

BAB I

PENDAHULUAN

A. Latar Belakang Masalah

Islam amat dikenali sebagai agama yang suci tidak kira sama ada dari segi rohani dan jasmani. Islam mengajar dan memerintah setiap penganutnya untuk senantiasa mensucikan diri dari segala kekotoran dan kerusakan pada diri atau kepada orang lain. Selain itu, Islam juga amat menggalakkan penganutnya agar sentiasa mematuhi segala perintah dan menjauhi segala larangan yang telah ditentukan oleh Allah swt. Jika berhadapan dengan perintah dan larangan, pasti akan ada ganjaran atau balasan yang akan diperoleh oleh setiap umatnya yang melakukan suruhannya ataupun perkara yang telah dilarangnya.

Dengan melakukan perintah atau perkara-perkara yang baik disisi Allah seperti shalat, berpuasa, mengeluarkan zakat, bersedekah, tolong-menolong dan sebagainya, pasti balasannya juga akan berupa nikmat dan bermanfaat buat setiap umatnya yang mengerjakannya. Sebaliknya, jika terdapat manusia yang melakukan perbuatan yang dilarang dan melanggar perintahNya, maka pasti akan ada balasan yang akan diterima tidak kira sama ada didunia atau diakhirat kelak.

Oleh yang demikian di dalam Islam terdapat perbuatan kejahatan atau disebut sebagai jarimah yang telah dilarang untuk dilakukan dan telah termaktub di dalam Alquran dan Hadis. Antara perbuatan kejahatan yang telah dilarang di dalam Alquran adalah seperti zina, qadzaf, meminum minuman yang memabukkan, mencuri, merampok, memberontak dan murtad. Hukuman bagi

pelaku jarimah tersebut sudah pasti telah ditetapkan oleh Allah SWT di dalam Alquran atau boleh dikenali sebagai hukuman hudud.

Selain dari hudud, terdapat hukuman qisas dimana pelaku jarimah ini akan diberi pembalasan yang setimpal dengan apa yang telah dilakukan atau membayar diyat sebagai bayaran kepada korban kejahatan. Selain itu, dalam Islam terdapat hukuman ta'zir dimana setiap kejahatan yang dilakukan yaitu selain dari jarimah hudud dan qisas dimana hukuman untuk jarimah ini akan ditentukan oleh pemerintah atau hakim yang mempunyai kekuasaan untuk memberikan hukuman.

Antara perbuatan kejahatan yang juga telah dilarang dalam Islam ialah liwat. Di era permodenan pada masa kini, perbuatan kejahatan liwat ini sering menjadi isu dan kian menular didalam media massa. Apa yang lebih menakutkan ialah perbuatan ini juga dilakukan oleh mereka yang mempunyai profesi tertentu dan lebih malangnya perbuatan ini dilakukan kepada pelajar atau anak-anak yang masih kecil. Malaysia antara salah satu negara yang tidak terlepas dari kasus liwat walaupun terdapat undang-undang jenayah syariah yang telah mengatur bagi hukuman untuk pelaku perbuatan tersebut.

Malaysia merupakan negara yang telah lama menjalankan undang-undang Islam yaitu sejak abad ke-15 dan telah pun dikanunkan sejak berdekad lampau. Pemformalan Syariah atau undang-undang Islam ke dalam bentuk kanun undang-undang merupakan salah satu kejayaan ummah yang sentiasa berusaha menegakkan Islam di Malaysia. Berlatarbelakangkan Perlembagaan Persekutuan yang memberikan bidang kuasa tertentu kepada negeri untuk menggubal undang-undang Islam secara am dan undang-undang jenayah Syariah secara khususnya,

maka terkanunlah kesalahan-kesalahan jenayah Syariah dalam bentuk dan acuan seperti yang ada pada hari ini. ¹

Pada peringkat awal, peruntukan tentang kaedah menangani kasus-kasus jenayah syariah hanya terdapat secara umum dalam beberapa seksyen di bawah enakmen pentadbiran undang-undang Islam yang awal dikanunkan. Di negara ini, satu Enakmen Pentadbiran Undang-undang Islam yang menyeluruh yang mula-mula dikanunkan ialah Selangor dan dikenali sebagai Enakmen Pentadbiran Hukum Syarak 1952 (Enakmen 1952). Di bawah enakmen ini, terdapat hanya 17 seksyen yang berkaitan tatacara jenayah dan jumlah ini adalah jelas tidak mencukupi bagi mengendali kasus-kasus jenayah di Mahkamah Syariah. ²

Setiap aspek kehidupan seorang Muslim selepas kemerdekaan diselia oleh undang-undang berasaskan Islam yang disebut tempatan sebagai undang-undang Syariah. Dalam konteks ini, setiap negeri dalam Malaysia memiliki sistem mahkamah Islam yang dikenali sebagai Mahkamah Syariah. Gelombang global Islamisasi telah berlaku sejak 1970-an di mana terdapat beberapa golongan di Malaysia telah dipanggil untuk pengembangan peranan undang-undang Islam dalam sistem perundangan Malaysia dan terdapat juga beberapa yang menyeru kerajaan untuk menggubal perundangan Islam sesuai dengan prinsip-prinsip Islamik.

¹ Siti Zubaidah Ismail, *Undang-undang Kesalahan Jenayah Syariah di Malaysia* (Kuala Lumpur : Universiti Malaya. 2017)

² Siti Zubaidah Ismail, *Undang-undang Tatacara Jenayah Syariah* (Selangor Darul Ehsan : A & S Cetak Sdn Bhd. 2016) hlm. 6.

Mahkamah Syariah hanya ditubuhkan pada tahun 1988 susulan daripada peruntukan Perlembagaan Persekutuan, Jadual Kesembilan, Senarai Kedua. Perlembagaan memberikan kuasa untuk memohon versi undang-undang Islam mengenai topik-topik tertentu yang disebut satu persatu dalam perlembagaan, lantas mewujudkan Mahkamah Syariah untuk mengadili pertikaian yang melibatkan orang Islam berkaitan dengan perkara-perkara undang-undang Islam

Sarawak adalah salah satu negeri yang terdapat di Malaysia yang menjalankan undang-undang jenayah syariah. Namun bermula pada tahun 2001,³ Sarawak telah memansuhkan Ordinan Kanun Acara Jenayah Syariah 1991 dan menggantikannya dengan Ordinan Tatacara Jenayah Syariah 2001. Liwat adalah salah satu kesalahan yang terdapat dalam undang-undang jenayah syariah di negara ini dimana ianya telah diperuntukkan pada seksyen 25 Akta Kesalahan Jenayah Syariah (Wilayah Persekutuan) namun ianya tidak menghuraikan secara terperinci bentuk perbuatan tersebut.⁴

Dalam realitas, terdapat banyak kasus liwat telah terjadi namun adakah disebabkan undang-undang jenayah syariah yang sedia ada tidak memberikan ketakutan dan tidak memberi ifek jera kepada pelaku untuk masih berani melakukan kesalahan liwat di negeri ini. Dengan itu penulis telah tertarik untuk melakukan penelitian yang lebih lanjut kepada pelaku kesalahan liwat dengan judul “Sanksi Liwat Dalam Perspektif Undang-Undang Jenayah Syariah Di Sarawak Malaysia”

³ *Ibid* ms. 9.

⁴ Siti Zubaidah Ismail, *Undang-undang Kesalahan Jenayah Syariah di Malaysia* (Kuala Lumpur : Universiti Malaya. 2017) hlm. 131.

B. Rumusan Masalah

Berdasarkan latar belakang masalah, maka dapat dirumuskan dalam penelitian sebagai berikut :

1. Bagaimana latar belakang pelaku tindak pidana liwat di Sarawak ?
2. Bagaimana kriteria liwat dalam Undang-Undang Jenayah Syariah di Sarawak?
3. Bagaimana sanksi liwat dalam Undang-Undang Jenayah Syariah di Sarawak perspektif Hukum Pidana Islam ?

C. Tujuan Penelitian

1. Untuk mengetahui latar belakang pelaku tindak pidana liwat di Sarawak.
2. Untuk mengetahui kriteria liwat dalam Undang-Undang Jenayah Syariah di Sarawak.
3. Untuk mengetahui sanksi liwat dalam Undang-Undang Jenayah Syariah di Sarawak perspektif Hukum Pidana Islam

D. Manfaat Penelitian

Sedangkan manfaat dari penelitian ini adalah :

1. Secara Akademis

Untuk menambah pengetahuan dan memberi penjelasan kepada masyarakat tentang perbuatan tindak pidana liwat.

2. Secara Praktis

Secara praktis adalah untuk memberi penjelasan kepada masyarakat tentang hukum bagi pelaku tindak pidana liwat berdasarkan undang-undang syariah.

E. Kerangka Pemikiran

Dalam meneliti perilaku liwat atau homoseksual yang telah dianggap menyimpang ini juga perlu diketahui ialah maksud dari perilaku menyimpang itu sendiri. Tingkah laku yang tidak normal atau menyimpang merupakan tingkah laku yang tidak boleh diterima oleh masyarakat umum dan ianya tidak sesuai dengan norma sosial yang ada.⁵ Seorang individu atau kelompok yang dalam mempunyai cita-cita untuk mencapai tujuannya tidak akan dapat menyesuaikan dengan norma yang berlaku maka ianya disebut sebagai deviasi.⁶ Deviasi merupakan penyimpangan terhadap akidah dan nilai-nilai masyarakat.⁷

Liwat boleh terjadi karena adanya faktor-faktor yang tertentu seperti faktor biologis yang berupa gangguan otak atau faktor psikodinamika yang berupa gangguan perkembangan psikoseksual ketika kecil, yaitu perilaku anak laki-laki yang lebih suka bergaul dengan anak perempuan dan berperilaku seperti perempuan. Begitu juga sebaliknya, anak perempuan yang suka mengenakan atau berperilaku seperti laki-laki.⁸ Selain faktor-faktor psikodinamika, liwat boleh juga terjadi kerana adanya pelecehan oleh sesama jenis, misalnya dicabuli. Liwat sebagai pelarian karena pernah patah hati atau keinginan untuk mencoba.⁹

Dalam Islam, perbuatan liwat itu sendiri merupakan perbuatan yang dilarang oleh syara'. Firman Allah dalam surat An-Naml ayat 55 :

أَنتَكُم لَتَأْتُونَ الرِّجَالَ شَهْوَةً مِنْ دُونِ النِّسَاءِ ۗ بَلْ أَنْتُمْ قَوْمٌ تَجْهَلُونَ (55)

⁵ Kartini Kartono, *Patologin Sosial Jilid I*, Jakarta: Raja Grafindo Persada, 2007 hlm.14.

⁶ S. Wisni Septiarti, *Diktat Mata Kuliah Deviasi Sosial*, 2009, hlm. 1.

⁷ Soerdjono Soekanto, *Sosiologi Suatu Pengantar*, Jakarta: Raja Grafindo Persada, 2007, hlm. 189.

⁸ Sherly A. Suherman, *Yuk, Kenali Seks! Edukasi Seks untuk Remaja*, Yrama Widya, Bandung, 2013, hlm. 61.

⁹ Ibid.

"Mengapa kamu mendatangi laki-laki untuk (memenuhi) nafsu(mu), bukan (mendatangi) wanita? Sebenarnya kamu adalah kaum yang tidak mengetahui (akibat perbuatanmu)".

Tentang haramnya liwat bukan hanya ditunjukkan oleh nash al-Quran, namun juga ditunjukkan oleh hadits Rasulullah. Dari 'Ikrimah dari Ibnu 'Abbâs ra berkata, "Rasulullah saw. bersabda,

مَنْ وَجَدْتُمُوهُ يَعْمَلُ عَمَلَ قَوْمِ لُوطٍ فَأَقْتُلُوا الْفَاعِلَ وَالْمَفْعُولَ بِهِ

"Barangsiapa yang kalian dapati sedang melakukan perbuatannya kaum Luth, maka bunuhlah pelaku dan objeknya."

(HR. Ibnu Majah dari Ibnu Abbas r.a dg sanad shahih, juga diriwayatkan oleh at Tirmidzi, Abu Dawud, Ahmad, ad Daruquthni, al Hakim dan al Bayhaqi).¹⁰

Dalam teori Hukum Pidana Islam perbuatan yang dilakukan oleh *mukallaf* bisa dikategorikan sebagai suatu tindak pidana atau *jarimah* dan terdapat beberapa unsur-unsur umum yang dipenuhi, yaitu :

1. Adanya ketentuan syara' atau nash yang menyatakan bahwa perbuatan yang dilakukan merupakan perbuatan yang oleh hukum dinyatakan sebagai sesuatu yang dapat dihukum.
2. Adanya perilaku yang membentuk *jarimah*, baik berupa perbuatan ataupun tidak berbuat atau adanya perbuatan yang bersifat melawan hukum.
3. Pelaku *jarimah* atau pelaku tindak pidana haruslah orang yang dapat mempertanggungjawabkan perbuatannya (*mukallaf*).¹¹

¹⁰ Diambil dari <https://mtaufiknt.wordpress.com/2012/05/25/homoseksual-dan-maqoshid-as-syariah/> pada hari selasa tanggal 9 april 2019 pukul 21:25

¹¹ Rahmat Hakim, *Hukum Pidana Islam (Fiqh Jinayah)*, Pustaka Setia, Bandung, 2010, hlm. 52.

Selain itu, setiap hukuman yang diberikan kepada pelaku tindak pidana mempunyai tujuan yang mana ianya adalah untuk kemaslahatan manusia dan untuk mencapai tujuan atau rahasia Allah dalam setiap hukum syariat-Nya. Lebih jauh, ia bermaksud bahwa tidak satupun hukum Allah yang tidak mempunyai tujuan, karena hukum yang tidak mempunyai tujuan sama dengan membebaskan sesuatu yang tidak dilaksanakan.

Dengan itu Islam telah menetapkan beberapa filosofi syariah yang dikenali sebagai maqasid syariah dalam merumuskan hukum-hukum Islam. Maqasid syariah adalah tujuan pokok pembuat syariah Islam yakni Allah di dalam membuat aturan-aturan yang ada dalam Alquran dan hadits. Secara garis besar, filosofi atau maqasid syariah ada lima yaitu menjaga agama, menjaga individu, menjaga akal, menjaga keturunan dan menjaga harta.

Berdasar dari kelima-lima filosofi tersebut, liwat merupakan suatu jinayah yang boleh dikategorikan melanggar dari salah satu tujuan pokok syariah Islam yaitu dalam menjaga keturunan. Dalam arti kata lain, undang-undang jenayah Islam bertujuan untuk menjaga nasab dan keturunan yang baik daripada dinodai dan membersihkan zuriat manusia daripada bercampur dengan keturunan dan benih yang tidak baik.¹²

Berangkat dari kerangka pemikiran diatas akan dapat penulis jadikan sebagai pedoman untuk menjawab permasalahan yang sudah ditetapkan dan dengan anggapan bahwa setiap pemberian sanksi selalu memperhatikan faktor pelaku dan faktor perbuatan pidana yang dilakukan.

¹² Ustaz Abd Latif Muda B.A, M.A dan Ustazah Rosmawati Ali@Mat Zin B.A, M.A, *Pengantar Fiqh*, Pustaka Salam Sdn. Bhd, 1997, hlm. 264.

F. Langkah-Langkah Penelitian

Adapun langkah-langkah penelitian yang digunakan oleh penulis dalam penelitian ini adalah sebagai berikut :

1. Metode Penelitian

Metode yang telah diguna dalam penelitian ini ialah metode penelitian content analysis yaitu dikenali juga sebagai analisis isi , dengan melakukan pencarian data-data dari buku-buku undang-undang jenayah syariah yang ada hubungannya dengan permasalahan penelitian.

2. Sumber Data

a) Data primer

Data primer bersumber pelbagai buku rujukan yang berkaitan undang-undang jenayah syariah yang mempunyai kaitannya dalam membantu langsung mengenai pembahasan dalam penelitian ini.

b) Data sekunder

Data sekunder yaitu sumber dari data berbagai literatur seperti buku-buku, kamus, artikel, webpage dan sebagainya yang mendukung pembahasan dalam penelitian ini.

3. Jenis Data

Data-data yang terkumpul dalam penelitian ini adalah data teoritik yaitu data yang mempunyai hubungannya dengan penelitian ini yang diperoleh dari teori-teori yang terdapat dalam literatur kepustakaan.

4. Teknik Pengumpulan Data

Untuk mempermudah dalam menganalisa data, maka Teknik pengumpulan data yang digunakan dalam penelitian ini adalah penelitian kepustakaan dan dokumentasi. Teknik ini adalah metode pencarian, pengumpulan data serta melakukan penelitian terhadap sumber bacaan seperti buku-buku dan artikel yang mempunyai maklumat tentang tindak pidana liwat. Pelbagai literatur dan juga pembahasan yang mempunyai kaitannya dengan tindak pidana liwat serta dapat mengetahui tentang tindak pidana ini dengan lebih jelas dan terperinci.

5. Analisis Data

Analisis data merupakan tahapan yang amat penting dalam menentukan dan memerlukan penelitian yang baik serta analisis yang digunakan dalam penelitian ini adalah penelitian kualitatif. Pada dasarnya analisis data dalam penelitian melalui tahapan sebagai berikut :

- a. Tahapan pengkategorikan dan pengklasifikasikan data, suatu proses dalam melakukan pengelompokkan data dalam penelitian,
- b. Tahapan penulisan data yang merupakan tahap penentu dari proses penelitian karena dalam isinya itu terdapat uraian-uraian yang akan menjawab permasalahan dalam penelitian ini,
- c. Tahap kesimpulan, tahap ini merupakan tahapan yang terakhir dalam suatu penelitian dan dari kesimpulan itu kemudian akan diketahui tentang hasil akhir dari penelitian tersebut.