik oleh Panitera Pengganti.

Prosedur menuju Kasasi, Salinan Keputusan peringkatRayuan lebih kurang 1 bulan kembali ke Mahkamah Syari'ah , kemudian ditangani Mahkamah Tinggi Syariah selama kurang dari 14 hari, dan dikirim ke Mahkamah Agung RI, disertai bayaran Rp 750.000,-. Keputusan kasasi melalui peringkatRayuan ke Mahkamah Syari'ah.

Pada peringkat Kasasi, pada temu bual dengan Abdurrahman, Hakim Agung pada 12 November 2012, menjelaskan tentang proses berurusan pada peringkat kasasi iaitu:

1. Kes masuk ke bagian Panitera umum. Pada tahap ini ditetapkan ke bagian panitera mana yang akan memproses, kelengkapan administrasi, kemudian dikepaniteraan diberi nombor;
2. Panitera muda Syari'ah;
3. Asisten Koordinator bidang Mahkamah Syri'ah yang menetapkan pembaca I, II, dan III;
4. Setelah Pembaca I dan diteruskan ke Pembaca II dan terus ke Pembaca III;
5. Diserahkan ke Ketua Majlis dan diperbicarakan. Pada perbicaraan, jika ada yang berbeza , perbezaan suara tersebut (2:1) dicantumkan.

4.3.2. Pertimbangan Pengambilan Keputusan Sengketa Suami Isteri

Mahkamah Syari'ah Banjarmasin, sengketa suami isteri lebih didominasi oleh sengketa yang berhubungan dengan perceraian. Secara normatif, pertimbangan-pertimbangan hakim dalam pengambilan keputusan merujuk pada peruntukan perundang-undangan yang berlaku dengan tetap memperhatikan dimensi Undang-undang yang hidup dimasyarakat seperti dalil-dalil AlQur'an serta hadits atau kaidah Undang-undang Islam. Pada praktiknya, keputusan keputusan tersebut menjadi sangat rumit kerana kes sengketa juga sangat rumit.

Kes gugat cerai yang dikemukakan HD kepada MB disebutkan bahawa gugat cerai disebabkan pertengkaran sehingga tiada harapan untuk hidup bahagia kembali. Implikasinya, menurut penggugat, sudah tidak boleh dan tidak dapat lagi saling mencintai, hormat menghormati, harga menghargai, tidak ada komunikasi, dan penggugat juga tidak menerima pemberian nafkah zahir batin, serta tidak ada saling percaya. Selanjutnya penggugat menyebutkan bahawa tergugat telah menjual asset bersama tanpa melibatkan penggugat. Pada perbicaraan, saksi-saksi dua orang yang keduanya adalah kakak penggugat. Dua orang saksi ini membenarkan bahawa sering berlaku pertengkaran dan menyebutkan bahawa tidak mungkin lagi bersatu dalam sebuah rumah tangga.

Pertimbangan hakim dalam kes ini merujuk kepada ayat Alquran

Dan diantara tanda-tanda kekuasaannya ialah Dia menciptakan untukmu isteri-isterimu dari jenismu sendiri, supaya kamu cenderung dan merasa tenteram kepadanya, dan dijadikanNya diantaramu rasa kasih sayang. Sesungguhnya pada yang demikian itu benar-benar terdapat tanda-tanda kaum berpikir. (QS. Ar Rum : 21)

Berdasarkan ayat tersebut hakim berpendapat bahawa perkahwinan harus dilandasi unsur saling mencintai dan saling menyayangi. Ketika tidak ada rasa

cinta dan sayang tersebut, perkahwinan hanya menjadi belenggu/beban kehidupan dan siksaan batin. Oleh kerana itulah, jika perkahwinan dipenuhi oleh pertengkaran dan tidak ada rasa cinta dan sayang lagi, perkahwinan tidak mungkin lagi dipertahankan. Hakim beranggapan bahawa perkahwinan antara penggugat dan tergugat tidak akan sesuai lagi dengan tujuan perkahwinan iaitu *sakinah mawaddah warahmah*. Jika dipertahankan justeru akan menimbulkan mudarat yang lebih besar atau penderitaan yang berpanjangan.

Mengenai pemeliharaan anak-anak, majlis hakim memakai pertimbangan pasal 105 kompilasi Undang-undang Islam yang berbunyi (a) pemeliharaan anak yang belum *mumayyiz* atau belum berumur 12 tahun adalah hak ibunya; (b) pemeliharaan anak yang sudah *mumayyiz* diserahkan kepada anak untuk memilih diantara ayah ibunya sebagai pemegang hak pemeliharaannya; dan (c) kos pemeliharaan ditanggung oleh ayahnya.

Majlis hakim juga merujuk kepada pendapat-pendapat ahli Undang-undang Islam dalam kitab *Alfiqhu al Islamiyatu wa Adillatuhu* juz VII halaman 527 yang menyebutkan “perceraian kerana adanya perselisihan atau adanya kemudharatan, sebagai pencegahan atau berlakunya persengketaan sehingga dengan perceraian tersebut kehidupan perkahwinan tidak akan merupakan neraka atau bencana”. Kitab-kitab yang dirujuk oleh majlis hakim pada dasarnya membolehkan hakim menjatuhkan talak apabila perkahwinan hanya mengakibatkan persengketaan dan penderitaan dan tidak lagi boleh didamaikan.

Kes cerai gugat lain antara ER dan AF, berlaku pertengkaran akibat pemaksaan kehendak tergugat mengenai pendidikan anak-anak dan pengurusan

rumah tangga, yang menurut ER (penggugat) telah dilaksanakan. Disebabkan oleh pertengkaran tersebut, penggugat bersama anak-anak meninggalkan rumah dan tinggal dirumah orang tua penggugat. Tergugat juga tidak lagi memberikan nafkah zahir batin kepada penggugat.

Dalam memutuskan kes tersebut majlis hakim mempertimbangkan beberapa hal yang merujuk pada keterangan saksi yang menyebutkan bahawa dalam perkahwinansering berlaku pertengkaran dan perselisihan terus menerus. Menurut saksi, tergugat juga menjalin hubungan dengan wanita lain. Saksi juga menjelaskan bahawa tergugat dan penggugat sudah berpisah tinggal dan tidak melaksanakan hak dan kewajiban sebagai suami isteri selama tujuh bulan. Menurut majlis hakim hal tersebut telah memenuhi pasal 19 huruf (f) PP Nombor 9 Tahun 1975 yang menyebutkan “penggugat dan tergugat sering berselisih dan bertengkar, tidak ada harapan lagi penggugat dengan tergugat dapat disatukan dalam rumah tangga. Oleh kerana itulah, majlis hakim membuat kesimpulan bahawaperkahwinan tersebut tidak mungkin lagi dapat memberikan manfaat, ketenteraman jiwa, kebahagiaan sebagai suami isteri. Majlis hakim juga merujuk hadis yang menyebutkan bahawa “tidak boleh membuat kemudharatan dan membalas kemudaharatan (HR. Bukhari).

Mengenai hak penjagaan anak, majlis hakim memutuskan berada ditangan penggugat dengan pertimbangan bahawa anak-anak mereka masih belum *mumayyiz*. Selain berdasarkan Undang-undang, majlis hakim juga melihat bahawa tergugat memiliki sifat emosional, tidak dapat mengkritik diri sendiri, tidak rasional, dan tidak cakap menyelesaikan masalah sehingga penggugat lebih

pantas dan layak memperoleh kuasa asuh tanpa mengurangi hak penggugat untuk bertemu dan mencurahkan kasih sayangnya terhadap anak. Di sinilah nampak rasa keadilan yang diperlihatkan oleh Majlis Hakim Mahkamah Syari'ah dengan lebih mempertimbangkan faktor faktual formal dengan pertimbangan yang lebih adil, sebagaimana yang diungkapkan bahawa seorang hakim di samping harus adil menempatkan para pihak juga faktor kecerdasan dan memiliki kemampuan intelektual, kompetensi memadai, dan integritas kepribadian yang baik, serta emosional yang juga cerdas (Djazimah Muqaddas, 2011: 173).

Pada kes cerai gugat WN dengan SN, pertimbangan majlis hakim dalam memutuskan kes tidak jauh berbeza. Dalam kes cerai gugat ini adalah adanya perselisihan dan pertengkaran yang disebabkan tergugat (SN) suka bersikap sesuka hati, bahkan tidak menegur orang tua penggugat (WN). Tergugat, menurut penggugat, sering meninggalkan solat, sering meninggalkan rumah sampai pagi hari tanpa alasan, dan tidak memperhatikan penggugat.

Tergugat menolak alasan penggugat berkaitan kes tersebut. Menurut tergugat, dia meninggalkan rumah kerana ingin hidup berdikari, tidak tinggal serumah dengan orang tua penggugat. Menurut keterangan saksi, tergugat tidak meninggalkan solat.

Akan tetapi, majlis hakim berpendapat bahawa berdasarkan fakta dalam perbicaraan, tergugat sering pulang larut malam, kurang memperhatikan penggugat, lebih mementingkan diri sendiri sehingga dapat dikatakan tidak dapat memberikan nafkah yang layak bagi isteri. Menurut majlis hakim,

pertengkaran antara penggugat dan tergugat secara kualiti atau kuantiti telah memenuhi alasan perceraian sebagaimana ketentuan pasal 19 huruf (f) Peruntukan Pemerintah Nombor 9 Tahun 1975 jo. Pasal 116 huruf (f) Kompilasi Undang-undang Islam.

Dari persoalan-persoalan tersebut, majlis hakim berkesimpulan tergugat dan penggugat sudah tidak mau lagi mempertahankan perkahwinannya. Majlis hakim berpendapat jika perkahwinan itu dipertahankan akan menimbulkan mudharat lebih besar, apalagi jika rumah tangga mereka diteruskan tanpa kerelaan pasangan dibimbangi anak-anak akan menjadi korban ketidakharmonian orang tuanya. Sedangkan menolak *mafsadat* lebih diutamakan daripada menarik suatu kemaslahatan, *qaidah fiqhiyah* "Dar'ul mafaasid muqaddamun 'ala jalbil mashalih", menjadi penting untuk dipertimbangkan. Akibatnya perceraian adalah jalan yang terbaik bagi mereka agar keduanya terhindar dari penderitaan batin yang berpanjangan, dan memberikan perlindungan sepenuhnya terhadap anak-anak mereka.

Mengenai pemeliharaan anak, majlis hakim menyerahkan kepada penggugat dengan pertimbangan anak tersebut belum *mumayyiz* dengan merujuk kepada pasal 24 ayat 2 (b) Peruntukan Pemerintah Nombor 9 Tahun 1975 dan sesuai pula dengan pasal 105 huruf (a) dan (c) Kompilasi Undang-undang Islam yang berbunyi "dalam hal berlaku perceraian maka (a) pemeliharaan anak yang belum *mumayyiz* (belum 12 tahun) adalah hak ibunya ; (b) kos pemeliharaan ditanggung ayahnya. Hakim mengabulkan tuntutan penggugat kepada tergugat untuk membayar kos hidup anak sebesar minimal Rp. 1.500.000,- sebulan

sampai anak dewasa. Demikian pula negara berupaya memberikan perlindungan terutama terhadap anak-anak, tertuang dalam Undang-undang nomor 23 tahun 2002, tentang Perlindungan Anak, pasal 1 ayat(1), pasal 4, pasal 14 dan pasal 26.

Sebagaimana Mahkamah-mahkamah Syari'ah lainnya, Mahkamah Syari'ah Banjarmasin berkuasa melaksanakan kekuasaan kehakiman peringkat pertama berkaitan kepentingan para pencari keadilan dari kalangan warga Negara Indonesia penganut Agama Islam untuk kes-kes di bidang-bidang perkahwinan (Undang-undang keluarga), waris, wakaf, hibah, serta shadaqah (Undang-undang Peradilan Agama No.7/1989 pasal 2, pasal 6 ayat 1, dan pasal 49 ayat 1, selanjutnya mengalami pengembangan kekuasaan sesuai dengan Undang-undang No. 3 tahun 2006 pasal 49, adalah perkahwinan, waris; wasiat; hibah; wakaf; zakat; infaq; sedekah dan ekonomi syari'ah). Dengan batasan bahawa perlindungan Undang-undang bagi wanita adalah dalam perspektif Undang-undang acara Mahkamah Syari'ah di sekitar Undang-undang keluarga, dapatan hasil kajian di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin selanjutnya dibincangkan seperti berikut.

4.4. Kes-kes Undang-undang Keluarga yang Diputuskan Mahkamah Syari'ah

Aspek Undang-undang keluarga, pengamatan penyelidik memperlihatkan secara nyata bahawa kes-kes permohonan cerai talak dan gugatan perceraian (cerai gugat) menempati porsi yang dominan dalam perbicaraan di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin. Dari 1905 kes yang masuk dalam tahun 2012, 366 kes serta 1089 kes di antaranya adalah permohonan cerai (talak) dan gugatan

perceraian (gugat cerai/ gugat taklik) sebagaimana dapat dilihat pada Jadwal 4.2 halaman 159-160.

Di luar kesUndang-undang keluarga yang cukup banyak menyita perhatian dan waktu, namun masih dalam angka kurang dari 200 kes adalah masalah P3HP hingga mencapai 148 kes (2012) dan 136 kes (2011), demikian Laporan Tahunan Mahkamah Syari'ah Banjarmasin Tahun 2011 dan tahun 2012 menyebutkan. Sedangkan data kes di tahun-tahun 2008 sampai tahun 2012, rentang waktu 5 tahun memperlihatkan kes tertentu (perceraian) selalu meningkat tajam. Di antara 1799 serta 1905 kes yang diputus, 324 dan 366 kes adalah permohonan cerai talak, dan 1031 dan 1089 kes adalah cerai gugat (tahun 2011 dan tahun 2012). Kerananya, kedua kes (permohonan cerai talak dan cerai gugat) itulah yang patut dipelajari secara seksama sehubungan dengan persoalan perlindungan Undang-undang bagi wanita sebagai focus kajian ini.

Data kasar perimbangan angka permohonan cerai talak dengan cerai gugat (775 kes dan 215 kes di tahun 2008, 810 kes dan 303 kes di tahun 2009, kemudian 918 kes dan 322 kes di tahun 2010, 1031 kes dan 324 di tahun 2011, dan 1089 kes dan 366 kes di tahun 2012). Meskipun tidak persis sama, kerana angka cerai talak hanya berkisar pada angka 200 sampai lebih 300 kes setiap tahun, namun masih wujud perimbangan kesempatan antara lelaki (suami) dan wanita (isteri) dalam berurusan atau perbicaraan di Mahkamah Syari'ah.

Frekuensi cerai gugat setiap tahun selalu memperlihatkan trend menaik, sampai menunjukkan angka lebih dari 1000 kes yang diputus setiap tahun. Kesan demikian diakui oleh para Hakim Syari'ah dan berlaku dalam proses perbicaraan

di Mahkamah Syari'ah, serta dibuktikan dengan laporan setiap akhir tahun di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin. Peluang itu disebabkan oleh Undang-undang (Undang-undang No. 1/1974 pasal 34 ayat 3 dan Undang-undang No. 3/2006 perubahan atas Undang-undang No. 7/1989 Konsideran: menimbang huruf b, pasal 66 dan 73), juga disebabkan oleh cara pandang masyarakat kota metropolitan yang lebih sensitif.

Sementara itu, perlindungan Undang-undang terhadap pihak-pihak yang dianiaya baik laki-laki maupun wanita (suami/isteri), maklumat kasar Laporan Tahunan tersebut (2012: 17) yang menyebutkan beberapa faktor penyebab berlakunya perceraian, ketika diinventarisasi, maka hal yang paling menonjol adalah faktor-faktor "Keadaan ekonomi rumah tangga", "tidak ada tanggung jawab", dan "tidak ada keharmonian". Dimasukkan dalam kategori "tidak ada keharmonian" adalah kategori "dan lain-lain" (curang, main judi, miras, penganiayaan/pemukulan/kekerasan, narkoba, dan pindah agama).

4.4.1. Faktor-faktor cerai talak dan cerai gugat dalam tempoh 5 tahun iaitu:

Ketiga faktor tersebut (cerai talak dan cerai gugat) memperlihatkan bahawa tahun 2008 faktor ekonomi urutan pertama, dan urutan kedua tidak ada keharmonian, urutan ke tiga tidak ada tanggung jawab.

Tahun 2009, penyebab cerai gugat urutan pertama adalah faktor ekonomi, urutan kedua tidak ada tanggungjawab, dan urutan ketiga tidak ada keharmonian, sedangkan cerai talak, tidak ada tanggungjawab sebagai urutan pertama, urutan kedua ekonomi, dan urutan ketiga tidak ada keharmonian.

Tahun 2010 (cerai talak dan cerai gugat), urutan pertama adalah masalah ekonomi, urutan kedua tidak ada keharmonian (dominan curang), dan urutan ketiga tidak ada tanggungjawab.

Tahun 2011 (Cerai talak dan cerai gugat), urutan pertama adalah masalah ekonomi, dan urutan kedua tidak ada keharmonian (dominan curang pada cerai gugat, sedangkan pada cerai talak curang jumlahnya setengah dari kescurang pada cerai gugat), dan urutan ketiga tidak ada tanggungjawab.

Tahun 2012, urutan pertama adalah masalah ekonomi dan beda tipis (5) dengan ketidak harmonisan rumah tangga, sebagai urutan kedua (yang dipicu oleh curang), yang dilakukan oleh pasangannya, dan bahkan kerana melihat pasangannya curang, maka iapun membalas dengan curang pula, sebagai urutan ketiga adalah tidak ada tanggungjawab.

Selanjutnya para hakim menjelaskan bahawa termasuk dalam kategori “keadaan ekonomi rumah tangga” antara lain tiada pekerjaan tetap yang diharapkan mencukupi keperluan keluarga, ada pekerjaan atau penghasilan yang pasti tetapi selalu dalam jumlah “kecil” yang diterima oleh isteri untuk keperluan keluarga, pengaruh perjudian, isteri boros, dan terlibat utang-utang. “Tidak ada tanggung jawab” umumnya ditandai dengan suami melanggar “taklik”, atau isteri tidak memberikan pelayanan yang wajar kepada suami serta kurang peduli terhadap anak-anaknya. Sedangkan “tidak ada keharmonian” antara lain suami isteri sering bertengkar, tidak boleh menjalin saling pengertian, dan kecemburuan yang berlebihan. Penyebab lainnya yang turut memperbesar angka perceraian adalah penganiayaan, kahwin di bawah umur, kahwin paksa, krisis

akhlak dan poligami yang “tidak sehat” (tanpa sepengetahuan isteri). Khusus untuk kes poligami selain dilakukan tanpa sepengetahuan isteri, ternyata juga dilaksanakan tidak tercatat di Pejabat Urusan Agama (KUA), secara sirri.

4.4.2. Telaah singkat tentang perkahwinan sirri.

Masalah nikah sirri ini menarik untuk diungkap kerana baanyak berkaitan dengan faktor penyebab berlakunya perceraian di Kota Banjarmasin. Demikian menariknya masalah nikah sirri, sehingga banyak sorotan, perbincangan/diskusi/seminar dan bahkan banyak kajian. Salah satu penyelidikan mengungkapkan bahawa meskipun telah dipersiapkan rencana pemidanaan pelakunya, pernikahan sirri ternyata masih banyak ditemui di Kalimantan Selatan. Tim IAIN Antasari, (2010: 27-28), memperlihatkan bahawa: faktor penyebab pernikahan secara sirri adalah:

1. Keyakinan dari nilai keagamaan yang mereka ikuti, pelaku bertanggung bahawa selama pernikahan telah memenuhi rukunan syarat yang ditetapkan agama maka pernikahan tersebut telah mendapatkan legalitas secara agama meskipun tidak dicatatkan oleh pegawai rasmi pemerintah.
2. Pandangan masyarakat yang sering bergema, bahawa nikah sirri merupakan salah satu sarana untuk menghindari perzinaan.
3. Adanya kesulitan untuk mewujudkan pernikahan secara rasmi seringkali dijadikan alasan seseorang untuk menempuh nikah sirri. Kesulitan tersebut bias kerana ketidakmampuan pelaku membayar kos pengurusan dan pentadbiran pernikahan, atau kerana adanya bantuan peruntukan seperti seorang PNS atau ketenteraan, yang berpoligami harus mendapatkan izin

rasmi dari isteri pertama, atau faktor-faktor teknis lain yang dianggap menyulitkan melaksanakan nikah secara rasmi.

4. Keinginan segelintir masyarakat untuk menikahkan anaknya kepada seorang ahli agama, sehingga merelakananaknya dinikahi tokoh tersebut, meski secara sirri, dan bukan menjadi isteri yang pertama, atau untuk balas budi, dan orang tua yang dibebani hutang.

Apalagi yang ditimbulkan, tulis tim peneliti, adalah: sangat merugikan bagi isteri dan wanita pada umumnya, baik secara Undang-undang positif maupun sosial. Secara Undang-undang positif, wanita yang dinikahi secara sirri tidak dianggap sebagai isteri yang sah. Dengan demikian, isteri tidak memiliki hak atas nafkah dan warisan jika suami meninggal dunia; isteri juga tidak berhak atas harta jika berlaku perceraian kerana secara Undang-undang positif pernikahan ini dianggap tidak pernah berlaku. Secara sosial, wanita yang dinikahi secara sirri, sulit bersosialisasi kerana wanita yang melakukan perkahwinan jenis ini sering dianggap telah menjadi isteri simpanan.

Dalam penelitian lain (Habibah, 2011: 79), menyebutkan ada 9 kes pernikahan sirri dikota Banjarmasin, semuanya berakhir dengan perceraian, dan kesannya selain dari kehidupan bekasisteri, kahwin sirri, terasing dari kehidupan masyarakat, misal selain stigma yang melekat merebut suami orang, juga merasa malu bergaul ketika ada acara yasinan atau kegiatan Pembinaan Kesejahteraan Keluarga (PKK), organisasi ini berada sejak di pusat (Jakarta sampai kedesa (perkampungan). Terdapat 9kes bekas isteri yang kahwin sirri tersebut akhirnya

pergi meninggalkan tempat tinggalnya, mencari tempat lain/keluarga yang orang lain tidak banyak mengenalnya.

Kesan terhadap anak, tidak diakuinya perkahwinan sirri menurut Undang-undang Negara memiliki kesan negative bagi status anak yang dizahirkan disisi Undang-undang, yakni status anak yang dizahirkan dianggap anak tidak sah. Kesannya, anak hanya mempunyai hubungan perdata dengan ibu dan keluarga ibu. Anak tidak mempunyai hubungan Undang-undang dengan ayahnya. Akibat lain, bahawa tindakan kezahirannya dan statusnya dianggap sebagai anak di luar nikah, sehingga hanya dicantumkan nama ibu yang mezhirkannya. Selain itu, dapatan kajian memperlihatkan bahawa, keterangan berupa status sebagai anak di luar nikah dan tidak tercantumnya nama si ayah akan berkesan sangat mendalam secara sosial dan psikologis bagi sianak dan ibunya.

Akibat lain adalah ketidakjelasan status anak di depan Undang-undang. Hal itu berkesan lebih lanjut iaitu mengakibatkan hubungan antara ayah dan anak tidak kuat, sehingga boleh saja, suatu waktu ayahnya menafikan bahawa anak tersebut adalah bukan anak kandungnya. Ironisnya lagi, adalah akibat lebih jauh anak tidak berhak atas kos kehidupannya (pendidikan, kesihatan dan lain-lain), nafkah dan warisan dari ayahnya. Apapun akibatnya dari sebuah prilaku Undang-undang dalam Undang-undang keluarga sebelum berlakunya perceraian adalah yang menentukan dan menjadi pertimbangan majlis Hakim adalah mengenai alasan/faktor penyebab.

Alasan-alasan atau faktor-faktor tersebut memperlihatkan betapa wanita telah memperoleh perlindungan secara wajar danimbang, di depan Undang-undang kecuali bagi anak-anak yang lahir di luar perkahwinan rasmi. Berbeza menurut Suwarni Salyo (2006: 156) kurang terlindunginya wanita di depan Undang-undang dipengaruhi oleh berbagai faktor yang sangat kompleks. Salah satu faktor di antaranya, ia melihat adanya kelemahan daripada peruntukan pasal-pasal dalam Undang-undang No. 1/1974, berikut penjelasannya hanya mencantumkan cukup jelas dan disebabkan timbulnya pengertian dan interpretasi yang berbeza. Dengan demikian teori otoriti kaum laki-laki dari konsep keluarga patriarhal yang dikemukakannya tidak sepenuhnya sesuai. Kerana secara sosiologis, setiap manusia baik laki-laki maupun wanita mempunyai naluri dasar untuk membela dirinya dan untuk merespon risiko terhadap kemungkinan penderitaan atau bahkan ancaman bagi dirinya atau rumahtangganya. Sementara itu, konsep pembaharuan Undang-undang sebagaimana dikemukakan oleh Amran Nasution dkk. (2009:22-25) memungkinkan mengangkat/melindungi hak-hak dan kepentingan orang-orang yang selama ini sering dianiaya.

Masalah selanjutnya adalah sejauhmana Laporan Tahunan Mahkamah Syari'ah serta keterangan para Hakim Syari'ah di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin itu mampu memberikan diskripsi yang cermat tentang keadaan yang sebenarnya. Hal demikianlah yang mengharuskan langkah kajian kritis agar tidak terjebak oleh laporan serta keterangan yang cenderung verbalistik. Pertanyaan kreatif tersebut penting, mengingat pada umumnya tenaga

Hakim di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin lebih didominasi oleh kaum laki-laki.⁴

4.4.3. Contoh Kes

4.4.3.1. Kes permohonan Talak

a. Kes 1

Pada pada 1 Julay 2010 telah didaftarkan oleh seorang suami (Pemohon) kepada Mahkamah Syari'ah kelas 1A Jl. Gatot Subroto Banjarmasin, dengan mengajukan surat gugatan kepada bagian penerimaan kes, dengan kelengkapan persyaratan, termasuk bayarankoskes ke pejabat BRI Syari'ah pada 1 Julay 2010. Kemudian oleh pengetuaMahkamah Syari'ah (Wanita), 3 orangHakim sebagai majlis hakim (1 orang Hakim lelaki/pengetua, dan 2 orang Hakim wanita/ masing-masing sebagai Hakim Anggota). Demikian pula ditunjuk seorang panitera pengganti (wanita), yang bertugas membantu majlis Hakim menghadiri perbicaraan, mencatat jalannya perbicaraan serta membuat berita acara, dan melakukan perintah majlis Hakim (Bundel Mahkamah Syari'ah Banjarmasin, 2010). Selanjutnya ketua majlispada 09 Julay 2010 membuat penetapan jadwal perbicaraan pemeriksaan kespada 19 Julay 2010, dan

⁴ Dari jumlah Hakim Syari'ah 13 orang (1 orang berstatus PengetuaMahkamah Syari'ah dan lelaki sejak Januari 2012, sebelumnya selama 5 tahun ketuanya adalah seorang wanita), 8 orang adalah Hakim Syari'ah lelaki dan 5 orang lainnya Hakim Syari'ahwanita. Lima orang Hakim wanita tersebut, dua orang berpendidikan Sarjana Syari'ah (IAIN) dan tiga orang lagi memiliki dua gelar kesarjanaan Syari'ah (Dra) dan Sarjana Undang-undang (SH). Sedang dari kedelapan Hakim lelaki lima orang Sarjana Syari'ah (5 orang Sarjana lengkap dan S2 UNLAM dan STIHSA, dengan gelar SH) dan 3 orang lagi sarjana Syari'ah plus Sarjana Undang-undang. Pengalaman kedelapan orang tersebut sebagai Hakim (Hakim Agama), 1 orang berpengalaman 13 tahun, 1 orang 14 tahun, 1 orang 15 tahun, 1 orang 16 tahun, 2 orang 19 tahun, kemudian 1 orang 28 tahun. Hakim wanita 2 orang berpengalaman 10 tahun, 2 orang berpengalaman 14 tahun dan 1 orang 22 tahun. 2 orang Hakim berasal dari Jawa, sedangkan yang lainnya berasal dari Kalibekas Selatan. Bagi Hakim laki-laki berusia 45 - <50 tahun sebanyak 6 orang, berusia 50 - <55 sebanyak 1 orang dan 1 55 – 60 tahun sebanyak 1 orang. (File di PejabatMahkamah Syari'ah Banjarmasin, 2012).

memerintahkan jurusita/juru sita pengganti untuk memanggil kedua belah pihak, dengan tenggang waktu pemanggilan dengan hari perbicaraan paling sedikit 3 hari kerja. Selanjutnya relaas kepada pemohon dan termohon disampaikan oleh Jurusita Pengganti di kediaman keduanya, bertemu dan berbicara dengan keduanya pada pada 13 Julay 2010. Berikut jalannya perbicaraan, didahului dengan memuat identiti pemohon dan termohon.

Suami bernama WD dan isterinya VV masing-masing berumur 43 tahun dan 37 tahun. Mereka memiliki dua orang anak dengan umur 10 tahun laki-laki dan 8,5 tahun wanita. Suami tercatat adalah penduduk di sebuah kota di Jawa Barat, pekerjaan swasta, dan berpendidikan S1 sedangkan pekerjaan isteri adalah karyawan sebuah bank di Banjarmasin dan berpendidikan S1. Suami dan isteri dalam kes/kes ini masing-masing menggunakan jasa peguam. Keduanya telah mendapat surat kuasa khusus (perdata) dari pemohon dan termohon dan telah ditandatangani dengan membubuhkan materai, selanjutnya telah terdaftar di Mahkamah Syari'ah kelas 1A pada pada 14 Julay 2010 dan pada 23 Julay 2010.

Perbicaraan kes cerai talak ini dilaksanakan sebanyak 8 kali, pada 19 Julay 2010 (perbicaraan ke - 1), bertepatan dengan pada 7 Rajab 1431 H, setelah Hakim pengetua menyatakan perbicaraan dibuka dan terbuka untuk umum, lalu pihak yang berurusan dipanggil ke dalam ruang perbicaraan, pemohon menghadap sendiri, sedangkan termohon dihadiri oleh kuasa Undang-undangnya. Setelah hakim pengetua menanyakan identiti para pihak, selanjutnya menjelaskan bahawa sebelum pemeriksaan kes dimulai, para pihak diwajibkan menempuh Mediasi sebagaimana diatur dalam Peraturan Mahkamah Agung

Nombor 1 tahun 2008. Kemudian Hakim pengetua memberi petunjuk kepada para pihak tentang pemilihan mediator, baik dari dalam atau dari Mahkamah Syari'ah, dan atas pertanyaan hakim pengetua para pihak menunjuk Hj. ZSH, dari Mahkamah Syari'ah Banjarmasin sebagai mediator. Keputusan hakim lebih detil adalah sebagai berikut

1. Menetapkan bahawa jangka waktu mediasi paling lama 40 hari kerja sejak pada penetapan ini;
2. Memerintahkan Mediator supaya melaksanakan mediasi dan melaporkan hasilnya secara tertulis kepada Majlis Hakim.

Oleh kerana mediator dan waktu mediasi telah ditetapkan, maka perbincangan selanjutnya ditetapkan pada pada 02 Ogos 2010, pukul 09.00 wita, dengan memerintahkan agar para pihak hadir kembali ke perbincangan tanpa dipanggil lagi. Setelah penundaan perbincangan diumumkan, lalu Hakim pengetua menyatakan perbincangan ini ditutup. Berita acara perbincangan di buat yang ditandatangani oleh Hakim pengetua dan Panitera Pengganti (Berita Acara Perbincangan pada 01 Julay 2010).

Perbincangan ke – 2 pada 02 Ogos 2010 M bertepatan dengan 21 Sya'ban 1431 H, setelah Hakim pengetua menyatakan perbincangan dibuka dan terbuka untuk umum lalu pihak yang berurusan dipanggil masuk dalam perbincangan (masing-masing dihadiri oleh kuasa Undang-undang). Sesuai dengan agenda perbincangan terdahulu pihak diberi waktu untuk melaksanakan proses mediasi, dan laporan hasil mediasi disampaikan oleh Mediator pada 23 Julay 2010 (laporan tertulis dilampirkan), bahawa mediasi telah gagal

mencapai perdamaian. Kemudian Hakim pengetua pemohon dan termohon masing-masing melalui kuasa Undang-undangnya agar kembali untuk rukun, namun tidak berhasil. Hakim pengetua menyatakan perbicaraan tertutup untuk umum, dan setelah itu membacakan gugatan pemohon yang telah terdaftar pada kepaniteraan Mahkamah Syaria'ah pada 01 Julai 2010.

Permohonan talak suami didasarkan atas alasan bahawa sudah tidak sesuai lagi hidup berumah tangga (*broken marriage*) dengan VV (isterinya), dan ia sudah terlanjur memilih pekerjaan (swasta) di luar kota, sering meninggalkan rumah selama berbulan-bulan. Menurut pemohon, bahawa termohon sedang ada hubungan mesra dengan laki-laki lain. Menurutnya ada SMS yang memberitahukan kepadanya bahawa termohon sering mengganggu rumah tangganya dan pernah tidur beberapa kali dengan termohon.

Kemudian jika bertengkar termohon sering membentak-bentak pemohon. Sehingga puncak dari pertengkaran pada bulan April 2010, kemudian pada awal Mei 2010 pemohon pergi meninggalkan termohon ke Jakarta, dan tinggal di Mess pejabat selama 2 bulan, ada 7 perkara alasan permohonan cerai. (Berita acara perbicaraan, (Bundel A, No. 0668/Pdt.G/2010/PA.Bjm; dalam kes Cerai Talak). Oleh kerana itu, pemohon meminta kepada Majlis Hakim agar membenarkan permohonannya untuk menceraikan isterinya.

Kemudian atas pertanyaan Hakim pengetua, pemohon menyatakan tetap pada permohonannya, dan tidak ada perubahan tetap pada yang ada. Atas pertanyaan Hakim pengetua, termohon menyatakan telah siap dengan jawapan tertulisnya dan menyerahkan jawabannya yang isinya: antara lain: (jawaban atas

kes cerai talak, sesuai nomborkes). Bahawa perkara 1 sampai dengan 4 adalah benar. Bahawa tidak benar pertengkaran sejak bulan Januari 2010, tetapi pertengkaran sering berlaku sejak awal pernikahan, kerana pemohon tidak boleh meninggalkan kebiasaan buruknya sejak masih bujang, seperti: hura-hura, hiburan malam, karaoke, dan main wanita.

Tuduhan pemohon kepada termohon seperti dalam permohonan perkara 4 sampai dengan perkara 6, menurut Termohon, adalah fitnah, dan pemohonlah yang sering berbuat kasar, dan selalu memukul kepada anak, jika anak lambat melakukan perintah pemohon, sehingga anak sangat trauma terhadap tindakan pemohon. Bahawa puncak pertengkaran pada 5 April 2010, kerana Pemohon telah melakukan kekerasan dalam Rumahtangga yang berakibat wajah Termohon lebam berdarah, bibir pecah, kulit dagu terkoyak, seluruh kaki biru dan bengkak, paha sebelah kiri terdapat dua buah sayatan, dan lain-lain yang dilakukan Pemohon dihadapan orang tua Termohon dan anak-anak mereka.

Pengakuan Termohon saat perbicaraan ini mengesahkanbahawa kekerasan dalam rumah tangga (KDRT) masih dianggap sebagai sesuatu yang dapat dituntut atas nama Undang-undang. Termohon yang berpendidikan sarjana dan relatif saja tidak melaporkan KDRT yang dialaminya kepada pihak berwajib, apalagi wanita-wanita lain yang berpendidikan rendah dan kurang stabil secara ekonomi.

KDRT tersebut mengakibatkan anak-anak ketakutan setiap kali melihat Pemohon, namun Termohon bersabar sampai adanya permohonan ini (jawaban atas kes cerai talak, 2 Ogos 2010).Sejak bulan Mei, Jun dan Julay 2010

Pemohon tidak lagi memberi nafkah kepada Termohon dan anak-anak. Termohon sepakat untuk bercerai, dengan memohon kedua anaknya dipelihara oleh Termohon sebagai ibunya. Atas pertanyaan Hakim pengetua, Kuasa Pemohon menyatakan hari ini belum siap dengan repliknya, dan mohon perbicaraan ditunda. Kemudian Hakim pengetua menyatakan perbicaraan terbuka untuk umum, dan menunda perbicaraan pada 09 Ogos 2010, dan memerintahkan para pihak hadir kembali diperbicaraan tanpa dipanggil lagi (replik dari Pemohon), selanjutnya menyatakan perbicaraan ditutup (Observasi, 02 Ogos 2010). Pada 06 Ogos 2010 Kuasa Termohon memberikan Kuasa Substitusi (melimpahkan kembali Kuasa) kepada AWA, dan didaftarkan di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin pada 09 Ogos 2010.

Sebagaimana perbicaraan sebelumnya perbicaraan ke - 3 dibuka dan terbuka untuk umum, dihadiri masing-masing kuasa Undang-undang, Hakim pengetua dengan upaya merukunkan, namun tidak berhasil, dan perbicaraan tertutup untuk umum, Pemohon telah siap dengan teksnya, antara lain:

1. Bahawa yang dihuraikan dalam permohonan cerai talak terulang;
2. Bahawa Pemohon menolak jawapan termohon tentang kehidupan malam yang sudah ditinggalkan pemohon sejak kahwin dengan Termohon;
3. Bahawa Pemohon menolak jawapan Termohon tentang fitnah sebagaimana dijawab oleh Termohon, dan ibu yang akan bersaksi meninggal dunia pada 18 Julay 2010;
4. Menolak jawapan Termohon bahawa Pemohon telah melakukan KDRT (sebagaimana dalam jawapan Termohon);

5. Membenarkan bahawa Pemohon tidak memberikan nafkah kerana bimbang wang nafkah tidak diberikan kepada anak dan tidak digunakan sebagaimana mestinya oleh Termohon, dan Pemohon menunggu putusan Mahkamah untuk pemeliharaan anak, dan kos untuk anak masih disimpan oleh Pemohon. Permohonan pemohon dalam kes ini sama dengan permohonan pertama pada saat mengajukan permohonan cerai talak.

Kesimpulan sampai pada perbicaraan ketiga ini nampaknya, masing-masing sepakat untuk bercerai, hanya masing-masing ingin memelihara kedua anaknya, dan masing-masing mengingkari apa yang telah disampaikan sejak perbicaraan pertama, kedua dan ketiga.

Setelah ditunda 1 minggu, kemudian perbicaraan ke - 4 dilaksanakan pada 16 Ogos 2010, sebagaimana perbicaraan sebelumnya kronologis perbicaraan dilanjutkan, dan ketika Pemohon dan termohon dipanggil kedalam ruang perbicaraan, ternyata pemohon dan kuasanya tidak hadir dalam berita acara disebutkan kerana suatu halangan yang sah. Kemudian Termohon telah siap dengan dupliknya, antara lain disebutkan, bahawa jawapan Termohon terulang kembali dalam duplik; komunikasi dengan anak selalu dengan nada perintah dan keras, menjelaskan tentang fungsi ubat tidak konsisten, nama yang disebut dalam SMS adalah nama palsu, KDRT benar telah berlaku.

Setelah perbicaraan tertutup untuk umum, dan kembali dibuka untuk umum, kemudian Hakim pengetua, melalui Kuasa Undang-undangnya dengan memerintahkan kepada jurusita Mahkamah Syari'ah kelas 1 A Banjarmasin

untuk memanggil pemohon sekali lagi dan menyampaikan duplik tertulis kepada Pemohon.

Kepada termohon diperintahkan untuk datang menghadap ke perbicaraan pada pada 30 Ogos 2010, kemudian perbicaraan ditutup (Rakaman Dokumen Mahkamah Syari'ah). Tidak hadirnya pemohon dan kuasanya membuat perbicaraan menjadi lebih panjang, semestinya perbicaraan ke- 5 dilaksanakan pada 23 Ogos 2010.

Berbeza dengan perbicaraan sebelumnya, perbicaraan ke – 5 dihadiri sendiri oleh Pemohon dan Termohon beserta kuasa masing-masing pihak, yang semestinya dengan acara pembuktian. Namun surat bukti yang dikemukakan oleh Pemohon hanya salinan Duplikat Kutipan Akta Nikah. Oleh Hakim pengetua telah disesuaikan sesuai dengan aslinya dan diperlihatkan kepada Termohon, kemudian Termohon membenarkan alat bukti tersebut, selanjutnya diberi pada, paraf, serta tanda P 1. Atas pertanyaan Hakim pengetua, Kuasa Pemohon menyatakan pada hari itu belum siap dengan saksi-saksi, dan mohon perbicaraan ditunda. Kemudian Hakim pengetua menyatakan perbicaraan terbuka untuk umum dan perbicaraan ditunda pada 20 September 2010, dan memerintahkan para pihak untuk hadir kembali ke perbicaraan tanpa dipanggil kembali.

Pada pada 14 September 2010, jurusita Mahkamah Syari'ah telah memanggil Saksi Ahli iaitu dr. YLZ, seorang Spesialis Kesehatan Jiwa. Perbicaraan ke- 6, dilaksanakan pada 20 September 2010, proses perbicaraan sebagaimana biasa, dengan tahapan menghadirkan saksi-saksi

masing-masing pihak keluarga Pemohon (ibu dari Pemohon) dan Termohon (ibu dari Termohon), masing-masing bersaksi dengan jujur sesuai pengetahuan dan kesaksian masing-masing, kecuali 1 orang saksi dari pemohon (TTK binti DE) yang nampaknya menurut kesaksiannya tidak banyak mengetahui tentang keadaan rumahtangga Pemohon dan Termohon. Keterangan saksi-saksi tersebut antara lain:

1. Saksi tidak kenal dengan Termohon dan tidak mengetahui tentang rumahtangga antara pemohon dan termohon.
2. Saksi hanya mengetahui rumahtangga Pemohon dan Termohon dari cerita Pemohon beberapa saat sebelum saksi memberikan kesaksiannya di depan perbicaraan.

Saksi Pemohon dan saksi Termohon adalah orang tua (ibu dari Pemohon dan ibu dari Termohon), antara lain menyatakan kesaksiannya:

1. Keduanya sama-sama menyatakan bahawa mengetahui adanya percekocan antara Pemohon dan Termohon.
2. Kemudian keduanya mengetahui telah berlaku pemukulan oleh Pemohon kepada Termohon, dan Termohon terluka akibat pemukulan tersebut.
3. Saksi sering melihat Pemohon memukul anak-anak dikepala bagian belakang apabila anak-anak terlambat mandi
4. Saksi mengetahui anak-anak Pemohon dan Termohon ketakutan kepada ayahnya/Pemohon apabila pemohon ada di rumah.
5. Saksi menyarankan agar anak-anak Pemohon dan Termohon, jika berlaku perceraian diasuh oleh Termohon.

Saksi ahli menyatakan kesaksiannya sebagai berikut:

1. Bahawa saksi menerangkan anak-anak Pemohon dan termohon mengalami ketakutan dan depresi akibat trauma terhadap pengalaman yang tidak menyenangkan yang dialami mereka sejak masa kecil.
 2. Keduanya sangat trauma terhadap ayahnya (Pemohon) kerana sering mendapat perlakuan yang tidak wajar, dan bahkan mereka sangat membenci ayahnya.
 3. Saksi menyarankan agar dilakukan terapi tambahan yang harus diberikan oleh seorang psikologi, kemudian Termohon sudah berupaya bertempupakar Psikologi di rumah sakit Ulin Banjarmasin.
 4. Saksi menyarankan agar anak-anak Pemohon dan termohon diasuh dan dipelihara oleh Termohon dan harus tetap melakukan rawatan serta tetap meneruskan terapi sampai dinyatakan sembuh.
- Perbincaraan ke - 6 kemudian ditunda dan ditutup, kemudian dilanjutkan pada 27September 2010.

Di luar perbincaraan, ketika penulis menanyakan latar belakang mengapa suami (Pemohon) ingin menceraikan isterinya, sementara isterinya dapat menerima dengan sabar perlakuan terhadap dirinya (tidak melakukan gugat cerai). Menurut Pemohon, kerana pemohon sangat cemburu terhadap Termohon atas pergaulannya selama ini, tetapi keterangan ini tidak dikemukakan di depan perbincaraan. Sedangkan bagi isteri ibarat pucuk dicinta ulam tiba, kerana masih mempunyai penghasilan walaupun harus menanggung kedua anaknya. Biarlah

kami hanya hidup bertiga, kata isteri, mudah-mudahan ia sadar akan perbuatannya.

Perbicaraan ke- 7 dilaksanakan pada 27 September 2010 M, bertepatan dengan 18 Syawal 1431 H. Sebagaimana perbicaraan-perbicaraan sebelumnya bahawa Pemohon dan Termohon masing-masing pihak dihadiri oleh Kuasa Undang-undang, dan perbicaraan dibuka dan terbuka untuk umum, kemudian diupayakan perdamaian melalui kuasa Undang-undangnya, namun tidak berhasil, lalu Hakim pengetuamenyatakan perbicaraan tertutup untuk umum. Kuasa Undang-undang Pemohon sudah siap dengan kesimpulan tertulisnya: antara lain menuliskan, tidak mengakui adanya kekerasan terhadap anak, dan pemeriksaan terhadap anak-anak pada psikiater setelah berlaku perkelahian; kemudian menilai bahawa Termohon bukanlah isteri yang baik; kemudian permohonan kepada majlis hakim sama dengan permohonan terdahulu. Demikian pula kuasa Undang-undang termohon menyampaikan kesimpulan tertulis yang isinya antara lain:

1. Membenarkan bahawa Pemohon dan termohon adalah suami isteri yang sah dan telah dibuktikan dengan Duplikat Kutipan Akta Nikah.
2. Surat bukti Termohon, tentang telah berlaku pemukulan (Kode T 1); bukti surat pemeriksaan anak-anak (T 2 dan T 3); bukti surat keterangan Psikologi (T 4); bukti surat dari anak-anak untuk Pemohon kerana mereka merasa tertekan.
3. Saksi ibu kandung pemohon mengetahui penipuan antara Pemohon dan termohon, dan sampai berlaku pemukulan oleh Pemohon kepada Termohon;

saksi berikutnya menurut penguannya ternyata tidak mengetahui keadaan rumah tangga Pemohon dan termohon, dan saksi hanya mengetahui dari cerita Pemohon beberapa saat sebelum saksi memberikan kesaksiannya (kesaksian tertolak).

4. Saksi Ahli menyatakan bahawa kedua anak Pemohon dan termohon datang ke Prakter saksi ahli dalam keadaan ketakutan yang tidak wajar terhadap ayahnya (Pemohon) kerana mereka mengalami trauma; saksi menyarankan agar anak-anak mereka dipelihara oleh Termohon, harus melakukan pengobatan dan tetap menjalankan terapi.

Kesimpulan dari Termohon bahawa berdasarkan fakta dan bukti tersebut, maka Termohon telah berhasil membuktikan semua dalil-dalil sanggahannya sebagaimana tercantum dalam surat jawapan dan duplik Termohon. Dan permohonan Termohon adalah antara lain:

1. Mengabulkan permohonan pemohon untuk sebahagian
2. Mengizinkan pemohon untuk mengucapkan ikrar Talak untuk termohon
3. Menetapkan dua orang anak diasuh oleh termohon sebagai ibunya.

Kemudian Hakim pengetua menyatakan pemeriksaan kes ini telah selesai. Selanjutnya dinyatakan perbincaraan terbuka untuk umum, menunda perbincaraan hingga pada 4 Oktober 2010 untuk musyawarah majlis. Kemudian pengetuamajlis memerintahkan kepada pemohon dan termohon melalui Kuasa Undang-undangnya untuk datang menghadap ke perbincaraan pada hari dan pada yang telah ditetapkan, tanpa dipanggil lagi, dan pemberitahuan ini bersifat sebagai panggilan rasmi, lalu perbincaraan ini ditutup.

Jalannya proses perbicaraan dari kes tersebut sekurang-kurangnya ditemukan dua kejanggalan. Pertama kes tersebut nyata bermula dari kekerasan yang dilakukan oleh suami (pemohon) di dalam rumah tangga, tetapi justeru suami yang menuntut perceraian di Mahkamah. Kejanggalan kedua, Majlis Hakim lebih memperhatikan suami (pemohon) yang pada dasarnya merupakan pihak yang melakukan kekerasan, untuk selanjutnya melaporkan Pemohon atas perbuatannya kepada pihak yang berwajib. Menurut penulis, semestinya Majlis Hakim memberikan perlindungan sepenuhnya kepada Termohon, memberikan kesan serik kepada Termohon.

Proses perbicaraan berjalan lancar walaupun menggunakan waktu yang cukup panjang (8 kali perbicaraan tidak termasuk mengucapkan Ikrar Talak). Sementara si isteri melalui kuasa Undang-undangnya ketika ditanya Majlis Hakim menyatakan “terserah”, dan saat peneliti menanyakan, mengapa ibu/nyonya menyatakan demikian? Dijawab: Kerana yang menginginkan perceraian suami saya, jadi saya “terserah” dia saja, sambil air matanya “sesungguhnya saya juga sudah tidak tahan hidup berumah tangga dengan dia, dan selama ini saya banyak bersabar saja”. Sedangkan alasan tidak menuntut nafkah iddah dikatakannya (isteri) kerana tidak membayangkan bahawa ada hak nafkah iddah bagi isteri yang dicerai.

Kemudian pada waktu ikrar talak si suami mengingkari janjinya untuk membayarkan nafkah anak (Replik 9 Ogos 2010 perkara 6) dan nafkah iddah, saat itupun si isteri tidak ada pernyataan keberatan atau menyesalkan perbuatan suami yang tidak memenuhi janjinya. Semestinya isteri boleh menyatakan

keberatan atas dikabulkannya permohonan ikrar talak dengan alasan suami tidak menepati janjinya. Berdasarkan observasi ditemukan bahawa pengetahuan si isteri di bidang Undang-undang keluarga, minimal kesedaran Undang-undangnya (berkaitan hak-hak yang harus diterimanya) masih sangat lemah.

Perbicaraan ke - 8, pemeriksaan kes perdata dilangsungkan pada hari Senin 4 Oktober 2010 M, bertepatan dengan 25 syawal 1431 H, dengan menghadirkan Kuasa Undang-undang pemohon dan Termohon, setelah Hakim pengetua menyatakan perbicaraan dibuka dan terbuka untuk umum, kemudian diupayakan perdamaian antara keduanya melalui kuasa Undang-undang masing-masing, ternyata tetap tidak berhasil. Perbicaraan dilanjutkan dengan pernyataan bahawa majlis Hakim telah bermusyawarah untuk membacakan putusan. Kemudian putusan dibacakan oleh Hakim Ketua Nombor: 0668/Pdt.G/2010/PA.Bjm. Dimulai dengan lafaz Bismilahirrahmanirrahim dan dilanjutkan dengan Demi Keadilan Berdasarkan KeTuhanan Yang Maha Esa. Mahkamah Syari'ah Kelas I A Banjarmasin memeriksa dan mengadili, dengan menyebutkan identiti pihak yang berurusan, kedudukan kes, dan pertimbangan Undang-undang, dan keputusan majlis dengan perintahnya berbunyi: Mengadili (singkat tetapi maknanya sangat dalam).

Kemudian Hakim pengetua menyatakan perbicaraan ini dinyatakan ditutup; selanjutnya dibuat berita acara perbicaraan kes ini, yang ditanda tangani oleh Hakim pengetua dan Panitera Pengganti, (sumber Dokumen Mahkamah Syari'ah Kelas 1 A, 2010 hal 46).

b. Kes 2

Ketidakharmisan sudah terasa ketika awal-awal pernikahan. Hal ini dialami oleh ZK, seorang ibu rumah tangga usia 37 tahun. Pasangan dari AH usia 40 tahun, seorang pekerja swasta. Pernikahan mereka sudah berlangsung selama 15 tahun, dan dari pernikahan tersebut dikurnia 2 orang anak.

Sejak menikah pada 21 September 1991, Ibu ZK yang kemudian menggugat suaminya di Mahkamah sudah merasakan ketidaksesuaian dalam segala hal dengan tergugat. Ada beberapa persoalan yang menjadi punca sampai kemudian keputusan untuk menggugat cerai suaminya dilakukan oleh Ibu ZK. Yakni suaminya suka cemburu buta dengan dirinya. Dan tidak hanya sampai disana, setelah mempunyai satu anak suaminya sering menikah dengan banyak wanita tanpa sepengetahuan dan seizin dia. Bahkan sering membawa wanita yang bukan muhrimnya ke rumah yang menjadi tempat tinggal mereka selama ini tanpa memperdulikan perasaan dia selaku isteri yang syah, sehingga membuat dia merasa tidak dihargai lagi sebagai isteri. Kemudian juga kekerasan fizikal dengan memukul kerap dilakukan suaminya ketika mereka sedang bertengkar bahkan dilakukan dihadapan orang lain. Akibat perlakuan suaminya tersebut, isterinya pernah masuk rumah sakit. Namun tidak jadi kerana suaminya tidak mengizinkan dan memaksanya untuk pulang ke rumah. Menghadapi sikap suaminya yang demikian, ZK tidak berdaya, hanya boleh pasrah.

Sikap panas, emosional dan kebiasaan buruk yang kerap ditunjukkan suaminya tersebut, menurut penuturan isterinya, tidak terlepas dari kebiasaan suaminya yang sering mengambil dadah, sehingga membawa kesan yang negatif terhadap perilaku suaminya. Sebagai seorang isteri, Ibu ZK kerap kali

menasehati suaminya namun justru sikap sebaliknya yang dia peroleh, yakni ancaman dari suaminya.

Keadaan yang demikian terus berulang hingga usia perkahwinan mereka menginjak 15 tahun. Menghadapi situasi dan keadaan kehidupan yang tidak kunjung mengalami perubahan tersebut, membuat ZK tidak mempunyai harapan yang lebih untuk mempertahankan rumah tangga mereka.

Dari perlakuan buruk suaminya tersebut, ZK merasa bahawa suaminya telah melanggar ta'lik talak dan kalau diteruskan membina rumah tangga hanya membawa kemudharatan bagi dirinya. Akibat yang dirasakan oleh ZK dari perselisihan yang berterusan berlaku membuat penggugat menderita lahir bathin dan tidak pernah merasakan kehidupan suasana kehidupan rumah tangga yang *sakinah, mawaddah* dan *warahmah* sebagaimana tujuan perkahwinan dalam kompilasi Undang-undang Islam, seperti tersebut pada pasal 3.

Dengan segala penderitaan yang dialaminya tersebut, ZK selaku penggugat memohon kepada pengetuaMajlis Hakim Mahkamah Syari'ah Banjarmasin di Banjarmasin yang memeriksa dan mengadili kes ini sebagai berikut :

- a. Mengabulkan gugatan perceraian dari penggugat untuk seluruhnya.
- b. Menetapkan putus perkahwinan antara penggugat dengan tergugat kerana perceraian
- c. Koskes menurut Undang-undang,
- d. Memberikan putusan yang seadil-adilnya.

Usaha mediasi telah dilakukan oleh majlis Undang-undang. Pertama lewat kuasa penggugat dan satu kali langsung memberi nasihat kepada penggugat, meskipun tergugat berkeinginan tetap ingin mempertahankan rumah tangganya demi masa depan anak-anaknya. Penggugat tetap berkeras ingin bercerai dengan tergugat.

Jawapan yang kemudian disampaikan oleh suami ibu ZK selaku tergugat adalah 1). Bahawa tergugat selaku suami dari Penggugat sangat bertanggungjawab terhadap rumah tangga, dengan memberikan nasihat agar penggugat jangan melanggar norma-norma agama, tapi nasihat tergugat selalu disalahartikan oleh penggugat. 2). Bahawa dalam menjalankan usaha tentu banyak hubungan baik lelaki maupun wanita, semuanya adalah mitra dan hasilnya sudah dapat dinikmati oleh Tergugat dan Penggugat bersama anak-anaknya. 3). Dalam menempuh kehidupan rumah tangga penggugat dan tergugat selalu menerima cubaan, tentangan dan godaan, tetapi semuanya dilatarbelakangi oleh tingkah laku Penggugat yang Tergugat anggap sudah keluar dari norma agama. 4). Setiap kali Tergugat memberikan nasehat kepada Penggugat selalu dijawab dengan kata-kata yang menyakitkan dan pernah satu waktu penggugat menyerang tergugat dengan melempar bekas rokok dan mengenai tangan tergugat yang menyebabkan tergugat tidak terkendali lagi. 5). Bahawa temperamen tergugat cukup stabil, tidak berlebihan, dan tidak juga menagih dadah. 6). Bahawa hidup berumah tangga hampir 15 tahun diberikan keturunan dua orang anak, tentunya masih memerlukan kasih sayang dari kedua orangtuanya (penggugat dan tergugat). 7). Bahawa selama ini tergugat sudah

memberikan kepercayaan kepada penggugat untuk memegang keuangan dari semua hasil usaha yang dijalankan tergugat, tapi sekarang penggugat telah meningkari dengan meninggalkan rumah dan anak-anak tanpa izin tergugat dengan membawa uang, perhiasan emas dan lain-lain yang kalau ditaksir hampir Rp. 200.000.000.

Dari beberapabantahan yang disampaikan tersebut, tergugat mengharapkan agar majlis hakim memeriksa dan mengadili kes perceraian ini dan berkenan kiranya : 1). Menolak gugatan perceraian dari penggugat untuk seluruhnya. 2). Memerintahkan penggugat untuk kembali membina rumah tangga bersama tergugat demi menjaga masa depan anak-anak.

Apa yang disampaikan Tergugat, mendapat tanggapan balik dari penggugat dalam replik lewat kuasanya menyatakan:

1. Bahawa penggugat tetap berpegang teguh pada dalil-dalil dalam gugatan penggugat pada 31 Julay 2006.
2. Bahawa dari huraian tergugat terutama perkara 3-7 adalah tidak benar dan sangat bertolak belakang dengan kenyataan yang sebenarnya.
3. Bahawa pettitum tergugat perkara 2 yang ingin membina kembali rumah tangga dengan penggugat demi masa depan anak-anak adalah juga mengada-ada, kerana bagaimana penggugat boleh membina rumah tangga dengan baik dan bahagian, kalau setiap hari penggugat merasa tertekan dan penuh was-was, khawatir dengan keselamatan penggugat, apalagi pernah berlaku kasar sewaktu malam Jumaat pada 21 2006, kerana masalah piutang dengan AN,

tergugat marah dengan penggugat bersungguh-sungguh dan menempelkan samurai dileher Penggugat.

4. Bahawa perceraian memang perbuatan halal yang dibenci Tuhan (Hadits Riwayat Nasa'i dan Ibnu Majah), namun bila pernikahan yang tidak sehat diteruskan, apakah akan membawa kebahagiaan dan keberkahan dunia akhirat? Bagi penggugat malah akan membawa kemudharatan, dan bahkan kemudharatan bagi banyak pihak (terutama keluarga besar).

Berdasarkan pemikiran tersebut, maka penggugat memohon kepada Majlis Hakim Mahkamah Syari'ah untuk memberikan putusan yang seadil-adilnya dengan tuntutan sebagai berikut : 1). Mengabulkan gugatan perceraian dari penggugat untuk seluruhnya. 2). Menetapkan putus perkahwinan antara penggugat dengan tergugat kerana perceraian. 3). Koskes menurut Undang-undang.

Selanjutnya dengan mendasarkan pada pertimbangan-pertimbangan yang disampaikan baik Penggugat maupun Tergugat, maka pada akhirnya majlis hakimpun mengabulkan permohonan cerai yang disampaikan oleh penggugat, mengingat pertengkaran mereka sudah cukup panjang dari tahun 1991 sampai putusan perceraian ini dikabulkan oleh Majlis Hakim Mahkamah Syari'ah.

4.4.3.2 Kes permohonan Gugat Cerai

a. Kes 1

Contoh kes kedua ini adalah kes gugatan perceraian yang dikemukakan ER. Sebuah nama yang pendek dan sederhana, sehingga memudahkan siapapun untuk mengingat dan memanggilnya. Padasaat mengajukan gugatan perceraian,

tahun 2011, dia berusia 33 tahun. Usia yang sangat muda untuk berhadapan dengan kes demikian. Sehariannya Er bekerja sebagai pengajar di sebuah perguruan tinggi. Dia menikah dengan AR 41 tahun yang kesehariannya sebagai wiraswasta. Dari pernikahannya yang telah berlangsung sekitar 7 tahun ini, ER dikurnia 2 orang puteri.

Pada awalnya kehidupan mereka boleh dikatakan sangatlah bahagia dan harmonis, walaupun usia mereka jauh berbeza. Namun perbezaan tersebut tidaklah menjadi halangan buat mereka untuk bersatu. Justeru dengan perbezaan usia itutampak kesiapan dan kematangan mereka untuk memasuki satu fasa kehidupan baru yakni membangun rumah tangga yang *sakinah, mawaddah* dan *warahmah*, sebagaimana tujuan dan harapan dari semua orang yang melaksanakan pernikahan.

Sebelum memasuki gerbang pernikahan, kedua pasangan ini sudah saling mengenal dan mempunyai hubungan yang boleh dibilang dekat (hubungan sebagai kekasih). Sehingga amat sulit untuk mengungkapkan bahawa pernikahan mereka atas sebuah keterpaksaan atau tidak dilandasi rasa cinta dan kasih sayang, akan tetapi justeru sebaliknya. Dari proses hubungan yang mereka jalani dengan serius ini, dan atas restu orangtua dari keduabelah pihak, akhirnya tepat pada pada 2 Jun 2002, hubungan inipunberlanjut ke jenjang pernikahan.

Namun realitas kadang tidak selalu seiring sejalan dengan harapan. Ujian pernikahan mulai dirasakan ketika usia perkahwinan mereka menginjak 7 tahun berjalan. Pertengkaran sering mewarnai rumah tangga mereka. Salah faham dalam mengelola urusan kewangan, pemeliharaan anak-anak, dimana masing-

masing saling berkeras dengan kehendak sendiri adalah masalah yang kerap kali menjadi punca. Sampai akhirnya awal Julay 2010 berlaku pertengkaran yang hebat, dimana ER sudah tidak tahan lagi, kerana selalu disalahkan oleh suaminya dalam hal pendidikan anak-anak dan pengurusan rumah tangga. Puncak dari pertengkaran tersebut, tepatnya pada 20 Julay 2010 ER kemudian meninggalkan rumah yang dia beli secara kredit bersama suaminya dan berpindah ke rumah orang tuanya. Sejak peristiwa tersebut, ER dan anak-anaknya menetap di rumah orang tuanya tanpa mendapatkan hak-haknya sebagai seorang isteri. Nafkah zahir dan batin tidak lagi diberikan suaminya.

Selama 7 bulan berselang tanpa ada kejelasan dan kepastian dari suaminya. ER menjalani kehidupan bersama anak-anaknya. Akhirnya pada 25 Februari 2011, ER mengajukan gugatan perceraian. ER merasa tidak sanggup lagi membina rumah tangga bersama suaminya dan tidak suka lagi dengan suaminya. Melalui Mahkamah Syari'ah Cq. Majlis Hakim, ER menyampaikan beberapa permohonan untuk meninjau kembali persoalan yang disampaikannya, sebelum diputuskan.

Adapun permohonan tersebut sebagai berikut: **Pertama**, Mengabulkan gugatan penggugat (ER) seluruhnya. **Kedua**, Menyatakan perkahwinan penggugat dan tergugat putus kerana perceraian. **Ketiga**, Menyatakan anak-anak yang zahir dari perkahwinan menjadi hak pengasuhan penggugat. **Keempat**, Menyatakan rumah yang terletak di Banjarmasin sebagai harta bersama. **Kelima**, Mengundang-undang tergugat untuk menyerahkan hak separuh dari rumah harta bersama itu kepada penggugat. **Keenam**, Menyatakan sita marital atas rumah di

Banjarmasin dan **Ketujuh**, Membebankan koskes kepada penggugat. Demikianlah tuntutan yang disampaikan Er selaku penggugat kepada Majlis Hakim untuk memberikan putusan yang seadil-adilnyaterhadap persoalan rumah tangganya.

Menyikapi beberapa permohonan yang disampaikan Er selaku penggugat, Majlis Hakim tidak serta mengesahkan, akan tetapi melalui kuasa Undang-undang sipenggugat berupaya untuk mendamaikan kedua belah pihak yang sedang berurusan. Akan tetapi upaya mediasi yang difasilitasi pihak Mahkamah Syariahtidak membuahkan hasil sebagaimana yang diharapkan. Proses mediasi berjalan, masing-masing pihak menyampaikan bahawa mereka berada di pihak yang benar.

Berikut bunyi gugatan balik yang disampaikan secara lisan oleh Tergugat AF kepada Majlis Hakim:

Pertama, kebenaran bahawa Tergugat dengan penggugat terikat perkahwinan sah sejak pada 2 Jun 2002.

Kedua, bahawa tergugat dan penggugat telah dikurnia dua anak.

Ketiga, bahawa tergugat dengan penggugat terakhir tinggal di rumah bersama di kompleks HKSN yang dibeli secara kredit.

Keempat, bahawa tergugat keberatan rumah tersebut disita, kerana tergugat tidak pernah ada niat memindahtangankan rumah tersebut.

Kelima, bahawa benar antara tergugat dengan penggugat sering berselisih dan bertengkar terus menerus.

Keenam, bahawa tergugat tidak keberatan bercerai dengan penggugat.

Ketujuh, bahawa terduga bersedia rumah tersebut dibagi dua, begitu juga harta yang lain seperti sebuah motor.

Kedelapan, bahawa terduga menuntut anak-anak yang lahir dari perkahwinan mereka diasuh oleh terduga, kerana selama diasuh penggugat dirumah orangtuanya, terduga kesulitan bertemu dengan anak tersebut

Pengakuan lisan dari Terduga, mendapatkan respon balik dari penggugat yang disampaikan melalui replik tertulisnya. *Replik tertulis* yang disampaikan pada pada 12 April 2011 tersebut, terkandung :**Pertama**, tetap menginginkan bercerai dengan terduga. **Kedua**, bersedia membagi harta bersama secara Undang-undang. **Ketiga**, menuntut hak asuh kedua anak hasil perkahwinan mereka, kerana anak-anak tersebut belum *mumayyiz*. *Replik tertulis* yang disampaikan oleh penggugat ini dijadikan pertimbangan kembali oleh Majlis Hakim dan juga *duplik lisan* yang disampaikan kembali oleh Terduga pada pada 12 April 2011. *Duplik lisan* menyatakan bahawa Terduga tidak keberatan bercerai dengan penggugat, akan tetapi dengan persyaratan rumah dan sepeda motor dibagi menurut Undang-undang serta menuntut hak asuh diberikan kepada terduga.

Selanjutnya dengan keseluruhan proses tanggapan yang disampaikan oleh masing-masing pihak, dan bukti-bukti yang terkumpul serta saksi-saksi yang dihadirkan, Majlis Hakim mempunyai banyak data yang dapat dijadikan bahan pertimbangan untuk memutuskan persoalan rumah tangga ERini dengan seadil-adilnya. **Pertama**, bahawa dari hasil verifikasi bukti-bukti tertulis yang disampaikan dinyatakan sesuai dengan aslinya, seperti surat izin bercerai dari

Rektor, KTP penggugat, kutipan akta nikah, kutipan akta kezaahiran atas nama kedua anak mereka, adanya 3 orang saksi yang mengetahui bahawa keduanya sudah sekian bulan tidak tinggal bersama lagi dan adanya kehadiran pihak ketiga (wanita lain) dari Tergugat serta sikap tidak bekerjasama Tergugat kepada isteri dan anak-anaknya. Kemudian yang *Kedua*, dari kesaksian para saksi yang dihadirkan, menyampaikan bahawa Tergugat memiliki sifat temperamen yang tinggi. Dari penuturan *Saksi satu* pernah melihat ketika Tergugat datang ke rumah orangtua penggugat dan marah-marah dengan memecahkan pasu bunga dan Televisi. Kemudian *saksi yang kedua* juga menyampaikan bahawa ikatan perkahwinan mereka memang benar sudah berlangsung selama 9 tahun dan kemudian kandas dengan kehadiran WIL (wanita idaman lain atau wanita simpanan). Kehadiran WIL (teman pejabat Tergugat) inilah yang menjadi punca utama dari pertengkarannya.

Dalam pengajuan saksi ini tidak hanya si Penggugat yang menghadirkan saksi, tetapi pihak Tergugatpun juga demikian. Dengan segala bukti yang dihadirkan, masing-masing pihak tetap dengan pendiriannya dan tidak mengadakan tanggapan apapun lagi, serta sepakat mencabut tuntutan harta bersama yang selama ini menjadi salah satu yang diperdebatkan. Selanjutnya kedua belah pihak memohon kepada Mahkamah Syari'ah Klas 1 A Banjarmasin untuk menjatuhkan putusannya. Dengan permohonan yang disampaikan tersebut, maka pihak Majlis Hakimpun mengabulkan tuntutan dari Tenggugat.

Beranjak dengan beberapa alasan diatas, Hakim pun berkesimpulan bahawa gugatan penggugat telah sesuai dengan maksud pasal 39 ayat (2)

Undang-undang Nombor: 1 tahun 1974 jo pasal 19 huruf (f) peruntukan pemerintah Nombor: 9 tahun 1975 dan pasal 116 huruf (f) Kompilasi Undang-undang Islam. Yakni menjatuhkan talak satu Ba'in Shugra kepada TergugatAF dengan penggugat ER

Kemudian untuk pemeliharaan atau pengasuhan kedua anak (umur 9 dan 3 tahun) dari hasil perkahwinan mereka jatuh kepada ER selaku ibunya, tanpa mengurangi hak tergugat (ayahnya) untuk bertemu dan mencurahkan kasih sayang terhadap kedua anak tersebut. Pihak Mahkamah memerintahkan kepada Tergugat untuk menyerahkan kedua anak tersebut kepada penggugat secara suka rela. Dengan keputusan yang telah ditetapkan ini, maka kedua belah pihak baik Penggugat maupun tergugat mulai menjalani kehidupan masing-masing.

Demikian akhir dari kisah seorang wanita bernama ER yang mesti mengakhiri kehidupan rumah tangganya di meja Mahkamah. Tentu saja sebelumnya tidak pernah terbayangkan olehnya, bahawa pernikahan yang selama ini dia jaga dengan sebaik-baiknya mesti kandas ditengah jalan dengan kehadiran orang ketiga. Sehingga menjejaskan kesucian komitmen pernikahan yang semestinya mereka jaga bersama.

ER, tentunya bukanlah satu-satunya wanita yang mengalami peristiwa tersebut. Apa yang dialaminya ini adalah kes-kes dari sekian banyak bentuk kekerasan dalam rumah tangga, yang juga dialami oleh jutaan wanita lainnya. Namun dibalik segala persoalan yang dihadapinya tersebut, terselit sebuah ketegasan ER untuk menentukan sikap hidupnya. Kes ER, ini menjadi sebuah cerminan bagi semua wanita lainnya bahawa kehidupan ini tidak hanya

terhenti pada satu titik ketika harapan hidup tidak semua boleh terpenuhi sebagaimana yang diimpikan, tetapi justeru menjadi awal untuk memulai kehidupan baru yang lebih baik lagi untuk dia dan anak-anaknya.

Pada kes ER dan AF ini perbincangan tidak berkepanjangan. Kedua pihak sama-sama tidak keberatan untuk bercerai. ER yang memiliki pekerjaan mapan relatif dapat memegang harga dirinya sebagai wanita. Perceraian dapat diterimanya apabila kehidupan rumah tangga tidak mendatangkan kebahagiaan. Itu berbeza dengan wanita-wanita lain yang tidak memiliki pekerjaan, kebahagiaan dalam berumah tangga tidak penting ketika harus dihadapkan kepada pilihan persoalan ekonomi. Perceraian bagi mereka akan menyebabkan kesukaran ekonomi.

Pada kes ini, tampak, persoalan wanita lain menjadi salah satu alasan yang kuat untuk bercerai. Alasan tersebut sukar untuk dimediasi. Sulit bagi Penggugat untuk menerima suami memiliki wanita lain, apapun alasannya. Meskipun demikian, perceraian memberi kesan yang lebih berat kepada wanita daripada pihak lelaki. Lorenz (2006) menemukan bahawa perceraian memberikan kesan psikologi kepada wanita setelah bercerai. Di tahun 1991-1994, wanita bercerai dilaporkan lebih tertekan secara psikologi daripada wanita yang masih dalam ikatan perkahwinan. Satu dekad setelahnya, tahun 2001, wanita bercerai lebih tinggi peringkat ketidaksehatan secara fizikal. Akan tetapi, kesan psikologi, stress, tekanan, lebih berat dirasakan wanita daripada lelaki yang bercerai direntang waktu tersebut.

b. Kes 2

Pada 6 Decimber 2010, HYdidaftarkan oleh tim peguamnya ke Mahkamah Syari'ah Banjarmasin untuk melakukan gugatan perceraian. Perceraian tentu saja bukan sesuatu yang dia kehendaki, namun kerana ada persoalan yang tidak boleh diselesaikan dengan cara damai lagi, maka gugatan perceraian menjadi penyelesaian terhadap permasalahan yang dia hadapi bersama bekas suaminya.

HY (40 tahun) adalah isteri dari MB (47 tahun) bin H. M. Toyib yang berjawatan sebagai wiraswasta. Berbeza dengan suaminya yang punya kesibukan diluar rumah, HYLEbih disibukkan dengan urusan rumah tangga mereka. Dari hasil pernikahan dengan MB ini, mereka di kurnia 3 orang anak.

Pernikahan mereka pada awalnya sangatlah bahagia, rukun dan harmoni terlebih mereka sudah mempunyai keturunan 3 orang putera puteri sebagaimana yang diharapkan. Namun sejak Julai 2009 rumah tangga mereka mulai goyah. Pertengkaran demi pertengkaran terus berlaku yang berakibat penipuanyang berterusan, sehingga harapan untuk dapat hidup rukun kembali seperti semula adalah sesuatu yang sulit untuk diwujudkan. Kemuncaknya pada September 2010, kedua pasangan suami isteri tersebut sudah tidak boleh dan tidak dapat lagi saling mencintai, menghormati, dan menghargai satu sama lain. Disamping itu komunikasi juga sudah lama terputus, seiring dengan tidak diberikannya lagi nafkah zahir dan bathin kepada HY selaku isteri yang masih sah. Walaupun mereka masih tinggal satu rumah, namun pisah ranjang sudah lama mereka lakukan. Kemudian dalam hal penjualan asset bersama, MB juga tidak

melibatkan HY, sehingga semakin parah ikatan pernikahan mereka yang sudah mulai rapuh.

Dengan beberapa persoalan yang dihadapi tersebut, maka pernikahan yang sudah berlangsung 15 tahun tersebut tidak boleh lagi dipertahankan oleh HY. Maka HY pun selaku isteri melakukan gugatan cerai kepada suaminya MB melalui kuasa kerana dengan berdasarkan Undang-undang No. 1 Tahun 1974 Jo. Pasal 116 huruf f kompilasi Undang-undang Islam, maka adalah suatu hal yang sah menurut Undang-undang penggugat mengajukan tuntutan cerai.

Ada beberapa permohonan yang disampaikan HY selaku penggugat kepada majlis hakim di Mahkamah Syari'ah Kota Banjarmasin, yakni *pertama*, menerima dan mengabulkan gugatan penggugat. *Kedua*, menyatakan perkahwinan penggugat dengan tergugat putus kerana perceraian. *Ketiga*, memerintahkan kepada Panitera Mahkamah Syari'ah Banjarmasin untuk mengirimkan salinan putusan yang telah mempunyai kekuatan Undang-undang tetap tanpa materai kepada pejabaturusan Agama (KUA) kecamatan Banjarmasin Barat kota Banjarmasin untuk dicatat dalam daftar yang tersedia untuk itu dan keempat menetapkan hak pemeliharaan. *Keempat*, anaknya tersebut baik kepada si penggugat (ibunya), atau tergugat atau sesuai keinginan dari si anak-anak itu sendiri.

Perbicaraan pertama dilangsungkan pada hari Selasa, 21 Decimber 2010, namun kerana ketidakhadiran dari pihak Tergugat dan juga tidak mewakilkan kepada orang lain sebagai wakilnya, maka perbicaraan ditunda pada pada 28 Decimber 2010 pukul 09.00 wita.

Pada perbicaraan kedua pada 28 Decimber 2010, Tergugat datang menghadap sendiri dalam perbicaraan. Oleh majlis hakim diminta untuk menempuh mediasi sebagaimana diatur dalam Peruntukan Mahkamah Agung (PERMA)Nombor 1 tahun 2008. Selepas itu Hakim pengetua memberi petunjuk kepada para pihak tentang pemilihan mediator baik dari dalam maupun luar. Dan kemudian menetapkan mediator.

Perbicaraan ditunda kembali sampai pada 11 Januari 2011 pukul 09.00 wita, kerana ada proses mediasi. Jangka waktu mediasi 40 hari sejak pada ini ditetapkan. Hakim menunjuk MK sebagai mediator. Mediasi dilaksanakan pada pada 5 Januari 2011 bertempat di ruang mediasi Mahkamah Syari'ah Banjarmasin. Proses mediasi gagal dilaksanakan, kerana pihak penggugat bersikeras ingin bercerai, meskipun sebaliknya Tergugat tetap ingin mempertahankan rumah tangganya. Pihak mediator mendamaikan penggugat dan tergugat dengan cara menasehati agar tidak bercerai untuk membina lagi rumah tangga yang bahagia, akan tetapi usaha tersebut juga tidak berhasil.

Usaha mendamaikan tersebut sejalan dengan keutamaan perdamaian menurut Islam. Firman Allah S.W.T di dalam Surah al-Hujurat ayat 9: “Dan jika dua pihak dari orang-orang yang beriman berperang, maka damaikanlah diantara keduanya”. Allah S.W.T. juga berfirman didalam Surah al-Nisa'ayat 128 yang bermaksud: “ Dan jika seorang wanita bimbang akan timbul dari suaminya nusyuz (kebencian) atau tidak melayaninya, maka tiadalah salah bagi mereka (suami isteri) membuat perdamaian diantara mereka berdua (secarayang sebaik-baiknya) kerana perdamaian itu lebih baik (bagi mereka daripada bercerai

berai)“ Rasulullah SAW juga amat menggalakkan umatnya untuk mencari perdamaian dan mengelakkan pertikaian sesama sendiri. Peristiwa Rasulullah menyelesaikan pertikaian di antara pembesar Quraysh mengenai hak untuk meletakkan Hajr al-Aswad membuktikan amalan Sulh ini benar-benar dianjurkan oleh Islam. Malahan baginda sendiri menganjurkan penyelesaian pertelingkahan secara Sulh walaupun baginda mempunyai kemampuan untuk menyelesaikan sesuatu permasalahan secara bersendirian.

Rasulullah juga menunjukkan kecenderungannya kepada penyelesaian secara Sulh melalui hadith yang diriwayatkan oleh Ummu Salamah, yang bermaksud: Saya hanya seorang manusia biasa dan kamu membawa kepada saya pertikaian antara kamu. Andainya satu pihak antara kamu mengemukakan tuntutan dengan cara yang lebih menarik dan pihak lain sehingga saya memberi keputusan yang tidak benar kepada pihak itu, iaitu memberi hak satu saudara ke saudara yang lain, ia harus tidak menerimanya sebab itu adalah sebahagian dari neraka. Hadist ini dengan jelas membuktikan bahawa Rasulullah lebih menyukai penyelesaian pertikaian yang di buat secara sukarela sesama pihak bertikai daripada membuat keputusan melalui kaedah perbicaraan.

Proses mediasi yang dilaksanakan setelah berlaku gugatan sangat sulit untuk berhasil. Pada keadaan perbicaraan peluang untuk kembali membina rumah tangga dihadapkan kepada semakin banyak halangan, misalnya perasaan gengsi kerana sudah menggugat dan sudah banyak orang yang mengetahui soal gugatan tersebut. Oleh kerana itu, peranan lembaga masyarakat yang sejak awal

membantu keluarga-keluarga dalam masalah sangat penting. Dengan demikian, permasalahan keluarga dapat dimediasi sebelum sampai ke Mahkamah.

Berkaitan dengan mediasi itu, pemerintah telah membentuk Badan Penasihat Pembinaan dan Pelestarian Perkahwinan (BP4) yang ada di setiap Pejabat Urusan Agama (KUA). Selama ini, BP4 belum dimanfaatkan oleh keluarga-keluarga dalam penyelesaian masalah-masalah di rumah tangga. Pasangan yang telah bermasalah dalam keluarga langsung membawa kes ke Mahkamah Syari'ah untuk bercerai.

Merujuk hasil Munas Badan Penasehat Perkahwinan dan Penyelesaian Perceraian (BP4) ke-14 pada 1-3 Jun 2009, BP4 mempunyai upaya dan usaha sebagai berikut:

- a. Memberikan bimbingan, penasihat dan penerangan mengenai nikah, talak, cerai, rujuk kepada masyarakat baik perorangan maupun kelompok;
- b. Memberikan bimbingan tentang peruntukan perundang-undangan yang berkaitan dengan keluarga;
- c. Memberikan bantuan mediasi kepada para pihak yang berurusan di mahkamah agama;
- d. Memberikan bantuan advokasi dalam mengatasi masalah perkahwinan, keluarga dan perselisihan rumah tangga di Mahkamah Syari'ah;
- e. Menurunkan berlakunya perselisihan serta perceraian, poligami yang tidak;
- f. bertanggung jawab, pernikahan di bawah umur dan pernikahan tidak tercatat;
- g. Bekerjasama dengan instansi, lembaga dan organisasi yang memiliki kesamaan tujuan baik di dalam maupun di luar negeri;
- h. Menerbitkan dan menyebarkan majalah perkahwinan dan keluarga, buku, brosur dan media elektronik yang dianggap perlu; Menyelenggarakan kursus calon/pengantin, penataran/pelatihan, diskusi, seminar dan kegiatan-kegiatan sejenis yang berkaitan dengan perkahwinan dan keluarga;
- i. Menyelenggarakan pendidikan keluarga untuk meningkatkan penghayatan dan pengamalan nilai-nilai keimanan, ketaqwaan dan akhlaqul karimah dalam rangka membina keluarga sakinah;

- j. Berperanan aktif dalam kegiatan lintas sektoral yang bertujuan membina keluarga sakinah;
- k. Meningkatkan upaya pemberdayaan ekonomi keluarga;
- l. Upaya dan usaha lain yang dipandang bermanfaat untuk kepentingan organisasi serta bagi kebahagiaan dan kesejahteraan keluarga.

Untuk meningkatkan upaya tersebut, kepengurusan BP4 terdiri dari berbagai kalangan termasuk para ahli dari berbagai bidang ilmu yang relevan. Misalnya berkaitan dengan mediasi perceraian, BP4 juga harus didukung ahli psikologi yang dapat memahami keadaan kejiwaan pihak yang terlibat.

Akan tetapi sangat disayangkan lembaga BP4 terpisah secara kelembagaan dengan Mahkamah Syariah. Hal itu berbeda dengan Majelis Sulh di Malaysia yang diatur dalam perundangan, peraturan, dan prosedur yang melekat dengan Mahkamah Syariah. Meskipun demikian, Majelis Sulh juga tidak berjaya 30 peratus dan kes yang ditangguhkan pula hanya mencapai 3 peratus. Noraini dan Hasan (tth : 15) menyebutkan bahawa kegagalan penyelesaian melalui kaedah Sulh disebabkan kerana:

1. Salah satu pihak atau kedua-duanya tiada keupayaan untuk membuat sebarang keputusan.
2. Salah satu pihak atau kedua-duanya tiada komitmen sebenar untuk menyelesaikan pertikaian seperti kerap kali tidak hadir di Majelis Sulh.
3. Salah satu pihak atau kedua-duanya tiada persediaan sewajarnya.
4. Salah satu pihak atau kedua-duanya tiada maklumat untuk membuat keputusan.
5. Salah satu pihak atau kedua-duanya tiada dipengaruhi oleh pihak ketiga yang terlalu berkeras.

Kegagalan sulh yang diperintahkan mahkamah menyebabkan kes gugat cerai itu akhirnya diputuskan pada perbicaraan ke Sembilan pada 22 Mac 2011, Mahkamah Syari'ah Klas 1 A Banjarmasin mengabulkan gugatan cerai oleh Penggugat dan menjatuhkan talak satu ba'in Tergugat terhadap Penggugat. Setelah empat bulan sejak gugatan di daftarkan, hak pemeliharaan anak yang ditetapkan kepada penggugat sebagai ibu sampai anak-anak tersebut *mumayyiz*. Sedangkan anak yang sudah cukup umur diserahkan kepada anak tersebut untuk memilih diantara penggugat atau tergugat.

Di samping itu juga memerintahkan Panitera Mahkamah Syari'ah Klas 1 A Banjarmasin untuk mengirim salinan putusan ini yang telah berkekuatan Undang-undang tetap kepada pegawai pencatat nikah yang wilayahnya meliputi tempat kediaman penggugat dan tergugat dan kepada pegawai pencatat nikah ditempat perkahwinan dilangsungkan untuk ditata dalam daftar yang disediakan untuk itu. Serta membebaskan koskes sebesar Rp. 451.000,- kepada penggugat. Demikian akhir dari perkahwinan pasangan Ibu HY dengan MB yang berujung dengan perceraian. Putusan mahkamah pun dijatuhkan pada hari Selasa, 22 Mac 2001 M, bertepatan dengan 17 Rabiul Akhir 1432 H

4.4.3.3. Pertimbangan Undang-undang Majlis Hakim Dalam Memutus Kes (Peringkat I)

Permohonan pada peringkat rayuan sebagaimana diuraikan dalam surat permohonan pada 1 Julai 2010, dimulai dengan telah berlaku pernikahan dengan Termohon 24 Oktober 1999 (sesuai dengan duplikat Akta Nikah). Pemohon dan Termohon berargumen bahawa mereka sama-sama berhak mengasuh kedua anak

mereka. Masing-masing pihak saling mengatakan bahawa pihak lawan lah yang menjadi penyebab permohonan perceraian tersebut. Hal itu menunjukkan apa yang disebut Coontz (2007 : 7) bahawa penyebab perceraian sangat kompleks berkaitan psikologis, tekanan ekonomi, dan komunitas disintegrasi. Penyebab perceraian sama kompleksnya dengan faktor penyebab indahnya perkahwinanyang terpusat pada kebahagiaan manusia. Menurutnya, penyebab perceraian berbezakerana alasan perkahwinan juga berbeza.

Meskipun pada dasarnya kedua belah pihak sepakat untuk bercerai, sumber perseteruan dalam perbicaraan yang berkepanjangan tersebut adalah persoalan hak asuh anak. Pengasuhan anak dituntut kedua belah pihak akan lebih baik jika diasuh oleh masing-masing. Persoalan anak dari keluarga bercerai ini dengan sangat baik diungkapkan oleh Liu (2004). Dia mengungkapkan hasil pendidikan anak dari keluarga bercerai sangat pelbagai keadaan. Dengan kata lain, tidak dapat dikatakan anak dari keluarga bercerai akan gagal dalam pendidikan. Menurutnya, tidak ada bukti bahawakesan negatif bagi pendidikan hanya bersumber dari perceraian orang tua.

Pada kes ini, majlis hakim memutuskan bahawa pengasuhan anak diserahkan kepada termohon (isteri). Hal itu berdasarkan pertimbangan fakta-fakta perbicaraan yang lebih berpihak kepada pihak isteri. Tuduhan-tuduhan yang dikemukakan Pemohon tidak terbukti dalam mahkamah, justeru kekerasan dalam rumah tangga yang dilakukan Pemohon dapat dibuktikan oleh Termohon.

Majlis hakim tampak memutuskan kes berdasarkan fakta yang terungkap dalam perbicaraan. Pemohon yang menuduh Termohon curang dengan bukti

SMS, ternyata tidak dapat dibuktikan kerana Ibu WN yang disebut mengirim SMS meninggal dunia. Sebaliknya, Termohon dapat membuktikan bahawa Pemohon telah berlaku kasar dan mengakibatkan ketakutan pada anak-anak mereka. Kekerasan fizikal di keluarga tidak hanya menjadi persoalan di Indonesia. Di Amerika Syarikat yang lebih ‘kewanitaan atau feminim’, dilaporkan hampir 31% wanita mengalami kekerasan fizikal oleh suami atau kekasih mereka. (Waller, 2001) Bezanya, kaum wanita di Indonesia masih enggan melaporkan kekerasan fizikal tersebut. Pada kes di atas, Termohon tidak akan mengungkapkan kekerasan fizikal yang dialaminya jika tidak dalam proses perceraian.

Keengganan melaporkan kekerasan tersebut berhubungan dengan ketidakpercayaan kaum wanita terhadap sistem penegakan Undang-undang. Hal itu sejalan dengan temuan Mason (2008) yang menyebutkan bahawa sistem penegakan Undang-undang dianggap tidak konsisten dalam kualitas layanan. Dengan kata lain, ada anggapan bahawa Mahkamah tidak diyakini akan berpihak kepada korban kekerasan dalam rumah tangga.

Salah satu yang patut dicermati adalah Mahkamah yang belum memahami sepenuhnya tentang keluarga. Hakim tidak memiliki pemahaman yang cukup tentang aspek-aspek diluar aspek Undang-undang, misalnya persoalan keutamaan gender. Oleh kerana itu, tidak menghairankan ketika hakim dalam perbicaraan akan menggunakan pernyataan-pernyataan yang berkesan merendahkan kaum wanita. Hal itu dilaporkan seorang wanita yang mengatakan

bahawa hakim bernada menyalahkan dirinya yang lambat menyiapkan makan untuk suami, dan di pihak lain mengatakan wanita yang tidak berhias di rumah.

Persoalan-persoalan seperti itulah yang kemudian menjadi salah satu pendorong dibentuknya sebuah Mahkamah keluarga di beberapa negara atau merupakan bagian dari sebuah sistem Mahkamah, dalam konteks Indonesia, Mahkamah Syari'ah dapat disebut sebagai Mahkamah keluarga. Pada Mahkamah keluarga pendekatan yang digunakan dalam Mahkamah, khususnya perbicaraan, adalah pendekatan yang lebih holistik dan terintegrasi. Mahkamah keluarga harus mempromosikan sikap permusuhan dalam penuntutan yang bertolak dari mediasi, arbitrase, dan perundingan. (Arshad and Roslina, 2012)

4.4.3.4. Pertimbangan pada KesRayuandan Kasasi

Hak pengasuhan anak menjadi hal yang belum diterima dalam kes WD (suami) dan VV (isteri). Pemohon, WD, masih belum menerima hak pengasuhan anak diserahkan kepada VV. Menurutnya, bukti-bukti yang dikemukakan VV tidak dapat dijadikan dasar hak pengasuhan anak. Akan tetapi, keputusan majlis hakim tidak berubah dari keputusan Mahkamah Syari'ah bahawa pengasuhan anak tetap berada VV, disamping perceraian dapat ditetapkan.

Menurut majlis hakim, persoalan hak asuh anak tetap berpihak kepada isteri bagi anak-anak yang belum *mumayyiz*. Pemohon tidak dapat membuktikan ada hal-hal yang dapat menggugur hak asuh isterinya dalam perbicaraan.

Dalam kes ini, hakim merujuk pada Yurisprudensi Mahkamah Agung Nombor 534/K/Pdts.G/1986 pada 18 Jun 1996 dalam hal perceraian, tidak perlu dilihat siapa yang salah, tetapi apakah rumah tangga mereka masih

bisadipertahankan atau tidak, jika tidak, maka dipertahankan pun akan membawa kemudharatan bagi keduanya. Dimaksudkan bahawa, mempertahankan keluarga adalah mashlahat, tetapi apabila selalu bertengkar atau tidak harmonis bisa mendatangkan keburukan. Oleh sebab itu sejalan dengan kaedah Ushul Fiqh: “Dar’ul Mafasid Muqaddamun ‘ala jalbil Mashalih”, (Kaedah-kaedah Ushul Fiqh, 1995: 125).

Dengan demikian, tampak jelas, bahawa hakim beranggapan perkahwinan mereka akan mengakibatkan kemudharatan jika tetap dipertahankan. Pertimbangan tersebut sangat wajar apabila melihat fakta-fakta yang menyebutkan bahawa ada kekerasan fizikal yang dilakukan suami.

Keputusan tersebut tidak dapat diterima oleh pemohon yang kemudian mengajukan Kasasi. Dia berpendapat dr. YLZ tidak dapat dijadikan bukti kerana pemeriksaan baru dilakukan ketika sudah perbicaraan. Menurutnya, pemeriksaan oleh doktor tersebut harus dilakukan sejak awal ketika berlaku penipuan. Pemohon beranggapan bahawa ada usaha agar Pemohon dilihat negatif dimata anak-anaknya. Jelasnya, pemohon masih tidak menerima keputusan bahawa hak asuh anak jatuh ke tangan isterinya.

Pada tahap Kasasi, hal itu menjadi salah satu bantahan pemohon agar hak asuh anak jatuh ke tangannya. Dia juga membantah bahawa isterinya memiliki hubungan dengan seseorang yang disebutnya sebagai karyawan sebuah bank yang diakui sebagai tukang foto oleh termohon. Pada kes Kasasi ini, Pemohon kembali membantah dengan mengajukan bukti bahawa isterinya ada hubungan dengan lelaki lain.

Akan tetapi, majlis hakim tetap menilai bahawa alasan-alasan yang dikemukakan Pemohon tersebut tidak dapat dibenarkan, kerana *judex facti* tidak salah menerapkan Undang-undang, lagi pula hal ini perlu penilaian hasil pembuktian yang bersifat penghargaan tentang suatu kenyataan. Persoalan tersebut tidak dapat dipertimbangkan dalam pemeriksaan dalam peringkat kasasi, kerana pemeriksaan dalam peringkat kasasi hanya berkenaan dengan tidak dilaksanakan atau ada kesalahan dalam penerapan atau pelanggaran Undang-undang yang berlaku, sebagaimana yang dimaksud dalam Pasal 30 Undang-undang No. 14 Tahun 1985 sebagaimana yang telah dipinda dengan Undang-undang No. 5 Tahun 2004 dan pindaan kedua dengan Undang-undang No. 3 Tahun 2009.

Namun, menurut pendapat Mahkamah Agung amar *judex* harus diperbaiki, kerana kurang tepat dengan pertimbangan bahawa dalam undang-undang Islam dan peruntukan Undang-undang kewajipan suami terhadap isteri yang telah dijatuhkan talak, membayar *mut'ah* dan nafkah selama masa iddah, (pasal 149 Kompilasi Undang-undang Indonesia) dan memberikan kos kehidupan (pasal 41 huruf c Undang-undang No. 1 Tahun 1974). Oleh kerana itulah, Mahkamah Agung memutuskan Pemohon Pemohon Kasasi membayar *mut'ah* dan kos kehidupan Termohon/Termohon Kasasi sesuai dengan keputusan yang besarnya sebagaimana dalam amar putusan ini.

Jika melihat jangka waktu sejak permohonan dikemukakan pada 1 Julai 2010 sampai keputusan Majlis Hakim Mahkamah Agung pada 28 April 2011, proses perbicaraan tersebut selama sepuluh bulan. Proses perbicaraan yang

sangat panjang tersebut berkesan relatif tidak baik bagi pihak isteri. Dalam kes ini, perceraian merupakan hal yang disepakati oleh kedua belah pihak. Pihak isteri merasa mampu secara ekonomi menanggung kos hidup dirinya dan anak-anaknya, meskipun telah bercerai. Hal itu relevan dengan apa yang disebutkan Greenstein dan Davis (2006: 110) bahawa perceraian cenderung tinggi di negara-negara yang memiliki peluang besar wanita bekerja. Dengan kata lain, di negara-negara yang peluang kerja bagi wanita tinggi perceraian juga tinggi. Itu membuktikan bahawa wanita-wanita yang memiliki pekerjaan mapan akan memilih bercerai jika ada hal yang membuatnya tidak bahagia dalam perkawinan dibuat rayuan agar wanita yang tidak dapat mencari nafkah sendiri.

Hal lain yang menarik adalah kuasa Undang-undang yang ditunjuk. Kuasa Undang-undang Pemohon masih berstatus Calon Advokat Magang yang tidak diperkenankan secara langsung memberikan jasa langsung kepada klien. Berdasarkan *Peruntukan Perhimpunan Advokat Indonesia Nombor 1 Tahun 2006* tentang Pelaksanaan Magang untuk Calon Advokat pada 16 Ogos 2006, Calon Advokat Magang tidak dibenarkan memberikan jasa Undang-undang secara langsung kepada klien, tetapi semata-mata mendampingi/ membantu Advokat Pendamping dalam memberikan jasa Undang-undang.

Hal itu juga disebutkan dalam *Peruntukan Perhimpunan Advokat Indonesia Nombor 2 Tahun 2006* tentang pindaan Atas Peruntukan Perhimpunan Advokat Indonesia Nombor 1 Tahun 2006 pada 17 Oktober Tahun 2006, Pasal 7B ayat (1), (2) dan (3) bahawa untuk kepentingan Magang, Calon Advokat pemegang izin sementara dapat diikutsertakan di dalam Surat Kuasa,

dengan syarat bahawa di dalam Surat Kuasa tersebut terdapat Advokat Pendamping. Dengan demikian Calon Advokat boleh ikut serta menandatangani Permohonan pengajuan Pernyataan Kasasi secara bersama-sama dengan Advokat Pendamping. Oleh kerananya, pada kes ini, Pernyataan Akta Permohonan Kasasi yang disampaikan dan ditandatangani oleh Calon Advokat Magang tidak sah menurut Undang-undang.

Kes yang berlarutan sampai peringkat Kasasi adalah hasil konsultasi dengan kuasa Undang-undang. Penunjukkan Kuasa Undang-undang pada peringkat Kasasi adalah Calon Advokat yang belum berhak membantu klien mencerminkan ketiadaan informasi kepada Pemohon sehingga menunjuk Kuasa Undang-undang berstatus Calon Advokat. Penunjukkan itu tidak hanya berkesan lemahnya permohonan Kasasi, juga menambah kos perceraian yang harus ditanggung Pemohon. Hal itu tidak akan berlaku jika ada informasi tentang syarat-syarat Advokat yang boleh ditunjuk sebagai Kuasa Undang-undang. Selain itu, dapat diduga Kuasa Undang-undang sudah mengetahui kes itu lemah kerana dia sendiri tidak berhak mengajukan kes sebagai Kuasa Undang-undang.

4.4.4. Beberapa Catatan tentang Kes-Kes Perceraian

4.4.4.1 Kekerasan Dalam rumah Tangga (KDRT) yang Terungkap

Kes-kes diatas membuat terkejut, ketika isteri mengaku pernah dipukul sampai menderita luka dan diancam oleh suami (tergugat) dengan meletakkan pedang samurai dilehernya ketika berlaku pertengkaran. Keengganan wanita melaporkan ancaman pembunuhan dari suami kembali terulang di sini. Ancaman itu terungkap justeru jauh setelah kejadian. Jika tidak ada perbincangan perceraian

ancaman itu tidak akan pernah terungkap dan wanita akan selalu dalam ancaman kekerasan di dalam rumah tangga. Bahkan selain wanita, anak-anak dalam rumah tangga sering menjadi sasaran bahkan ancaman, lebih kejam lagi ada yang anak-anak mendapat kekerasan seksual (terungkap dari kes-kes di luar penelitian ini).

Keengganan melaporkan KDRT (kekerasan dalam rumah tangga) salah satunya disebabkan ketakutan pihak wanita akan dilaporkan balik oleh pihak lelaki. Tuanaya (2013) mengatakan bahawa model laporan balik yang kini menjadi “trend” jika dibiarkan menjadi berbahaya. Wanita tidak akan berani melaporkan kekerasan rumah tangga yang dialaminya kerana ancaman laporan balik suaminya. Oleh kerananya, terang Halimah, Pemerintah Republik Indonesia mengedepankan upaya-upaya dalam pemenuhan hak-hak korban KDRT harus diakui kehadiran Undang-undang Penghapusan Kekerasan Dalam Rumah Tangga (PKDRT) membuka jalan bagi terungkapnya kes Kekerasan dalam rumah tangga (KDRT) dan upaya perlindungan hak-hak korban. Selain dari perlindungan hak-hak korban, perlu pula diinformasikan bahawa perlindungan saksi korban penting untuk diketahui oleh semua masyarakat, untuk saksi korban sudah ada perlindungan di dalam Undang-undang No. 23 tahun 2004, tentang Penghapusan Kekerasan dalam Rumah Tangga (PKDRT). Biasanya masyarakat enggan untuk melaporkan walaupun mengetahui adanya korban kekerasan dalam rumah tangga, sebab rumah tangga masih dianggap sebagai privasi keluarga. Di Indonesia ada 2 buah Undang-undang yang memberikan perlindungan kepada wanita dan keluarga iaitu: Undang-Undang

No. 23 tahun 2002, tentang Undang-undang Perlindungan Anak, dan Undang-undang No. 23 tahun 2004 tentang Penghapusan Kekerasan Dalam Rumah Tangga.

Kekerasan dalam rumah tangga dianggap sebagai wilayah privat yang tak seorang pun diluar lingkungan rumah tangga dapat memasukinya, sampai lebih kurang empat tahun sejak pengesahannya pada tahun 2004. Namun, dalam perjalanannya Undang-undang ini masih ada beberapa pasal yang tidak menguntungkan bagi wanita korban kekerasan. Peruntukan Pemerintah No. 4 tahun 2006 tentang Pemulihan merupakan peruntukan pelaksana dari Undang-undang ini, yang diharapkan mempermudah proses implementasi Undang-undang sebagaimana yang tertera dalam mandat Undang-undang ini. Selain itu, walaupun Undang-undang ini dimaksudkan memberikan kesan serik bagi pelaku Kekerasan dalam rumah tangga, ancaman Undang-undangan yang tidak mencantumkan Undang-undang minimal dan hanya Undang-undang maksimal sehingga berupa ancaman Undang-undangan alternatif kurungan atau denda terasa terlalu ringan bila dirayu dengan kesan yang diterima korban, bahkan lebih baik bila menggunakan ketentuan undang-undang sebagaimana yang diatur dalam Kitab Undang-undang Pidana (KUHP).

Menurut Pasal 1 Undang-undang Nombor 23 tahun 2004 tentang Penghapusan Kekerasan dalam Rumah Tangga, Kekerasan dalam rumah tangga adalah setiap perbuatan terhadap seseorang terutama wanita, yang berakibat timbulnya kesengsaraan atau penderitaan secara fizikal, seksual, psikologis, dan/atau keruntuhan rumah tangga termasuk ancaman untuk melakukan

perbuatan, pemaksaan, atau perampasan kemerdekaan secara melawan undang-undang dalam lingkup rumah tangga.

Data yang ditunjukkan Komisi Nasional Anti Kekerasan Terhadap Wanita (2008). Pada tahun 2007 menunjukkan adanya 25.522 kes kekerasan terhadap wanita (KTP) yang ditangani oleh 215 lembaga, termasuk institusi penegak Undang-undang, rumah sakit dan organisasi masyarakat pengada layanan. Angka kes KTP yang ditangani meningkat terus secara konsisten, dari 7.787 kes pada tahun 2003. Hal ini mencerminkan penambahbaikan peringkat kesedaran korban dan masyarakat untuk mencari bantuan dan mencari jalan keluar dari kekerasan yang dialami wanita.

Dalam lima tahun terakhir, kekerasan dalam rumah tangga (KDRT) merupakan bentuk kekerasan yang terbanyak dialami wanita dari tahun ke tahun. Sejak pengesahan Undang-undang Penghapusan KDRT pada tahun 2004, jumlah kes yang ditangani melonjak sampai hampir empat kali ganda. Lembaga yang paling banyak menangani kes-kes KDRT adalah Mahkamah Syari'ah (keruntuhan ekonomi dalam kesceraigugat, tetapi mereka tidak menggunakan Undang-Undang PKDRT sebagai acuan. Pemisahan antara kes perdata (cerai) dan pidana (KDRT) dalam sistem Mahkamah Indonesia, ternyata tidak menguntungkan kepentingan wanita/ korban untuk mendapatkan keadilan. Selain persoalan KDRT yang tidak dilaporkan, kes-kes di atas juga memberikan petunjuk dan membenarkan data yang menyatakan bahawa 70% perceraian dikemukakan oleh isteri (cerai gugat). Secara umum, trend perceraian juga diungkapkan meningkat. Pada tahun 2009 perceraian mencapai 250 ribu yang

meningkat dirayuan tahun 2008 yang berada dalam kisaran 200 ribu kes. Data tahun 2010 dari Dirjen Bimas Islam Kementerian Agama RI, iaitu dari 2 juta orang nikah setiap tahun se-Indonesia, ada 285.184 kes yang berakhir dengan perceraian per tahun se-Indonesia. Keadaan demikian itu dapat dilihat pada jadual berikut.

JADUAL 4.4.
PELAPORAN KES KDRT

	2004	2005	2006	2007	Jumlah
KTI	1.782	4.886	1.348	17.772	25.788
KTPA	251	421	552	469	1.693
KDP	321	635	816	776	2.548
PRT	71	87	73	236	467

Keterangan

KTI : Kekerasan Terhadap Isteri

KTPA : Kekerasan Terhadap Wanita Anak

KDP : Kekerasan Dalam Pacaran

PRT : Pekerja Rumah Tangga

Sumber : Komisi Nasional Anti Kekerasan Terhadap Wanita (Komisi Wanita)

Pada jadual tersebut dapat dilihat bahawa isteri merupakan korban terbanyak dalam kes Kekerasan Dalam Rumah Tangga atau 85% dari total korban. Anak wanita adalah korban terbanyak ketiga, setelah pacar. Komnas Wanita (2008, 11) menyebutkan, pada kes kekerasan dengan korban anak, ada ditemukan kes dimana pelakunya adalah wanita dalam statusnya sebagai ibu. Menurut pengamatan Komnas Perlindungan Anak Indonesia, sebagian besar ibu yang menjadi pelaku KDRT adalah sudah terlebih dahulu menjadi korban kekerasan oleh suaminya, atau berada dalam tekanan ekonomi, dan bahkan banyak yang tekanan (kes Rumah sakit jiwa Sambang Lihum di Banjarmasin).

Penanganan KDRT tersebut menjadi perhatian banyak kalangan di Indonesia. Data yang ditunjukkan Komnas Wanita (2008: 13) menyebutkan bahwa sejak tahun 1998 jumlah lembaga layanan semakin meningkat dan menyebar di berbagai wilayah Indonesia, baik yang dibentuk oleh organisasi wanita maupun oleh pemerintah. Saat ini, tulis Komnas Wanita, terdapat 41 WCC, 23 unit P2TP2A/P3A, 129 UPPA/RPK, 42 unit PKT/PPT/UPT yang berdasarkan di Rumah Sakit - 36 di antaranya ada di Rumah Sakit yang tersebar di seluruh Indonesia.

1. Women Crisis Centre (WCC) atau organisasi wanita pengada layanan. Setidaknya ada delapan macam pelayanan yang biasanya disediakan oleh WCC, yaitu hotline, layanan konseling, support group, pendampingan undang-undang, penyediaan rumah aman atau shelter, terapi psikologi, pelayanan medis dan penguatan ekonomi. Jenis layanan yang tersedia dari satu lembaga beragam dan sangat tergantung pada sumber daya yang ia miliki, yaitu ketersediaan tim konselor, tim medis, tim undang-undang, atau juga relawan, dan juga tergantung pada fasilitas yang ia miliki, misalnya saja ruang khusus konseling, ruang khusus pemeriksaan medis, sambungan telepon untuk hotline, rumah aman atau shelter. Kerana keterbatasan sumber daya, banyaknya kes yang harus ditangani, serta kompleksitas persoalan dan penanganan kes kekerasan terhadap wanita, WCC membangun kerjasama dengan pihak lain, baik itu institusi pemerintah, swasta maupun lembaga masyarakat lainnya yang kompeten untuk ikut serta dalam penanganan korban. Kerjasama ini biasanya diinstitutionalisasi lewat surat kesepakatan (MoU). Ada pula kerjasama yang sifatnya lebih tidak formal, seperti lewat jaringan atau dengan menggunakan relasi personal.
2. Rumah Sakit (RS). Peranan aktif RS dalam memberikan layanan bagi wanita korban kekerasan dikembangkan bersama oleh Komnas Wanita dan RSCM Jakarta dengan menggagas Pusat Krisis Terpadu (PKT) tahun 2001. Inisiatif ini kemudian diadopsi di berbagai lembaga kesehatan lainnya, seperti RS Kepolisian dr. Said Soekanto dan RS TNI AL Mintohardjo.
3. Selanjutnya Pusat Krisis Terpadu (PKT) berkembang menjadi Pusat Pelayanan Terpadu (PPT) yang berada di bawah Instalasi Gawat Darurat. Di luar Jakarta, inisiatif ini juga dilakukan oleh RS Panti Rapih Yogyakarta dengan nama Unit Pelayanan Terpadu (UPT). Beberapa RS lainnya di beberapa bidangkuasa juga menyelenggarakan layanan terpadu, seperti RSUD dr. Soetomo Surabaya, RS Mappa Oudang Makassar dan di 36 RS Bhayangkara se-Indonesia.

4. Unit Pelayanan Wanita dan Anak (UPPA) di Kepolisian. UPPA adalah tindak lanjut dari Ruang Pelayanan Khusus (RPK) yang dibentuk sejak tahun 1999 sebagai inisiatif mandiri Derap Warapsari, organisasi yang didirikan oleh bekas Polwan. Setelah 8 tahun berjuang untuk mendapat pengakuan institusional agar mampu memberikan layanan yang lebih baik bagi wanita korban, RPK atau sekarang UPPA menjadi unit tersendiri dalam struktur kepolisian berdasarkan Peruntukan Kapolri No. 10 Tahun 2007. Dalam memberikan layanan, UPPA bekerjasama dengan lembaga pemerintah (lokal) dan organisasi wanita, serta rumah sakit. Awak UPPA dilatih secara khusus agar peka gender dan layanan yang diberikan pun seringkali mencakup konseling, dampingan pemeriksaan medis, sambungan telepon khusus pengaduan dan rumah aman.
5. Kejaksanaan. Lembaga penegakan Undang-undang ini, pada saat ini juga mengalokasikan dana secara rutin untuk menangani kes kekerasan terhadap wanita. Lembaga ini juga mengintegrasikan gender sebagai salah satu bidang pendidikan yang diajarkan kepada aparatnya. (Komnas Wanita, 2008: 15-19)

Lembaga-lembaga tersebut tidak hanya mencerminkan semakin diperhatikannya perlindungan bagi wanita, tetapi juga membuka peluang yang lebih besar bagi wanita untuk melindungi dirinya sendiri. Perlindungan dari lembaga tersebut seharusnya dirasakan oleh para wanita untuk melaporkan kekerasan yang dialaminya dalam rumah tangga. Kekerasan yang dilaporkan akan menjadikan proses perceraian relatif lebih cepat dan tidak memberi kesan yang lebih lama dirasakan oleh wanita sebagai korban.

Tidak hanya persoalan KDRT yang enggan di laporkan ke pihak berwajib, kes perceraian pun enggan disahkan secara Undang-undangrsmi di Mahkamah. Zulminarni dkk. (2010: 79) mengungkapkan bahawa sembilan dari sepuluh responden Mahkamah yang ditemubual tidak menganggap persyaratan Undang-undang Indonesia untuk membawa kes perceraian ke Mahkamah sebagai faktor utama yang mendorong mereka membawa kes ke Mahkamah. Hanya 11% pengguna Mahkamah Syari'ah dan 8% pengguna Mahkamah Negeri

yang disurvei memilih menggunakan Mahkamahkerana dipersyaratkan oleh Undang-undang Indonesia. Dari 1.655 pengguna Mahkamah yang disurvei, 89% dari pengguna Mahkamah Syari'ah dan 91% dari pengguna Mahkamah Negeri mendaftarkan kes mereka di Mahkamahkerana mekanisme penyelesaian di luar Mahkamah, seperti musyawarah keluarga, telah gagal atau kerana pasangannya telah memilih untuk mengajukan kes mereka ke Mahkamah.

Hal itu menunjukkan bahawa proses perceraian atau kes keluarga lainnya lebih banyak diselesaikan dalam keluarga. Penyelesaian dalam keluarga bukan berarti batal bercerai tetapi proses perceraian cukup disepakati secara kekeluargaan. Proses perceraian tersebut di sahkan di Mahkamah, hal itu lebih disebabkan oleh suami yang membawa kes itu ke Mahkamah.

4.4.4.2. Peranan Badan Penasihat Perkahwinandan Penyelesaian Perceraian (BP4)

Badan Penasihat Perkahwinan dan Penyelesaian Perkahwinan (BP4) kurang diberdayakan sehingga masyarakat tidak banyak mengenal lembaga BP4. Kesannya adalah masyarakat yang mengalami permasalahan dalam rumah tangga akan bawa kes ke Mahkamah. Proses mediasi kadang-kadang sukar berhasil ketika proses perceraian sudah sampai ke proses perbicaraan. Berbeza jika mediasi telah berlangsung sejak awal sebelum sampai di Mahkamah. Faktor lain adalah kerana sebahagian masyarakat kurang percaya dengan lembaga ini, disebabkan mereka berpendapat bahawa banyak pengalaman teman-teman mereka sudah membawa kesnya ke sana, namun tetap sahaja tidak membuahkan hasil, dan malah masalah mereka semakin bertambah runyam (wawancara

dengan beberapa pihak yang membawa kes ke Mahkamah Syari'ah, 15 Decimber 2011).Itulah sebabnya sebahagian besar para pencari keadilan, terutama lelaki sebab kebanyakan ahli lembaga ini adalah wanita, sehingga bila mereka ingin bercerai akan terus datang ke Mahkamah Syari'ah. Sulh sebagai lembaga untuk berdamai menjadi penting dipertimbangkan sebelum datang ke Mahkamah atau ketika dalam perbincaraan melalui mediasi sehingga tidak menghantarkan pada perceraian.

Dalam kes perceraian, Mahkamah tidak mewajibkan Penggugat atau Pemohon untuk melakukan konsultasi perkahwinan kepada Badan Penasihat perkahwinan dan Penyelesaian Perceraian (BP4) sebelum mendaftarkan gugatan. Sebelum tercatat secara rasmi sebagai gugatan, pihak Mahkamah dapat mendorong mereka untuk menemui Badan Penasehat Perkahwinan dan Penyelesaian Perceraian dan melakukan mediasi secara lebih personal. Itu akan lebih baik jika mediasi dilakukan sebagai bahagian dari proses perbincaraan yang sudah bercampur dengan semangat "menang" dan "kalah".

Pada tahun 2011, angka Perceraian di Kalimantan Selatan berjumlah 4.276 kes (cerai talak dan cerai gugat), sedangkan yang kahwin tahun 2011 berjumlah 40.026 pasang. Angka perceraian tersebut mencapai 11,78% perceraian dari jumlah pasangan yang kahwin. Jumlah itu meningkat dari tahun 2010 yang berkisar 10% perceraian dari jumlah pasangan yang kahwin pada tahun tersebut. Sementara untuk seluruh Indonesia angka perceraian meningkat 70% dari tahun 2005-2011. Faktor yang dominan dalam perceraian adalah ketidakharmonisan perkahwinan, sedangkan faktor ekonomi tidak menjadi

pendorong yang dominan dalam perceraian. (Latipun, 2013 : 22). Kerap alasan ketidak harmonisan perkahwinan dijadikan faktor penyebab yang alasannya terselubung, misal salah satu selingkuh atau alasan lain yang tidak disebut dalam Undang-undang (terungkap dipersidangan 19 Disember 2011).

Jumlah perceraian selama sepuluh tahun terakhir sampai tahun 2009 dapat dilihat pada jadual berikut.

JADUAL 4.5.
JUMLAH KES PERCERAIAN DI INDONESIA

	MAHKAMAH SYARI'AH	MAHKAMAH NEGERI
2000	145.609	3.539
2001	144.912	3.877
2002	143.890	3.842
2003	133.306	3.361
2004	141.240	2.514
2005	150.395	2.674
2006	148.890	2.606
2007	175.088	3.645
2008	193.189	4.404
2009	223.371	5.285

Sumber : Zulminarni Et.all. (2010: 78)

Hal penting yang perlu juga disebut disini adalah kes perceraian pada merupakan satu kelompok kes terbesar dalam sistem peradilan di Indonesia, mencakupi 50% dari seluruh kes, diikuti oleh kes pidana (33% kes). Mahkamah Syari'ah memutuskan 98% dan Mahkamah Negeri 2% dari seluruh kes perceraian di Indonesia. Bererti Mahkamah Syari'ah kini memiliki hubungan

langsung yang signifikan dengan keluarga-keluarga di Indonesia. Perlu pula dicatat bahawawanita yang mengajukan kes perceraian dua kali lebih besar dari lelaki. (Zulminarni, Et.all. 2010: 59)

Satu hal yang cukup menggembarakan dari sudut pandang yang berbeza adalah wanita lebih berani untuk berurusan di Mahkamah. Ini menunjukkan bahawawanita memiliki kesedaran untuk mencari kepastian Undang-undang atas nasibnya. Selain itu, dapat diduga, lelaki menganggap perceraian di Mahkamah tidak penting kerana mereka berpandangan bahawa untuk menikah lagi tidak sukar meskipun tidak bercerai secara Undang-undangrasmi.

Di Kalimantan Selatan, faktor penyebab yang dominan adalah ekonomi yang rendah (kemiskinan), dan kecurangan (sama-sama curang, baik suami maupun isteri, atau salah satu pihak dari pasangan yang curang). Salah satu contoh yang unik adalah berpasangandimulai dengan main SMS, selama bertahun-tahun dengan menggunakan nama samaran, sesekali mereka bertemu, dan akhirnya sama-sama malu dengan pasangannya sehingga salah satu pihak menggugat ke Mahkamah Syari'ah kemudian akhirnya berlakulah perceraian. Keadaan ini memberikan kesan buruk iaitu penderitaan terhadap anak-anak mereka.

Biasanya keadaan seperti kes tadi berpunca dari kelemahan wanita, terutama kelemahan wanita dalam mengekspresikan dirinya sebagaimana diungkapkan oleh (Nor Yamin Aini, 2001: 6-9), bahawa wanita dalam pelbagai hal dianggap dan diperlakukan sebagai makhluk setengah lelaki, dan tidak sempurna sebagaimana lelaki, kelemahan intelektual, serta tidak mampu

mengawal emosi. Oleh kerana ia sebagai makhluk yang lemah dan tidak bias, maka kehadirannya harus diwakilkan melalui wali. Pada hal pandangan ini masih bias diperdebatkan oleh banyak fakta sosial, demikian pula sejarah membuktikan banyak pemimpin wanita yang cerdas dan memiliki kemampuan intelektual lebih, seperti: Ratu Balqis (Al-Qur'an Surah Saba), dan Siti Aisyah serta yang lainnya.

4.4.4.3. Ketidakhahaman Masyarakat Tentang Proses Perceraian

Para peguam sering memanfaatkan ketidakhahaman masyarakat, sehingga sering masyarakat menjadi korban terutama wanita. Kes di atas misalnya, menjadikan Kuasa Undang-undang proses Kasasi yang seharusnya tidak diupayakan untuk Kasasi, sebab boleh memenuhi permintaan atau persyaratan yang dikemukakan, maka Kasasi akan berlaku. Sementara kes yang sudah sejak awal berada pada kedudukan lemah masih diberi peluang untuk melakukan Rayuan dan Kasasi, kerana ada kemampuan untuk membayar. Kesan lain dari hal semacam itu adalah pihak Kuasa Undang-undang secara sengaja tidak memaklumkan secara detail tentang kelemahan kedudukan mereka, justeru ketiadaan informasi itu dianggap sebagai peluang untuk komersialkan khidmat.

Kesan lain adalah melengah-lengahkan waktu sehingga proses perceraian menjadi sangat panjang dan menguntungkan Kuasa Undang-undang. Jika persiapan gugatan dua bulan dan proses perbicaraan berlangsung sepuluh bulan, pihak suami atau isteri yang akan mengajukan gugatan/permohonan bercerai harus terikat dengan Kuasa Undang-undang paling tidak selama satu tahun. Bahkan, kajian ini mendapat informasi pembayaran dilaksanakan lewat

oleh peguam. Rayuan ke Pengadilan Tinggi Agama melalui Mahkamah Syari'ah, panjar kesjumlah Rp 150.000 melalui peguam. Pada keslain juga ditemukan informasi bahawa perbicaraan yang sudah diputuskan bukan berarti sudah selesai kerana Akta Cerai pernah tidak diserahkan oleh Peguam. Akta Cerai akan diserahkan setelah membayar kepada Peguam.

Kejadian-kejadian seperti itu juga diamati oleh pihak Mahkamah Syari'ah. Salah satu Hakim menilai bahawa ada segelintir peguam (Kuasa Undang-undang) memanfaatkan proses Mahkamah yang berlarutan tersebut untuk kepentingan ekonomi. Bahkan, menurutnya, ada upaya memujuk para pihak berurusan untuk memanjang proses Mahkamah dengan cara menyuruh agar tidak hadir perbicaraan atau rayuan. Tindakan-tindakan seperti itu berkesan meningkatkan kos berurusan di Mahkamah Syari'ah sehingga akses terhadap Mahkamah Syari'ah menjadi terbatas.

Hal itu menyebabkan prinsip utama keadilan adalah bahawa keadilan harus dapat diakses secara universal tidak dapat dilaksanakan sepenuhnya. Kos yang tinggi menyebabkan masyarakat miskin di Indonesia menghadapi kekangan dalam mengajukan kes Undang-undang keluarga mereka ke Mahkamah. Bagi masyarakat miskin, kos kes dan perjalanan ke Mahkamah terdekat dianggap sebagai kekangan yang luar biasa dalam mengakses Mahkamah. Walaupun sesungguhnya perbicaraan boleh secara percuma atau bebas dari pembayaran, namun hal itu jarang berlaku, kerana memang tidak dimaklumkan kepada masyarakat, dan tidak ramai masyarakat awam yang mengetahuinya.

Kajian yang dilakukan Wanita Kepala Keluarga Indonesia dan Australia Legal Development Facility (IALDF) AusAID (Nani Zulminarni, Et.all, 2010: 75) menyebutkan bahawa total kos rata-rata sebuah kesMahkamah Syari'ah untuk responden yang disoal selidik berjumlah Rp. 789.666,- (USD 90), hampir empat kali penghasilan per kapita per bulan dari seorang yang hidup di bawah garis kemiskinan Indonesia.Total kos rata-rata sebuah kesMahkamah Negeri pada tahun 2008 sebanyak Rp. 2.050.000,- (USD 230), jika pihak tersebut tidak menggunakan advokat. Kos ini setara dengan sepuluh kali penghasilan per kapita per bulan dari seorang yang hidup pada atau di bawah garis kemiskinan Indonesia.

Selain koskes, kos pengangkutan ke Mahkamah juga menjadi salah satu halangan kaum wanita ke Mahkamah.Kos bergantung pada jarak tempat tinggal seseorang dari Mahkamah. Penelitian tersebut juga menemukan bahawa rata-rata kos pengangkutan di Bandar untuk hadir di Mahkamah adalah Rp. 25.000,- (USD 2.50) untuk perjalanan pergi-balik, sedangkan di kampung memerlukan kos rata-rata sebanyak Rp. 92.000,- (USD 9) untuk perjalanan pergi-balik ke Mahkamah dimana kos ini hampir setara dengan setengah penghasilan per bulan keluarga yang hidup di bawah garis kemiskinan Indonesia.

Selain kos itu, secara puratanya, pengguna enam buah Mahkamah Syari'ah yang disoal selidik membayar wang perkhidmatan 24% lebih tinggi dari kos akhir kes sebagaimana ditetapkan dalam putusan Mahkamah. Pengguna Mahkamah di enam buah Mahkamah Negeri yang disoal selidik membayar wang 79% lebih tinggi dari kos akhir kes sebagaimana ditetapkan dalam putusan

Mahkamah. Semakin tinggi wang khidmat yang dipersyaratkan, semakin sedikit masyarakat miskin yang dapat membawa kesUndang-undang keluarganya ke Mahkamah.

Kos-kos tersebut mengakibatkan masyarakat miskin tidak dapat mengajukan kesUndang-undang keluarga mereka ke mahkamah sesuai ketentuan undang-undang yang berlaku di Indonesia. Oleh itu, tidak menghairankan banyak perceraian yang tidak secara sah ditetapkan di Mahkamah Syari'ah yang menafikan hak-hak wanita. Perceraian yang tidak disahkan Mahkamah misalnya, akan menyebabkan wanita tidak mendapatkan nafkah iddah yang berhak mereka terima. Lebih jauh lagi, wanita sukar untuk menikah dengan lelaki lain secara rasmi.

Hal diungkapkan oleh hasil kajian Zulminarni (2010: 89) berikut ini:

Tanpa perceraian yang sah tidak mungkin untuk menikah lagi secara sah. Anak-anak dari perkahwinan selanjutnya dimana tidak didahului oleh perceraian yang sah tidak akan memperoleh nama ayah dalam akta kezhahiran. Hal ini menjadi hambatan bagi banyak wanita Indonesia untuk memperoleh akta kezhahiran bagi anak-anak mereka. Para hakim dan pegawai mahkamah di Indonesia serta wanita kepala keluarga yang hidup di bawah garis kemiskinan Indonesia setuju bahawa perceraian rasmi melalui Mahkamah Indonesia memperjelas tanggung jawab Undang-undang atas pemeliharaan dan pemkosan kedua pasangan serta anak-anak dari perkahwinan tersebut.

Wanita mengalami kesulitan memperoleh kartu keluarga yang mencantumkan mereka sebagai kepala keluarga tanpa akta cerai yang sah. Dokumen tersebut, yang membuktikan peranan mereka sebagai wanita kepala keluarga dapat membantu mereka mengakses pelayanan publik, khususnya yang ditujukan bagi masyarakat miskin, seperti program subsidi beras, pelayanan kesehatan gratis dan bantuan langsung tunai.

Fakta tersebut memberikan petunjuk bahawa Mahkamah seharusnya membuat sistem yang lebih mesra dengan wanita terutama wanita dari kalangan

tidak mampu. Seperti telah disebutkan sebelumnya, akses universal terhadap Mahkamah tersebut merupakan salah satu prinsip keadilan. Ketika masih ada masyarakat yang ingin mendapat keadilan tidak dapat mengakses Mahkamah kerana alasan ekonomi atau alasan lain, dapat dikatakan bahawa negara belum dapat berlaku adil bagi seluruh masyarakat.

Ada tradisi yang pernah dilaksanakan oleh Mahkamah Syari'ah Banjarmasin adalah dengan melaksanakan Mahkamah Syari'ah keliling keseluruhan kawasan desa dibawah bidangkuasa Mahkamah, namun akhir-akhir ini sudah jarang terdengar proses perbicaraan keliling tersebut, dengan kata lain Mahkamah 'menjemput bola'. Semestinya perlu untuk terus diagendakan proses perbicaraan keliling tersebut, sehingga semua lapisan masyarakat dapat mengakses Mahkamah secara mudah.

4.5. Kesimpulan

Undang-undang Mahkamah Syari'ah memberi ruang yang sama lelaki dan wanita. Temuan kajian ini memberikan suatu pendapat bahawa wanita harus mendapat sokongan dari pemerintah dalam proses Mahkamah, terutama dari kalangan wanita miskin. Tanpa sokongan pemerintah atau lembaga masyarakat, wanita masih menemui kesulitan dalam berurusan di Mahkamah Syari'ah, sedangkan wanita dan lelaki tak boleh berbeza apalagi wanita dan lelaki adalah setara dihadapan Allah SWT. Kajian ini dapat menjadi rujukan bagi pihak-pihak berkuasa untuk melaksanakan sosialisasi yang lebih luas di kalangan Hakim tentang Mahkamah yang lebih sensitif gender. Namun kedudukan wanita ditentukan oleh peranannya dalam pelbagai sektor. Besar kecilnya peranan

wanita disebabkan faktor pendidikan, ekonomi, minat serta faham tertentu yang telah lama terbentuk. Disisi lain masih dirasakan perbezaan perlakuan terhadap suami isteri yang berperkara (pertimbangan budaya, bukan pertimbangan Undang-undang). Perkara perceraian kerap disebabkan daripada kehidupan perselingkuhan (kes ER dan AF) atau kerana persyaratan poligami sukar diperolehi oleh suami sehingga isteri terdahulu diceraikan. Beberapa kelebihan diberikan kepada wanita bercerai iaitu pengasuhan anak dan nafkah iddah. Kes cerai bilas suami yang memohon disebut cerai talak, dan bila isteri disebut cerai gugat. Meskipun dalam aturan, pihak lelaki diperlakukan sama dengan wanita, masih ditemukan hal yang tidak sensitif gender, misalnya hakim masih memberi pernyataan yang secara tidak langsung menyebut pihak wanita sebagai penyebab persoalan, ditambah munculnya masalah kekerasan dalam rumah tangga. Proses perbicaraan dikaitkan peranan BP4 sebagai lembaga mediasi yang berperan sebagai mediator para pihak yang berpakara masih jauh dari angan, semestinya membantu memecahkan persoalan, agar perceraian dapat dikurangi, namun BP4 kurang berfungsi disebabkan tidak memberikan solusi yang tepat, masyarakatpun enggan datang kesana, sebab kebanyakan hakim mediasi hanya mendengar dan saran tidak memberikan pembimbingan, pendekatan, dan rangkulan secara lebih intensif kepada pihak. Ketika pihak berkeras maka selesailah proses mediasi dan perkara dilanjutkan ke Mahkamah, sehingga perceraian diputuskan hanya berdasarkan atas ijtihad dan keyakinan hakim sahaja. Ada media lain yang semestinya dapat membantu melayani masyarakat untuk memperolehi keadilan iaitu disebut dengan 'Sulh', sehingga bisa sahaja

perceraian tidak akan terjadi kerana sudah selesai pada lembaga tersebut. Sebab lain isteri kerap dimanfaatkan oleh kuasa Undang-undang sebagai peluang untuk menjual jasa, contohnya proses diperpanjang, memanfaatkan peluang dengan mengupayakan untuk kasasi, semestinya tidak diperlukan untuk Kasasi. Akibat lain dari perceraian iaitu isteri tidak mengerti akan haknya, semisal hak mut'ah dan nafkah iddah. Ketika ada jasa bantuan hukum, para pihak, terutama isteri sebagai pihak yang banyak dikalahkan juga tak bisa berbuat banyak untuk memperoleh haknya, apalagi jika ia seorang saja berperkara.

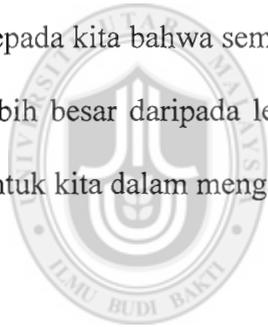
Hasil penyelidikan memperlihatkan secara nyata bahwa Kes-kes permohonan cerai talak dan cerai gugat menempati porsi yang dominan dalam pembicaraan di Mahkamah Syari'ah Banjarmasin. Dari 1905 kes yang masuk dalam tahun 2012, 366 kes serta 1089 diantaranya adalah permohonan cerai talak(talak) dan gugatan perceraian (gugat cerai/gugat taklik)

Di luar kes Undang-undang keluarga yang cukup banyak menyita perhatian dan waktu, namun masih dalam angka kurang dari 200 kes adalah masalah P3HP hingga mencapai 148 kes (2012) dan 136 (20122).

Frekuensi cerai gugat setiap tahun selalu memperlihatkan trend menaik sampai menunjukkan angka lebih dari 1000 kes yang diputus setiap tahun. Kesan demikian diakui oleh para Hakim Syari'ah dan berlaku dalam proses pembicaraan di Mahkamah Syari'ah, serta dibuktikan dengan laporan setiap akhir tahun di Mahkamah syari'ah Banjarmasin. Peluang itu disebabkan oleh Undang-undang No.3/2006 perubahan atas Undang-undang No.7/1989 Konsideran

:menimbang huruf b, pasal 66 dan 73 juga disebabkan oleh cara pandang masyarakat kota metropolitan yang lebih sensitif.

Sementara itu, perlindungan Undang-undang terhadap pihak-pihak yang dianiaya baik laki-laki maupun wanita (suami/isteri), maklumat kasar laporan Tahunan tersebut (2012:7) yang menyebutkan beberapa faktor penyebab berlakunya perceraian, ketika diinventarisasi maka hal yang paling menonjol masalah keadaab ekonomi rumah tangga, tidak ada tanggung jawab dan tidak ada keharmonian. Penyebab lain yang menyebabkan perceraian, kawin muda, kawin sirri, kahwin poligami dan krisis akhlak. Hasil temuan memperlihatkan kepada kita bahwa semua hal terbut membawa kerugian kepada wanita dan anak lebih besar daripada lelaki, semoga perceraian bukanlah sebagai jalan terakhir untuk kita dalam mengatasi masalah dalam berumahtangga.



BAB V

PENUTUP

5.1. Kesimpulan.

Penyelidikan ini difokuskan pada persoalan bagaimana suatu pelaksanaan Undang-undang seperti dirumuskan kerangka rasmi dan formal dalam Undang-undang No. 7 tahun 1989 dengan Undang-undang No. 3/2006 (pindaan) tentang Mahkamah Syari'ah memberikan perlindungan Undang-undang bagi kaum wanita mengenai hal-hal yang berkaitan dengan prosedur peradilan dalam perkara Undang-undang keluarga. Kajian ini dilakukan terhadap teks Undang-undang serta amalan Mahkamah dalam persoalan Undang-undang keluarga pada Mahkamah Syari'ah di Banjarmasin.

Pada Bab IV dijelaskan bahawa secara tekstual Undang-undang ini sedemikian rupa berkesan memberiruang yang sama antara lelaki dan wanita, termasuk dalam hal mengambil peran-peran sebagai hakim, penasihat atau kuasa Undang-undang, kesaksian dan jabatan fungsional/struktural di lingkungan Mahkamah. Oleh sebab itu, kenyataan mengenai ada tidak atau sedikit banyaknya kaum wanita mengambil kesempatan pada peranan-peranan tersebut bukan karena faktor materi atau muatan Undang-undang ini, tetapi sebab-sebab lain seperti faktor-faktor pendidikan, minat, serta faham tertentu yang telah lama terbentuk oleh lingkungan kebudayaannya.

Dalam proses perbicaraan di Mahkamah, walaupun tidak dibezakan secara bidang kuasa formal perundang-undangan, namun masih dirasakan perlakuan yang masih tidak seimbang terhadap suami isteri yang berperkara terutama dalam membuat pertimbangan (lebih kepada pertimbangan budaya

bukan pertimbangan Undang-undang), sehingga persoalan fakta formal yang kurang berkesan kadang-kadang masih terungkap dalam konteks perbicaraan di Mahkamah. Bisa pula terjadi bahawa fakta formal disembunyikan kerana tidak ditemukan dalam alasan bolehnya seseorang bercerai, sehingga alasan perceraian iaitu ketidakharmonisan rumahtangga, atau disebut dengan cekcok terus menerus secara berkepanjangan.

Undang-undang Peradilan Agama tersebut juga memberi hak yang sama bagi wanita untuk berhak mengajukan:

1. “Permohonan” atas perkara:

- a. Izin kahwin bagi wanita yang belum berusia 21 tahun dalam hal kedua orang tua atau wali keluarga dalam garis lurus ada yang berbeza pendapat;
- b. Dispensasi kahwin (bila belum mencapai usia dewasa);
- c. Pengesahan perkahwinan yang terjadi sebelum berlaku dan dilaksanakannya Undang-undang No. 1/1974.

Selain ketiga perkara tersebut, wanita berhak mengajukan perkara-perkara lain dalam bentuk:

2. “rayuan” atas antara lain:

- a. Keluarnya izin Mahkamah bagi suami untuk beristeri lebih dari seorang;
- b. Pencegahan dan pembatalan perkahwinan
- c. Kelalaian suami terhadap kewajibannya;
- d. Cerai gugat;

- e. Sengketa harta bersama;
- f. Sengketa penguasaan anak;
- g. Kewajiban bekas suami memberi biaya penghidupan akibat perceraian.

Meskipun Undang-undang No.1/1974 memberikan kemungkinan atau peluang suami beristeri lebih dari satu orang (berpoligami), tetapi telah diiringi dengan rangkaian aturan Undang-undang yang ketat sekaligus sekiranya pihak isteri merasa diabaikan berhak mengajukan rayuan kepada Mahkamah.

Rangkaian aturan Undang-undang itu, antara lain mencakup:

1. Penilaian sah atau tidaknya “alasan” poligami yang diatur dalam pasal 4 ayat (2) Undang-undang No.1/1974:
 - a. Isteri tak dapat menjalankan kewajibannya sebagai ibu rumah tangga;
 - b. Isteri cacat badan atau penyakit yang tidak dapat disembuhkan;
 - c. Isteri mandul (tak dapat melahirkan anak);
2. Penilaian “syarat” poligami (pasal 5):
 - a. Adanya persetujuan isteri
 - b. Adanya kepastian kemampuan suami menjamin keperluan isteri-isteri dan anak-anak;
 - c. Adanya jaminan suami berlaku adil terhadap isteri-isteri dan anak-anak;

Pada bab IV ini juga membincangkan persamaan dan perbezaan mengenai peraturan dan prosedur di Mahkamah Syariah antara suami dan isteri. Secara terminologi dibezakan antara perkara cerai talak dan perkara gugat cerai

yang melibatkan suami atau isteri, tetapi proses pemeriksaan perkaranya dalam perbicaraan peradilan agama adalah sama, dengan sedikit pemberian kemudahan bagi isteri yang mengajukan rayuan diminta pemeriksaannya kepada peradilan agama yang daerah Undang-undangya meliputi tempat kediaman penggugat. Maksud iaitu untuk melindungi pihak isteri khususnya dan kaum wanita pada umumnya. Dengan kata lain, dalam proses perbicaraan tidak ada perbezaan yang substantive antara wanita dengan lelaki ketika mereka berada dalam kes perceraian di Mahkamah Syariah.

Sehubungan dengan perkara-perkara yang tertentu atau khusus sifatnya, terkesan adanya muatan aturan yang berbeza menyangkut kepentingan suami dan isteri, iaitu perkara perceraian dan poligami.

Pada perkara poligami (faktor penyebab perceraian), kompetensi dalam lingkungan Peradilan Agama sebagaimana disebutkan dalam penjelasan UU-PA No 7 tahun 1989 pasal 49 ayat (2), Pengadilan Agama berwenang memberikan izin kepada seorang suami untuk beristeri lebih dari seorang. Ketika dipersoalkan logik simetri, dan sebahagian lelaki memahaminya sebagai hak istimewanya, walaupun sesungguhnya ada syarat untuk melaksanakannya, namun sering syarat tersebut diabaikan sebahagian orang sehingga poligami menjadi perkara yang harus ditangani oleh Mahkamah Syariah bukan hanya sebagai syarat prosedur sahaja, tetapi disebabkan kerana perselisihan/konflik antara suami isteri dan tidak jarang mengakibatkan perceraian. Oleh karena itu, perlindungan Undang-undang yang diberikan oleh Mahkamah Syari'ah hanyalah semata-mata dalam rangka menegakkan keadilan bukan kesan melebihkan pihak lelaki.

Adanya perbezaan mengenai perkara-perkara khusus, sebenarnya tidak perlu dianggap sebagai titik lemah dari sebuah perundang-undangan (Musdah Mulia, 2009: 7), bahawa izin poligami yang diberikan kepada lelaki sebagai kelemahan dari perundang-undangan dan oleh kerananya Undang-undang perlu untuk disemak semula. Pada sisi lain sesungguhnya apabila diteliti secara lebih cermat keseluruhan muatan Undang-undang Peradilan Agama No. 7 tahun 1989, dan pindaan Undang-undang No. 3 tahun 2006, Undang-undang ini ternyata juga memberikan kelebihan secara seimbang dengan adanya hak penguasaan anak-anak kepada kaum perempuan (isteri), seperti tersebut juga dalam penjelasan Undang-undang RI Nombor 3 tahun 2006 (pindaan), tentang pindaan Undang-undang No 7 tahun 1989 tentang Peradilan Agama pasal 49 huruf a.

Pada perkara perceraian, secara teknikal dan terminologi memang tampak dibezakan dalam pemeriksaan perkara perceraian yang diajukan oleh suami dengan yang diajukan oleh isteri. Suami, apabila ingin menceraikan isterinya berpedoman pada Undang-undang Peradilan Agama No.7/1989. Bagian Kedua Pemeriksaan Sengketa Perkahwinan Paragraf 2 “Cerai Talak”, dengan mengajukan keinginannya dalam bentuk “permohonan”. Suami merupakan pihak pemohon, sedangkan isteri sebagai pihak “termohon”. Sementara itu, isteri yang menuntut cerai juga harus mengajukan perkaranya ke Mahkamah Syari’ah dengan berpedoman kepada Undang-undang Peradilan Agama No.7/1989 Bagian Kedua Pemeriksaan Sengketa Perkahwinan Paragraf 3 “Cerai Gugat”, dalam bentuk “rayuan”.

Isteri merupakan pihak “penggugat” sedangkan suami sebagai pihak “tergugat”. Secara teori, suatu pemeriksaan yang dilakukan melalui penyelesaian Mahkamah dianggap bermula daripada wujudnya sengketa.

Meskipun dalam aturan pihak lelaki dan diperlakukan sama, masih ditemukan adanya percakapan yang tidak sensitif gender. Hakim masih memberikan pernyataan yang secara tidak langsung mengarahkan pihak wanita sebagai penyebab persoalan. Pertanyaan-pertanyaan pada percakapan kerap mengarahkan kepada jawaban yang berpihak kepada lelaki. Perempuan korban kekerasan dalam rumah tangga yang meminta cerai di Mahkamah Syaria’ah misalnya, berhadapan dengan pertanyaan hakim yang malahan menyalahkan pihak wanita.

Oleh itu, kajian ini, melihat masih dangkal pemahaman para hakim tentang memberi keutamaan aspek perbezaan gender, untuk tidak mengatakan tidak memahami. Hakim yang tidak sensitif gender tersebut harus menjadi perhatian penentu kebijakan Mahkamah Agung. Sensitif gender harus ditunjukkan dalam ucapan dan perlakuan yang tidak dibangunkan dari bias gender.

Pada bagian selanjutnya dari Bab IV mengenai kes-kes penerapan proses dan prosedur di Mahkamah Syariah. Pada kes-kes yang diamati ditemukan beberapa hal

a. Kekerasan dalam Rumah Tangga (KDRT)

Pada percakapan perceraian yang diselidiki selalu ada terungkap kekerasan yang dilakukan oleh suami. KDRT tersebut tidak pernah dilaporkan

sebagai tindak pidana sehingga wanita mengalami ancaman yang berkepanjangan. Jika tidak ada perkara perceraian tersebut, KDRT itu akan terus berlangsung dan wanita akan selalu menjadi korban.

b. Peranan Badan Penasihat Perkahwinan dan Penyelesaian Perceraian (BP4).

Badan Penasihat Perkahwinan dan Penyelesaian Perkahwinan (BP4) sebagai lembaga yang membantu memecahkan persoalan yang dialami pasangan suami isteri belum tampak berperanan dalam kes-kes yang diselidiki. Pasangan yang akan bercerai langsung membawa persoalannya ke pengadilan. Di pengadilan, proses mediasi tidak akan efektif berjalan sehingga perceraian dapat dipastikan akan terjadi. Contoh mediasi yang ada pada Mahkamah Syari'ah Malaysia misal Sulh patut untuk dicermati, sebagaimana yang kerap dilaksanakan oleh sebahagian Mahkamah Syari'ah di Kalimantan Selatan.

c. Ketidakhahaman Masyarakat Tentang Proses Perceraian

Kes-kes yang diselidiki memberikan petunjuk bahawa mereka yang berperkara tidak mengetahui tentang bagaimana proses dilaksanakan di pengadilan. Itu berakibat ada pihak yang memanfaatkan dengan cara-cara menangguhkan waktu atau menyarankan banding, bahkan untuk kepentingan ekonomi mereka. Hal itu tetap dilakukan meskipun posisi mereka lemah dalam perkara tersebut. Prosedur sering memanfaatkan ketidakhahaman masyarakat, sehingga sering masyarakat menjadi korban terutama perempuan. Pada kes pada kajian ini terlihat prosedur yang berstatus magang ditunjuk menjadi Kuasa Undang-undang proses Kasasi yang seharusnya tidak terjadi. Kes yang sudah sejak awal berada pada posisi lemah masih diberi peluang untuk melakukan

Banding dan Kasasi. Kesan dari hal semacam itu adalah pihak Kuasa Undang-undang secara sengaja tidak memberi maklumat secara detil tentang kelemahan posisi mereka, justeru ketiadaan informasi itu dianggap sebagai peluang untuk menjual jasa.

Bahkan, ada upaya memujuk para pihak berperkara untuk memperpanjang proses Mahkamah dengan cara menyuruh agar tidak hadir perbicaraan atau banding. Tindakan-tindakan seperti itu jelas meningkatkan biaya berperkara di Mahkamah Syari'ah sehingga akses terhadap Mahkamah Syari'ah menjadi terbatas. Hal itu menyebabkan prinsip utama keadilan adalah bahawa keadilan harus dapat diakses secara universal tidak dapat dilaksanakan sepenuhnya.

Pada kes yang dikaji, jelas, bahawa persoalan perempuan lain menjadi salah satu alasan yang kuat untuk bercerai. Alasan tersebut sulit untuk proses mediasi. Sukar bagi Penggugat untuk menerima suami memiliki perempuan lain, apapun alasannya. Salah satu contoh yang unik adalah prosedur dimulai dengan main SMS, selama bertahun-tahun dengan menggunakan nama samaran, sesekali mereka bertemu, dan akhirnya sama-sama malu dengan pasangannya sehingga salah satu pihak menggugat ke Mahkamah Syari'ah kemudian akhirnya terjadilah perceraian. Situasi ini menyebabkan kesusahan dan penderitaan bagi anak-anak mereka.

Akan tetapi perlu diperhatikan bahawa perceraian akan memberi kesan yang lebih berat kepada wanita daripada pihak lelaki. Kesan semacam itu nampak

kerana wanita yang bercerai apalagi masih dengan anak yang masih kecil (di bawah usia 12 tahun) akan dibawah asuhan ibunya.

5.2. Cadangan Penyelidikan.

Selepas itu, pada Bab V berisi simpulan dari hasil kajian dan cadangan kajian. Cadangan kajian ini adalah pertama, secara bidang kuasa formal walaupun tidak ada perbezaan dalam berperkara di Mahkamah Syariah Banjarmasin antara lelaki dan wanita, namun secara factual formal dan untuk memberikan rasa keadilan terutama terhadap wanita, seperti peningkatan jumlah 'iwadh (tebus talak) yang tertulis dalam buku nikah, kemudian telah dibacakan oleh suami pada saat usai ijab qabul, ditandangani oleh keduanya. Peningkatan jumlah 'iwadh dan sanksi yang tegas, jelas perlu dibuat, sehingga pernikahan siri' (tersembunyi dan tidak tercatat), dan dibawah umur (dini), lambat laun akan berkurang, dan wanita terbela secara optimal.

Kedua, meneliti bahawa tingginya kes perceraian jika dibandingkan dengan kes-kes lain di Mahkamah Syariah Banjarmasin, maka diperlukan pelayanan yang prima oleh majlis Hakim terutama kepada pihak-pihak yang berperkara secara adil dan tidak memihak. Dalam hal ini dicadangkan Hakim/majlis tidak hanya mempertimbangkan bidangkuasa formal aturan perundang-undangan tetapi juga mempertimbangkan factual formal (kondisi sebenarnya para pihak). Termasuk sebab terjadinya perceraian adalah jika kejadian itu benar terjadi dan terungkap hendaknya diusut tuntas dan sampai tingkat pidana, agar dapat memberikan efek jera kepada pelaku yang lain, dan wanita akan terbela hak-haknya di depan Undang-undang.

Ketiga, bagi pihak pencari keadilan, oleh kerana masih banyak yang belum faham tentang Undang-undang keluarga bahkan tidak mengerti berperkara di Mahkamah Syariah, maka perlu ditingkatkan pencerahan melalui sosialisasi serta penyuluhan Undang-undang dan perundang-undangan. Hal ini sebaiknya dilaksanakan atas kerjasama antara Mahkamah Syariah dengan lembaga pendidikan (Perguruan Tinggi), Lembaga Swadaya Masyarakat dan lembaga lainnya yang memiliki kepedulian terhadap masalah Undang-undang.

Keempat, mengingat bahawa persoalan Undang-undang keluarga tentang pelaksanaan prosedur di Mahkamah Syariah, ternyata terkait erat Undang-undang dengan lembaga Badan Penasihat Perkahwinan dan Penyelesaian Perceraian (BP4), dan bagi yang akan bercerai sebaiknya datanglah dulu ke lembaga ini, kerana bisa sahaja perselisihan dapat diselesaikan sehingga tidak harus berakhir dengan perceraian. Demikian pula Kuasa Undang-undang/Penasihat Undang-undang sehingga memberikan pelayanan yang profesional, demi keadilan tidak melihat ada wang atau tidak ada wang, bahkan jangan sampai mengulur-ulur waktu sahaja. Jika ada Kuasa Undang-undang 'yang nakal' semestinya Mahkamah dapat mengambil tindakan yang tegas sesuai aturan yang berlaku (jangan dibiarkan).

Kelima, perlu adanya peningkatan publikasi tentang kes-kes Undang-undang keluarga yang telah diputuskan oleh Mahkamah Syariah Banjarmasin dan jajahannya, melalui pengumuman resmi dan media cetak, elektronik, atau bahkan fungsi kemudahan yang tersedia (jurnal) atau media lainnya yang mendukung, sehingga falsafah Undang-undang dapat dijadikan landasan untuk

memperkaya wawasan Hakim, dan menjadi penyokong untuk pertimbangan dan keputusan Mahkamah yang lebih adil dan saksama.

Keenam, sesungguhnya sudah banyak lembaga-lembaga Pemberdayaan dan Perlindungan Undang-undang yang memberikan pelayanan percuma kepada masyarakat, namun sifatnya masih belum bersama-sama, dan berjalan masing-masing dengan programnya. Nampaknya ke depan diperlukan secara terpadu dengan lembaga Mahkamah Syariah, terutama dalam menangani kes-kes Undang-undang keluarga, apalagi jika ada kes yang sukar untuk diselesaikan. Lebih dari itu perhatian pemerintah perlu lebih ditingkatkan lagi terutama berkaitan dengan kemudahan yang disediakan (lebih khusus kepada penyandang cacat atau disabilitas). Selain itu perlu perhatian pula terhadap pihak yang terlibat (wanita), bila tak memiliki kemampuan kewangan/miskin.

Ketujuh, cadangan untuk penyelidikan lebih lanjut iaitu: perlunya kursus/latihan bagi Hakim ditambahkan dalam masa yang lebih panjang semisal paling sedikit 3 atau 4 minggu; perlu mediasi (majlis sulh) dikukuhkan lagi terutama kontribusi untuk Indonesia dan Malaysia; kursus praperkahwinan diselenggarakan dengan lebih berkesan.

BIBLIOGRAFI

- Abdullah, Raihanah, (2007). "Poligami dalam Mahkamah Syari'ah Malaysia", *Makalah Seminar Internasional*, Kerjasama Fakultas Syari'ah IAIN Antasari Banjarmasin dengan University Kebangsaan Malaysia, (Banjarmasin : IAIN Antasari)
- Aini, Noryamin (2001), Jender dan Diskursus Keislaman, Relasi Jender dalam Pandangan Fikih, Refleksi, *Jurnal Kajian Agama dan filsafat*, Vol. III., No. 2.
- Akhmad, Syamsiah, (1997). *Perempuan Dan Pemberdayaan*, (Jakarta: Program studi Kajian Wanita Program Pasca Sarjana Universitas Indonesia bekerjasama dengan harian Kompas dan penerbit Obor)
- Ali, Muhammad Daud, "Rancangan Undang-undang Peradilan Agama":
- Ali, Mustafa, (2003). *Religion-Malaysia: The Debate Over Sharia And 'E-Divorce'*(Online) tersedia <http://e-resources.pnri.go.id:2056/docview/457561852?accountid=25704>
- Apeldoorn, L.J. Van,(1997). *Pengantar Ilmu Hukum*.(Jakarta: Pradnya Paramita).
- Arifin, Bustanul, (1991). "Peradilan Agama di Indonesia", dalam Ach. Roestandi dan Muchidin Effendi S. (ed) , *Komentar atas UU No. 7/1978 tentang Peradilan Agama*, (Bandung: Nusantara Press-Yayasan Islam Nusantara)
- Arshad, Ain Husna Mohd and Roslina Che Soh Yusoff. (2012). "The Need For Establishment Of A Family Court In Malaysia: An Appraisal", *IIUM Law Journal*, Vol. 20 NO. 2, 2012.
- Atmojo, Asro, "Umat Islam Wajib Mendukung RUUPA";
- Azhary, H. M. Tahir, (1992). *Bunga Rampai Hukum Islam (Kumpulan Tulisan)*, (Jakarta: Ind-Hild-Co)
- Azhary, Muhammad Tahir, (1992). *Negara Hukum, (Suatu Studi tentang Prinsip-prinsipnya Dilihat dari Segi Hukum Islam, Implementasinya pada Periode Negara Madinah dan Masa Kini)*, (Jakarta: Bulan Bintang)
- Bachtiar, Harsja W. (1989). *Women in the Indonesian Archipelago: A Brief History*, (Jakarta: Ichtar Baru-Van Hoeve)
- Badjeber, Zain dan Abd. Rahman Saleh,(tth). *Undang-undang Nomor 7 Tahun 1989 tentang Peradilan Agama dan Komentar*, (Jakarta: Pustaka Amani)
- Bakri, Hasbullah, (1978). *Kumpulan Lengkap Undang-undang dan Peraturan Perkawinan di Indonesia*, (Jakarta: Djembatan)

- Basri, Agus dkk., "Bukan Sebatas Nikah, Talak, Cerai, Rujuk".
- Basri, Hasan (Ketua Umum MUI Pusat), "Kesimpulan dari Forum Orientasi RUU Peradilan Agama";
- Basrowi, Suwandi. (2008). *Memahami Penelitian Kualitatif*, (Jakarta: Rineka Cipta)
- Bungin, Burhan, M. (2008). *Penelitian Kualitatif, Komunikasi, Ekonomi, Kebijakan Publik, dan Ilmu Sosial lainnya*, (Jakarta: Kencana Prenada Media Group)
- Cardozo, Benjamin N. (1971). *The Nature of Judicial Process*, (New Haven: Yale University Press).
- Cholid, M. dan Ahmadi Thaha, "Sibungsu yang Ditunggu Bukan Hantu";
- Coontz, Stephanie. (2007). "The Origins of Modern Divorce, Family Process, Mar 2007, *ProQuest*.
- DPR RI, Catatan Rapat Pansus RUU Tentang Peradilan Agama, (Jakarta: Sekretariat DPR, 25 September 1989).
- Eddy Y., "Catatan singkat Mengenai RUU Peradilan Agama".
- Engineer, Asghar Ali, (2000), hak-Hak Perempuan Dalam Islam, Cet. II, (Yogyakarta: LSPPA)
- Faisal, Sanapiah, (1990). *Penelitian Kualitatif dasar-dasar dan Aplikasi*, (Malang: Yayasan Asih Asah Asuh)
- File tentang Keadaan Hakim dan Jumlah Perkara Tahun 2006/2007 dan 2008/2009, (Pengadilan Agama Banjarmasin, 2007/2009).
- Fong, Monica S. (1993). *The Role of Women on Rebuilding Russian Economy*, Washington D.C. The International Bank for Reconstruction and Development, World Bank.
- Greenstein, Theodore and Davis, Shannon. (2006). "Cross-National Variations in Divorce: Effects of Women's Power, Prestige and Dependence" *Journal of Comparative Family Studies*, 37.2 (Spring 2006).
- Gupta, Sunit dan MuktaGupta (2000). *Role of Women in The Twenty-First Century*, New Delhi Anmol Publish.
- Happy S., dkk, "Laporan Utama: Pengadilan Serambi Milik Kita Bersama", dalam majalah Tempo (Jakarta: No. 49/XVIII-4 Pebruari 1989);
- Harahap, M. Yahya, (1990). *Kedudukan Kewenangan dan Acara Peradilan Agama*, (Jakarta: Pustaka Kartini).
- Hartono, Sunaryati, (tth). *Hasil Analisa dan Evaluasi Perundang-undangan Bidang Peranan Wanita yang Bersifat Diskriminatif*, (Jakarta: Lembaran Matriks Kesimpulan Seminar PPM-BPHN)

- Hasan, Ahmadi. (2007). *Adat Badamai Interaksi Hukum Islam dan Hukum Adat Masyarakat Banjar*, (Banjarmasin : Antasari Press)
- Hornby, A. S. Etall. (Ed.). (1985). *Oxford Advanced Learner's Dictionary of current English*, (NewYork : Oxford University Press)
- Huzaemah T. (1993). "Konsep Wanita Menurut Quran, Sunah, dan Fikih, dalam Lies Marcoes-Natsir dan Johan H. Meuleman (Red), *Wanita Islam Indonesia dalam Kajian Tekstual dan Konstektual*, (Jakarta : INIS)
- Ibnouf, Fatma Osman. (2009). "The Role of Women ini Providing and Improving Household Food Security in Sudan : Implication for Reducing Hunger and Malnutrition", *Journal of International Womens's Studies* Vol.10 May 2009.
- Ibrahim, Ahmad, (1999). *Undang-undang Keluarga Islam di Malaysia*, (Malaysia: Lexis Nexis Malaysia Sdn Bhd)
- Ichtijanto S. A. H. (1990), *Hukum Islam dan Hukum Nasional*, (Jakarta: Ind-Hill Co.)
- Ihromi, T. O. (1990). "Pemanfaatan Pendekatan Kualitatif dalam Penelitian tentang Wanita dan Keluarga", dalam *Wanita, Keluarga dan Hukum Dalam Pembangunan Nasional*, III. (Jakarta: Fakultas Hukum Universitas Indonesia).
- Irianto, Sulistyowati (editor), (2009). *Metode Penelitian Hukum, Konstelasi dan Refleksi*, (Jakarta: Yayasan Obor)
- Irianto, Sulistyowati, Lidwina Inge Nurtjahyo, dan Bernardus Rahmanto (2006). *Perempuan di persidangan: pemantauan peradilan berperspektif perempuan*, (Jakarta : Yayasan Obor Indonesia)
- Jafizham, Chaerunnisa, (1986). " Pembahasan terhadap Kertas Kerja Ny. Suwarni Salyo SH, Beberapa Pemikiran tentang Penyempurnaan Ketentuan-ketentuan Hukum yang Mempengaruhi Peranan dan Kedudukan Wanita Indonesia", dalam BPHN (Ed.), *Aspek-aspek Hukum Peranan Wanita*, (Bandung: Binacipta)
- K.-L. Thundal dan P. Allebeck. (1998). Abuse of and dependence on alcohol in Swedish women: role of education, occupation and family structure, *Soc Psychiatry Psychiatr Epidemiol, springer 1998*.
- Kartodirdjo, Sartono, (1988). "Berkunjung ke Banten Satu Abad yang Lalu", *Makalah dalam Seminar mengenai para Pejuang Banten 1888*, (Serang: 9-12 September 1988).
- Karyadi, (1975). *Peradilan di Indonesia*, (Bogor: Peliteia)
- Kelly, Sally J. (2008). "Infinity Project Seek to Increase Gender Diversity of Eighth Circuit Court of Appeal", *Judicature Academic Research Library*, November December 2008.

- Komisi Nasional Anti Kekerasan Terhadap Perempuan (Komnas Perempuan). (2008). *10 Tahun Reformasi : Kemajuan & Kemunduran Bagi Perjuangan Melawan Kekerasan Dan Diskriminasi Berbasis Gender. Catatan Tahunan Komnas Perempuan. (Komnas Perempuan : Jakarta)*
- Kompilasi Hukum Islam di Indonesia, (Jakarta: Ditbinperta Dirjen Bimbingan Islam Departemen Agama, 1991/1992).
- Konvensi Mengenai Penghapusan Segala Bentuk Diskriminasi Terhadap Perempuan Ditetapkan dan dibuka untuk ditandatangani, diratifikasi dan disetujui oleh Resolusi Majelis Umum 34/180 pada 18 Desember 1979
- Kumar, Ashok (2000), "Some Theoretical Aspects of People Participation in Women Welfare Activities", dalam Sunit Gupta dan Mukta Gupta (ed) *Role Of Women In The Twenty-First Century*, New Delhi : Anmol Publish.
- Kusuma, Indradi, dan Wahyu Effendi, (2002), Kewarganegaraan Indonesia: Catatan Kritis atas hak Asasi Manusia dan Institusionalisasi Diskriminasi Warganegara, (Jakarta: FKKB dan Gandi).
- Latipun. Lavina Rosalinda. (2013). "Who Have Higher Psychological Well-Being? A Comparison Between Early Married And Adulthood Married Women", *Journal of Educational, Health and Community Psychologym*, Vol. 2, No. 1.
- Lorenz, Frederick, etc. (2006). "The Short-Term and Decade-Long Effects of Divorce on Women's Midlife Health". *Journal of Health and Social Behavior*, 47.2 (Jun 2006): 111-25.
- Luhulima, Achie S. (1990). "Program-program Pemerintah yang berkaitan dengan Upaya Peningkatan Peranan Wanita Menyangkut Bidang Hukum", makalah dalam *Seminar mengenai Kajian Ilmiah Terhadap Masalah-masalah Hukum dan Wanita*, (Jakarta: LPPM dan Fakultas Hukum UI)
- Lynn, John A. (2009). Women, Armies, and Warfare in Early Modern Europe, *Canadian Journal of History*, Autumn 2009.
- Mahfudz, Sahal.(1999) "Islam dan Hak Reproduksi Perempuan: Perspektif Fiqih" dalam Syafiq Hasyim (ed), *Menakar "Harga" Perempuan*, (Bandung : Mizan)
- Manan, Abdul, (2007), *Etika Hakim Dalam Penyelenggaraan Peradilan: Suatu Kajian Dalam Sistem Peradilan Islam*, cet. I, (Jakarta: Kencana)
- Mason, Gillian E. (2008), "Help-seeking Behavior of Jamaican Women in Abusive Relationships", *Thesis*, University of Illinois, Chicago.

- Masu'di, Masdar F. (1999) "Potensi Perubahan Relasi Gender di Lingkungan Umat Islam: Sebuah Pengalaman", dalam Syafiq Hasyim (ed), *Menakar "Harga" Perempuan*, (Bandung, Mizan)
- Mathewson, Laurel Rae. (2007). "Women Work : The Better Half of Peacemaking", *Sojourners Magazine*; Jun 2007; 36, 6; ProQuest.
- Miller, Bruce G. (1994). "Contemporary Native women: role flexibility and politics" *Anthropologica. Waterloo*:1994. Vol. 36, Iss. 1; pg. 57.
- Moleong, Lexy, J. (2005). *Metodologi Penelitian Kualitatif*, (Bandung: Remaja Rosdakarta)
- Muhadjir, Noeng, (1992). *Metodologi Penelitian Kualitatif*, (Yogyakarta: Rake Sarasin)
- Mukmin, Hidayat, (1984). *Beberapa Aspek Perjuangan Wanita di Indonesia*, (Jakarta: CV. Rajawali-YIIS)
- Muqaddas, Djazimah, (2011), *Kontroversi Hakim Perempuan pada Peradilan Islam di Negara-Negara Muslim*, (Yogyakarta: LKiS)
- Nasohah bt Zaini, etall, (2007), "Pelaksanaan Sulh di Mahkamah Syari'ah", *Makalah dalam Seminar Internasional Hukum Keluarga dan Muamalat*, 12-13 Pebruari 2007, kerjasama Fakultas Syari'ah IAIN Antasari Banjarmasin dengan Jabatan Syari'ah Fakulti Pengajian Islam University Kebangsaan Malaysia, (Banjarmasin, Kalimantan selatan, Indonesia, Fakultas Syari'ah Banjarmasin, 2007)
- Nasution, Amran dkk., "Peradilan Agama: Kebutuhan atau Kecemasan", dalam *Majalah Tempo* (Jakarta: No. 17/XIX, 24 Juni 1989).
- Noeh, Zaini Ahmad, (1980), "Kata Pengantar", dalam Daniel S. Lev Alih bahasa Z. A. Noeh, *Pengadilan Islam di Indonesia*, (Jakarta: Intermasa)
- Noraini, Siti Binti Haji Mohd Ali dan Hasan, Zulkifli, (tth). *Perlaksanaan Sulh dan Keberkesanannya di Mahkamah Syariah Selangor*, makalah tidak diterbitkan, online, tersedia <http://zulkiflihasan.files.wordpress.com/2008/07/sulh-di-mahkamah-syariah.pdf>
- Poerwandari, Kristi, E (ed). (2000). *Perempuan Indonesia dalam Masyarakat yang Tengah Berubah*, (Jakarta: Program Studi Kajian Wanita)
- Pound, Roscoe, (1959). "A History of Social Interests", dalam *Harvard Law Review*, Serie 57, (Harvard : Harvard)
- Prasetyo, Teguh, etall, (2006). *Hukum Islam Menjawab Tantangan Zaman yang Terus Berkembang*, (Yogyakarta: Pustaka Pelajar)
- Rasjidi, Lili, (1991). *Filsafat Hukum, (Apakah Hukum Itu?)*, Cet. V (Bandung: Remaja Rosdakarya)
- Rasyid, Raihan A. (1991). *Hukum Acara Peradilan Agama*, Cet. I (Jakarta: Rajawali Pers)

- Rawalis Fatimah, (1986). "Pembahasan terhadap Kertas Kerja Ny. Nani Soewondo: Segi-segi Hukum Wanita dalam Keluarga dan Masyarakat", dalam BPHN (Ed.), *Seminar Aspek-aspek Hukum Peranan Wanita*, (Bandung: Bina Cipta, 1986).
- Roestandi, Achmad dan Muchiddin Effendi S. (1991). *Komentor atas Undang-undang Nomor 7 Tahun 1989, tentang Peradilan Agama*, (Bandung: Nusantara Press-Yayasan Islam Nusantara)
- Sadily, Hasan dkk, (Ed.),(1989). "Budi Utomo", dalam *Ensiklopedi Indonesia*, Edisi Khusus: 1A/CER (Jakarta: Ichtiar Baru – Van Hoeve, 1989).
- Sadli, Saparinah, (1997). *Metodologi Penelitian Berperspektif Wanita Dalam riset Sosial, dalam Perempuan dan Pemberdayaan*, (Jakarta: Program Studi Kajian wanita)
- Sajogjo, Pudjiwati, (1995). *Peranan Wanita dalam Perkembangan Masyarakat Desa*, Cet. V. (Jakarta: CV Rajawali YIIS)
- Salinan Penetapan dan Putusan Pengadilan Agama Banjarmasin, 2006/2007 dan 2007/2008.
- Salyo, Suwarni, (1996). "Beberapa Pemikiran tentang Penyempurnaan Ketentuan-ketentuan Hukum yang Mempengaruhi Peranan dan Kedudukan Wanita di Indonesia, dalam BPHN (Ed.), *Seminar Aspek-aspek Hukum Peranan Wanita*, (Bandung: Binacipta)
- Sandra Harris, Julia Ballenger, and April Jones. (2007). Women Leaders and Spirituality, Advancing Women in Leadership Online Journal, Volume 23, Spring 2007.*
- Sapiro, Virginia. (2008) Women's challenges in university leadership: encompassed by our gender *On Campus with Women*.
- Schiff, David N. (1987) "Hukum sebagai Fenomena Sosial", dalam Adam Podgorecki dan Christopher J. Whelen (Ed.), *Pendekatan Sosiologi terhadap Hukum*, (Jakarta: Bina Aksara)
- Scott, James C. (1983). *Moral Ekonomi Petani*, Cet. Ke-2. (Jakarta: LP3ES)
- Shihab, H. M. Quraish, (2000), Membongkar Hadits-Hadits Bias Gender, dalam Shafiq Hasyim (ed.), *Kepemimpinan Perempuan Dalam Islam*, (Jakarta: P3M)
- Shihab, H.M. Quraish. (1993), (2006) Tafsir Al-Mishbah, Pesan, Kesan, dan Keserasian Al-Qur'an, (Jakarta: Lentera Hati).
- Shihab, H.M. Quraish. (1993). "Konsep Wanita Menurut Quran, Hadis, dan Sumber-Sumber Ajaran Islam" dalam Lies M. Marcoes-Natsir dan Johan H. Meuleman (Red), *Wanita Islam Indonesia dalam Kajian Tekstual dan Konstektual*, (Jakarta, INIS)
- Shihab, Quraish, (2000), Membongkar hadits-Hadits Bias Gender, dalam Syafiq Hasyim (ed.), (Jakarta: P3M).

- Shirley, H. Liu. (2004). *Parental Divorce and Child Educational Attainment*, Dissertation, New York :Stony Brook University.
- Sihite, Romany, (2007). *Perempuan, Kesetaraan, dan Keadilan, Suatu Tinjauan Berwawasan Gender*, (Jakarta : PT Radja Grafindo Persada)
- Sjadzali , H. Munawir, (1992). “Keputusan Menteri Agama Republik Indonesia Nomor:154 Tahun 1991 tentang Pelaksanaan Instruksi Presiden Republik Indonesia Nomor 1 Tahun 1991 Tanggal10 Juni 1991”, dalam *Kompilasi Hukum Islam di Indonesia*, (Jakarta : Ditbinbapera Ditjen Binbaga Islam Departemen Agama)
- Sobel, Allan D. (2004). Honoring women judges, *Judicature*; Nov/Dec 2004; *Academic Research*.
- Soekanto, Soerjono, (1985). *Perspektif Teoritis Studi Hukum dalam Masyarakat*, (Jakarta: CV Rajawali)
- Soemarmo, dan Nasrul Darza (ed), (1991).*Perkawinan Kependudukan dan Keluarga Berencana*, (Jakarta: Kloang Klede Yogya)
- Soemitro, Ronny Hanitjo. (1985). *Beberapa Masalah dalam Studi Hukum dan Masyarakat*, (Bandung: Remadja Karya)
- Soewondo, Nani, (1986). “Segi-segi Hukum Wanita dalam Keluarga dan Masyarakat, dalam BPHN (Ed.), *Seminar Aspek-aspek Hukum Peranan Wanita*, (Bandung: Binacipta)
- Soewondo, Nani,(1994). *Kedudukan Wanita Indonesia dalam Hukum dan Masyarakat*, Cet. IV. (Jakarta: Ghalia Indonesia)
- Spradley, P. James, (1997). *Metode Etnografi*, (Yogyakarta: Tiara Wacana)
- Subekti, R. dan Tjitrosoedibio,(1989). “Alimentatie”, dalam Kamus Hukum, Cet. X. (Jakarta : Pradnya Paramita)
- Subhan Zaitunah, (2008), *Menggagas Fiqh Pemberdayaan Perempuan*, (Jakarta: El-Kahfi)
- Subhan, Zaitunah, (1999). *Tafsir Kebencian, studi Bias Gender dalam Tafsir Al-Qur'an*, (Yogyakarta : LkiS)
- Subono, Iman Nur,(2001) *Feminis Laki-laki*, (Jakarta: Yayasan Jurnal Perempuan)
- Sugiyono. (2008). *Memahami Penelitian Kualitatif*, (Bandung: CV. Alfabeta)
- Suratiah, Ken, (2005), dalam Nafsiah M.Boi, *Indonesia dan Kemodernan, Kini dan dulu*, (Jakarta: CV.Radjawali)
- Suratiah,Ken, (2005), dalam Nafsiah Mboi, *Indonesia dalam Kemodernan, Kini dan Dulu*, (Jakarta CV. Radjawali)
- Suryochondro, Sukanti. (1984) *Potret Pergerakan Wanita di Indonesia*, (Jakarta: CV Rajawali – YIIS).

- Sutopo, HB. (2002). *Metode Penelitian Kualitatif*, (Surakarta: UNS Press)
- Tan, Melly G. (1990). *Telaah Pendekatan Teoritis dan Metodologis Studi Wanita di Indonesia dalam Wanita, Keluarga dan Hukum dalam Pembangunan Nasional*, III, (Jakarta: Fak. Hukum Universitas Indonesia)
- Tim Pusat Studi Wanita IAIN Antasari Banjarmasin, (2006). *Kekerasan dalam Rumah Tangga Muslim di Kalimantan Selatan*, (Puslit IAIN Antasari Banjarmasin)
- Tim Redaksi, "Editorial : Ramuan Bulan ini"; *Majalah Mimbar Ulama* (Jakarta: No. 142/ XIV, 1989).
- Tuanaya. (2013). Dilema Kasus KDRT Terbentur Laporan Balik. (Online) tersedia <http://www.beritabogor.com/2013/04/penanganan-kasus-kdrt-terbentur-laporan.html>
- Umar, Masyithah, (2008), *Pola Pengambilan Keputusan dalam Rumah Tangga Muslim di Kota Banjarmasin*, Laporan Penelitian Individual, (Banjarmasin: Puslit IAIN Antasari)
- Umar, Nasaruddin, (1999). *Argumen Kesetaraan Gender, Perspektif Al-Qur'an*, (Jakarta: Sapdodadi)
- Undang-undang No. 7/1989 dan Undang-undang No. 3/2006
- Undang-undang Perkawinan, (Surabaya: Pustaka Tintamas, 1986).
- Undang-undang Republik Indonesia No. 7 Tahun 1984 tentang Pengesahan Konvensi Mengenai Penghapusan Segala Bentuk Diskriminasi terhadap Wanita (Convention on The Elimination of all Forms of Discrimination against Woman), Lembaran Negara Republik Indonesia Tahun 1984 Nomor 29).
- UNDP, (2010), *Partisipasi Perempuan dalam Politik dan Pemerintah*, Laporan Hasil Penelitian, (Jakarta : (United Nations Development Programme)
- Usman, A, Ghazali, (1985). *Sistem Politik dan Pemerintahan dalam Perjalanan Sejarah Masyarakat Banjar*, (Banjarmasin: Panitia Pelaksana Seminar Sistem Nilai Budaya Masyarakat Banjar dan Pembangunan)
- Valquis, Sue Md. Mashhor dan Amin Md. Hj. Abdul Rahman, (2004). *Sulh: Konsep, Pelaksanaan dan Keberkesannya Di Mahkamah Tinggi Syariah Dan Mahkamah Rendah Syariah, Shah Alam*, Laporan Penelitian, (Shah Alam : UiTM), online, tersedia http://eprints.uitm.edu.my/5032/1/LP_SUE_VALQUIS_04_24.pdf
- Veeran, Vasintha. (2009). "Women in South Africa: challenges and aspirations in the new millennium." *Women in Welfare Education* 8 (2006): 55+. *InfoTrac Humanities & Education Collection*. Web. 29 Dec.
- Waller, Garland. (2001). "Biased Family Court System Hurts Mothers, Off Our Backs", *November 2001, ProQuest Research Library*, pg. 36.

- Waluyo, Bambang, (1991). *Penelitian Hukum dalam Praktek*, (Jakarta: Sinar Grafika)
- Yin, Robert, K,(2008). "Case Study Research Design and Methods", dalam M. Djauzi Mudzakir (Ed), *Studi Kasus, Desain dan Metode*, (Jakarta: PT. Radja Grafindo Persada)
- Yurisprudensi Badan Peradilan Agama, (Jakarta: Proyek Pembinaan Badan Peradilan Agama Departemen Agama, 1986)
- Yurliani, at all, (2012), Peran Domestik dan Peran Publik masyarakat Kota Banjarmasin, makalah dalam Seminar Regional Kalimantan, (Banjarmasin: Jurnal Perempuan bekerjasama dengan Unlam)
- Zuhaili, Wahbah, (2006), *Ushul Fiqh al-Islami*, Juz II (Dimasq: Dar al-Fikr).
- Zulminarni, Et.all. (2010). *Akses terhadap Keadilan: Pemberdayaan Perempuan Kepala Keluarga di Indonesia*, Laporan Penelitian, (Jakarta : Indonesia Australia Legal Development Facility (IALDF) dan LSM PEKKA)



UUM
Universiti Utara Malaysia