



TESIS

**PERSAMAAN HUKUM KEBEBASAN BERPOLITIK ANGGOTA
TENTARA NASIONAL INDONESIA DAN KEPOLISIAN NEGARA
REPUBLIK INDONESIA DALAM PEMILIHAN UMUM DI INDONESIA**

***LEGAL EQUALITY OF POLITICAL FREEDOM THE MEMBERS OF
INDONESIAN NATIONAL ARMY AND POLICE OF INDONESIA
REPUBLIC IN THE GENERAL ELECTIONS IN INDONESIA***

Oleh:

BASUKI KURNIAWAN, S. HI.

NIM. 120720101019

**PROGRAM STUDI MAGISTER ILMU HUKUM
KONSENTRASI HUKUM TATA NEGARA**

**PROGRAM PASCASARJANA
UNIVERSITAS JEMBER**

2014

TESIS

**PERSAMAAN HUKUM KEBEBASAN BERPOLITIK ANGGOTA
TENTARA NASIONAL INDONESIA DAN KEPOLISIAN NEGARA
REPUBLIK INDONESIA DALAM PEMILIHAN UMUM DI INDONESIA**

*LEGAL EQUALITY OF POLITICAL FREEDOM THE MEMBERS OF
INDONESIAN NATIONAL ARMY AND POLICE OF INDONESIA
REPUBLIC IN THE GENERAL ELECTIONS IN INDONESIA*

Oleh:

BASUKI KURNIAWAN, S. HI.

NIM. 120720101019

**PROGRAM STUDI MAGISTER ILMU HUKUM
KONSENTRASI HUKUM TATA NEGARA**

PROGRAM PASCASARJANA

UNIVERSITAS JEMBER

2014

TESIS

**PERSAMAAN HUKUM KEBEBASAN BERPOLITIK ANGGOTA
TENTARA NASIONAL INDONESIA DAN KEPOLISIAN NEGARA
REPUBLIK INDONESIA DALAM PEMILIHAN UMUM DI INDONESIA**

***LEGAL EQUALITY OF POLITICAL FREEDOM THE MEMBERS OF
INDONESIAN NATIONAL ARMY AND POLICE OF INDONESIA
REPUBLIC IN THE GENERAL ELECTIONS IN INDONESIA***

Untuk Memperoleh Gelar Magister Hukum Dalam Program Studi Ilmu Hukum
Pada Program Pasca Sarjana Universitas Jember

Oleh:

BASUKI KURNIAWAN, S. HI.

NIM. 120720101019

**PROGRAM STUDI MAGISTER ILMU HUKUM
KONSENTRASI HUKUM TATA NEGARA**

**PROGRAM PASCASARJANA
UNIVERSITAS JEMBER**

2014

PERSETUJUAN PENELITIAN TESIS

TESIS INI TELAH DISETUJUI

TANGGAL 24 JUNI 2014

Oleh:

Dosen Pembimbing Utama

Dr. Widodo Ekatjahjana, S.H., M.Hum.

NIP. 195612061983031003

Dosen Pembimbing Anggota

Dr. Jayus, S.H., M.Hum.

NIP. 1971050111993031001

Mengetahui:

Ketua

Program Studi Magister Ilmu Hukum

Fakultas Hukum Universitas Jember

Dr. Jayus, S.H., M.Hum.

NIP. 195612061983031003

PENGESAHAN

Tesis Dengan Judul :

**PERSAMAAN HUKUM KEBEBASAN BERPOLITIK ANGGOTA
TENTARA NASIONAL INDONESIA DAN KEPOLISIAN NEGARA
REPUBLIK INDONESIA DALAM PEMILIHAN UMUM DI INDONESIA**

***LEGAL EQUALITY OF POLITICAL FREEDOM THE MEMBERS OF
INDONESIAN NATIONAL ARMY AND POLICE OF INDONESIA
REPUBLIC IN THE GENERAL ELECTIONS IN INDONESIA***

Oleh:

BASUKI KURNIAWAN, S.HI.

NIM. 120720101019

Dosen Pembimbing Utama

Dosen Pembimbing Anggota

Dr. Widodo Ekatjahjana, S.H., M.Hum.

Dr. Jayus, S.H., M.Hum.

NIP. 1971050111993031001

NIP. 195612061983031005

Mengetahui,

Kementerian Pendidikan dan Kebudayaan Republik Indonesia

Fakultas Hukum Universitas Jember

Dekan

Dr. Widodo Ekatjahjana, S.H.,M.Hum.

NIP. 1971050111993031001

Di Pertahankan Di Hadapan Tim Dosen Penguji Pada:

Tempat : Fakultas Hukum Universitas Jember

Nomer SK Tim Dosen Penguji :

Tim Penguji

Ketua

Prof. Dr. H. Tjuk Wirawan, S.H.

NIP. 194310241966091001

Sekretaris

Dr. Aries Harianto, S.H., M.H.

NIP. 196912301999031001

Anggota I

Dr. Widodo Ekatjahjana, S.H., M.Hum.

NIP. 1971050111993031001

Anggota II

Dr. Jayus, S.H., M.Hum.

NIP. 195612061983031005

MOTTO:

“ Dan orang-orang yang berjihad untuk (mencari keridloan) Kami, sungguh-sungguh akan KAMI tunjukkan kepada mereka jalan-jalan KAMI.”

**Al-Qur'an Surat No. 29 Al-Ankabut
Ayat 69.**

PERSEMBAHAN:

Karya ilmiah ini kupersembahkan untuk Bangsa, Negara, dan Almamater tercinta.

PERNYATAAN ORISINILITAS TESIS
PROGRAM MAGISTER

Dengan ini menyatakan bahwa:

1. Karya tulis Saya, Tesis ini adalah asli dan belum pernah diajukan untuk mendapatkan gelar akademik (Magister Ilmu Hukum), baik Universitas Jember maupun di perguruan tinggi lainnya.
2. Tesis ini murni gagasan, ide, rumusan, dan penelitian Saya sendiri, tanpa bantuan pihak lain, kecuali arahan Tim Pembimbing.
3. Dalam tesis ini tidak terdapat karya atau pendapat yang telah ditulis atau dipublikasikan orang lain, kecuali secara tertulis dengan jelas dikutip dalam naskah ini dengan disebutkan nama pengarang dan dicantumkan dalam daftar pustaka.
4. Pernyataan ini Saya buat dengan sesungguhnya dan apabila dikemudian hari terdapat penyimpangan dan ketidakbenaran dalam pernyataan ini, maka Saya bersedia menerima sanksi akademik berupa pencabutan gelar yang telah diperoleh karena karya tulis ini, serta sanksi lainnya sesuai dengan norma yang berlaku di perguruan tinggi.

Jember, Juli 2014

Yang membuat pernyataan,

Basuki Kurniawan

NIM. 120720101019

RINGKASAN

Tesis ini berjudul Persamaan Hukum Kebebasan Berpolitik Anggota Tentara Nasional Indonesia Dan Kepolisian Negara Republik Indonesia Dalam Pemilihan Umum di Indonesia. Masalah pokok yang dikaji adalah : (1) Mengapa anggota TNI dan Polri tidak diberi hak pilih dan dipilih di dalam Pemilu?; (2) Apakah larangan bagi anggota TNI dan Polri untuk memilih dan dipilih dalam pemilu tidak bertentangan dengan asas persamaan di hadapan hukum?

Metode penelitian yang digunakan adalah metode penelitian yuridis normatif. Pendekatan masalah menggunakan pendekatan perundang-undangan, pendekatan konseptual, pendekatan sejarah, dan pendekatan terhadap asas-asas hukum. Sumber data penelitian diperoleh dari bahan hukum primer dan sekunder. Data yang terkumpul dianalisis secara kualitatif dengan pendekatan yuridis normatif.

Hasil penelitian tesis ini adalah : *pertama*, anggota TNI dan Polri tidak diberi hak untuk memilih dan dipilih dalam pemilu dikarenakan anggota TNI dan Polri membawa senjata, yang berbeda dengan masyarakat sipil yang tidak membawa senjata, sehingga dapat dimaknai anggota TNI dan Polri itu mempunyai kedudukan yang luar biasa (*extraordinary position*). Secara teoretik memang anggota TNI dan Polri mempunyai hak yang sama dengan warga sipil lainnya, namun secara praktik hal tersebut masih belum bisa dilaksanakan. Hak memilih dan dipilih bagi anggota TNI dan Polri dalam pemilu dapat diberikan karena anggota TNI dan Polri mempunyai hak yang sama sebagai warga negara ; *kedua*, Larangan bagi anggota TNI dan Polri untuk memilih dan dipilih dalam pemilu adalah bertentangan dengan asas persamaan di hadapan hukum. Anggota TNI dan Polri mempunyai kedudukan yang sama sebagai warganegara yang berhak untuk memilih maupun dipilih dalam pemilu. Asas persamaan dihadapan hukum mengharuskan bahwa setiap orang harus diposisikan sama dihadapan hukum, tanpa adanya diskriminasi.

Berdasarkan hasil penelitian tersebut direkomendasikan, bahwa pertama, perlu dilakukan rekonseptualisasi dan perubahan terhadap hak pilih dan dipilih bagi anggota TNI dan Polri. Kedua, perlunya perubahan terhadap peraturan perundang-undangan yang mengatur hak pilih dan dipilih bagi TNI dan Polri. Pertama, UU Nomor 34 Tahun 2004 tentang TNI Pasal 39; kedua, UU Nomor 2 Tahun 2002 tentang Polri Pasal 28 Ayat (1) dan Ayat (2); ketiga, Pasal 326 UU Nomor 8 Tahun 2012 tentang Pemilihan Anggota DPR, DPD dan DPRD.

SUMMARY

The title of this thesis is Legal Equality of Political Freedom The Members of Indonesian National Army and Police of Indonesia Republic in the General Elections in Indonesia. The main problems to be studied are: (1) Why the members Indonesian National Army and Police of Indonesia Republic are not given right to vote and be elected in general elections?; (2) Is the prohibition to the members of Indonesian National Army and Police of Indonesia right to vote and be elected in general election are not in contradiction with equality before the law principle?.

The method of study used is the juridical normative method. The Approaching of problems use statute approach, conseptual approach, historical approach and due legal principal approach. Research data source is taken from primary and secondary legal materials. The collected data is qualitatively analyzed by a normative juridical method.

The result of this research are : first, The members of INA and PIR aren't given right to vote and be elected in general elections because the members of INA and PIR bring weapon, they are different with civilians, and than civilians don't bring weapon, with the result that it's mean the members of INA and PIR have extraordinary position. In theory the members of INA and PIR have same right with the other civilians, but in practices it can't be done. Right to vote and be elected to the members of INA and PIR in general election been able to given, because the members of INA and PIR have same right as civilian; second, the prohibition to the members of INA and PIR to vote and be elected in general election is in contradiction with equality before the law principle. The members of INA and PIR have same position as civilians, they have right to vote and be elected in general election. Equality before the law principle require every person must be set up equal in law, without any discriminations.

Based on the research result is recommended, that first, reconceptulitation and revise of right to vote and be elected for members of INA and PIR; second, need revise to the law has controlled right to vote and be elected INA and PIR, Law Number 34 Year 2004 about Indonesian National Army Article 39; Law Number 2 Year 2002 about Police in the Indonesia Republic Article 28 (1) and (2); Article 326 Law Number 8 Year 2012 about election the members of House Representative should be revised.

RIWAYAT HIDUP

I. IDENTITAS

1. Nama : Basuki Kurniawan.
2. Tempat/Tgl Lahir : Lumajang, 6 Pebruari 1989.
3. Pekerjaan : Staff Pengajar Sekolah Tinggi Ilmu Hukum Jenderal Sudirman Lumajang.
4. Nama Ayah-Ibu : Bandil Suwagi - Mujiasih, S. Pd.
5. Agama : Islam.
6. Alamat : Desa Sumberjati RT/RW 016/003, Kec. Tempeh, Kab. Lumajang.

II. RIWAYAT PENDIDIKAN

1. Sekolah Dasar Negeri Sumberjati 01 Kabupaten Lumajang, tamat tahun 2001.
2. Sekolah Menengah Pertama Wahidiyah Kota Kediri, tamat tahun 2004.
3. Sekolah Menengah Atas Wahidiyah Kota Kediri, tamat tahun 2007.
4. Program S1 pada Sekolah Tinggi Ilmu Syari'ah Wahidiyah Kedunglo Kediri, lulus tahun 2011.
5. Program Magister (S2) Ilmu Hukum pada Program Pascasarjana Universitas Jember 2012 hingga sekarang.

III. RIWAYAT PEKERJAAN

1. Staff Pengajar pada Sekolah Tinggi Ilmu Hukum Jenderal Sudirman Lumajang dari 2014 sampai sekarang.

KATA PENGANTAR

Segala puji dan syukur penulis panjatkan ke hadirat Allah SWT, atas berkat, rahmat dan karunia-Nya sehingga penelitian dan penulisan tesis yang berjudul ‘Persamaan Hukum Kebebasan Berpolitik Anggota Tentara Nasional Indonesia Dan Kepolisian Negara Republik Indonesia Dalam Pemilihan Umum Di Indonesia’ ini dapat terselesaikan dengan baik.

Tesis ini menguraikan berbagai persoalan yang terkait dengan kebebasan berpolitik Tentara Nasional Indonesia dan Kepolisian Negara Republik Indonesia sesuai dengan asas persamaan di hadapan hukum, yang mana dalam sejarah perkembangannya terjadi pasang surut dalam keikutsertaan anggota TNI dan Polri untuk mempunyai hak memilih dan dipilih dalam pemilihan umum.

Kajian dalam tesis ini disamping secara teoretikal mencoba mendekati persoalan-persoalan yang timbul di bidang Hak Asasi Manusia dari persepektif yuridis, juga secara praktikal berusaha untuk memberikan kontribusi pemikiran yang bersifat prospektif, yang dalam tesis ini diwujudkan dalam sebuah gagasan perlindungan hukum untuk hak memilih dan dipilih bagi anggota TNI dan Polri di Indonesia sebagai alternatif pemikiran ke depan. Sebagai sebuah gagasan tentunya, konsep pemberian hak untuk berpolitik khususnya hak untuk memilih dan dipilih bagi anggota TNI dan Polri di pemilihan umum memerlukan banyak pemikiran dan pertimbangan. Akan tetapi, bagi penulis yang penting adalah, bahwa gagasan ini mesti harus berkembang dalam proses pemikiran dialektik yang berada di ranah keilmuan.

Penulisan tesis ini dapat terselesaikan, tidak lepas dari bimbingan dan pengarahan yang tiada bosan-bosannya dari Dosen Pembimbing, yang terdiri dari Bapak Dr. Widodo Ekatjahjana, S.H. M. Hum, selaku Dosen Pembimbing Utama dan Dr. Jayus, S.H., M.Hum., selaku Dosen Pembimbing Anggota. Rasanya penulis tidak mampu membalas budi baik yang telah diberikan dengan tulus kepada penulis selama ini. Penulis haturkan ucapan terima kasih, teriring do’a kepada Allah SWT, *“Jazaa Kumullohu Khoirooti Wa Sa’adatid Dunya Wal*

Akhiroh” amiin. Semoga kepada beliau berdua selalu diberikan limpahan rahmat, taufiq dan hidayah-Nya yang tak terhingga di dunia dan akhirat.

Tesis ini dapat terselesaikan berkat dukungan berbagai pihak. Oleh karena itu, penulis juga menghaturkan ucapan terima kasih kepada:

1. Hadrotul Mukarrom Kanjeng Romo K.H. Abdul Latif Madjid Ra., selaku pengasuh Perjuangan Wahidiyah dan Pondok Pesantren Kedunglo Kota Kediri yang telah memberikan doa restu untuk melanjutkan studi Magister Ilmu Hukum di Universitas Jember;
2. Bapak Drs. Hasan, M.Sc.,Ph.D., selaku Rektor Universitas Jember beserta staf yang telah memberikan kesempatan kepada penulis untuk mengikuti program Magister dalam bidang Ilmu Hukum di Program Pascasarjana Universitas Jember;
3. Bapak Direktur Program Pascasarjana Universitas Jember beserta staf yang telah menyelenggarakan proses pendidikan dan membantu semua urusan penulis berkenaan dengan kegiatan akademis di Program Pascasarjana Universitas Jember;
4. Bapak Dr. Widodo Ekatjahjana, S.H.,M.Hum. selaku Dekan Fakultas Hukum Universitas Jember, selaku Dosen Pembimbing Utama yang telah berkenan memberikan masukan dan catatan kritisnya, sehingga Naskah Tesis tersebut lebih berkualitas ilmiah;
5. Bapak Dr. Jayus, S.H., M.Hum., selaku Ketua Program Magister Ilmu Hukum Universitas Jember, selaku Dosen Pembimbing Anggota yang memberikan dorongan semangat dan bimbingan tiada henti kepada penulis selama menempuh studi S-2 ini;
6. Para Guru Besar yang amat sangat terpelajar pada program Magister Ilmu Hukum Universitas Jember, yakni: Prof. Dr.H. Tjuk Wirawan, S.H., Prof. Dr. M. Arief Amrullah, S.H., M.Hum., Prof. Dr. Herowati Poesoko, S.H.,M.H., Prof. Dr.H. M. Khoidin, S.H., M.Hum., C.N., Prof. Dr. Drs. Abintoro Prakoso, S.H., M.S., Dr. Dominkus Rato, S.H., M.Si., Dr. Fanny Tanuwijaya, S.H., M.Hum., Dr. Fendi Setyawan, S.H., M.H., Dr. Dyah Octorina, S.H., M.H., Dr. Aries Harianto,S.H., M.H., atas segala ilmu, dan keteladanan ilmiah yang telah diterima penulis. Keragaman perspektif dan pengayaan nuansa keilmuan (hukum), dan peletak dasar bagi karya-karya intelektual penulis pada masa mendatang;
7. Sekretaris Dekan Bu Mey dan Bu Tatik yang memberikan informasi yang cepat dan kemudahan dalam bimbingan tesis;
8. Pengelola Administrasi Program Magister Ilmu Hukum Universitas Jember, Mbak Nita, Mbak Nurul, Mas Abbas, Pak Dedi serta Pak Narto yang telah memberikan pelayanan yang begitu cepat dan tepat disampaikan;
9. Ketua STIH Jenderal Sudirman Lumajang dan Pembantu Ketua I, tempat di mana penulis mengabdikan sebagai tenaga pengajar;

10. Rekan-rekan peserta Program Magister Ilmu Hukum Universitas Jember Angkatan 2012, yakni : Mas Fian, Mas Anam, Mbak Icha, Mas Demas, Mas Fatchan, Om Denny, (Almarhum) Pak Cahyo, Mas Yudha, Mas Ririk dan lain-lain yang tidak dapat penulis sebutkan satu persatu. Kebersamaan, canda tawa dan motivasi dari rekan-rekan sekalian yang tak akan pernah terlupakan;
11. Kakak-kakaku Prasetyo Muji Nugroho, Atik Setyawati, S.E., Aris Widodo, S.Pd., Neng Fitria Andayani, S.Pd. dan keponakan-ponakanku tersayang Muhammad Eko Prasetya, Muhammad Yunior Eka Risfianto, dan Meirina Dwi Fajriyah, terima kasih atas doa-doanya serta kebersamaan dan keceriaan yang menyemangati ketika penulis menyelesaikan tesis;
12. Ayahanda Bandil Suwagi dan Ibunda Mujiasih, S.Pd yang telah dengan kasih sayangnya memberikan semangat, dorongan dan bantuan moril serta materiil dan pengorbanan yang tak ternilai harganya.

Sebagai penutup kiranya tidak berlebihan jika penulis sampaikan bahwa manakala terdapat kekurangan dan kesalahan dalam naskah Tesis ini semata-mata karena kekurangan dan keterbatasan kemampuan penulis. Akhirnya, semoga Tesis ini dapat memberikan kebaikan dan manfaat dalam rangka ikut memberikan warna pelangi keilmuan Hukum di Indonesia. Terima kasih Tuhanku semua ini karena Engkau yang berkenan menyertai hambaMu.

Jember, Juli 2014

P e n u l i s,

DAFTAR ISI

1.	Halaman Sampul Depan	i
2.	Halaman Sampul Dalam	ii
3.	Halaman Persyaratan Gelar.....	iii
4.	Halaman Persetujuan Penelitian Tesis	iv
5.	Halaman Pengesahan	v
6.	Halaman Tim Penguji	vi
7.	Motto dan Persembahan	vii
8.	Pernyataan Orisinilitas Tesis	viii
9.	Ringkasan	ix
10.	Summary	x
11.	Riwayat Hidup	xi
12.	Kata Pengantar	xii
13.	Daftar Isi	xv
BAB 1	: PENDAHULUAN.....	1
1.1	Latar Belakang Penelitian	1
1.2	Rumusan Masalah	11
1.3	Tujuan Penelitian	12
1.4	Manfaat Penelitian.....	12
1.4.1.	Manfaat Akademis	12
1.4.2.	Manfaat Praktis	13
1.5	Metode Penelitian	13

1.5.1.	Tipe Penelitian	13
1.5.2.	Pendekatan Masalah	14
1.5.3.	Sumber Bahan Hukum.....	15
1.5.4.	Pengumpulan Bahan Hukum.....	16
1.5.5.	Analisis Bahan Hukum.....	17
BAB 2 :	TINJAUAN PUSTAKA.....	18
2. 1.	Teori Demokrasi dan Pemilu	18
2.2.	Konsep Hak Asasi Manusia	28
2. 3.	Asas Persamaan di Hadapan Hukum	35
BAB 3 :	KERANGKA KONSEPTUAL.....	41
BAB 4 :	PEMBAHASAN.....	45
4.1.	Hak Memilih serta Dipilih Anggota TNI dan Polri dalam Pemilihan Umum	45
4.1.1.	Hak Memilih serta Dipilih Anggota TNI dan Polri dalam Pemilihan Umum Era Orde Lama (Tahun 1945-1970).....	48
4.1.2.	Hak Memilih serta Dipilih Anggota TNI dan Polri dalam Pemilihan Umum Era Orde Baru (Tahun 1971-1997)	55
4.1.3.	Hak Memilih serta Dipilih Anggota TNI dan Polri dalam Pemilihan Umum Era Reformasi (Tahun 1999- Sekarang)	62
4.1.4.	Pemilihan Umum dan Asas-asas	

Hukum yang Melandasi Penyelenggaraan Pemilu di Indonesia.....	69
4.2. Konsep Perlindungan Hukum bagi Anggota TNI dan Polri dalam Kebebasan Berpolitik/HAM	83
4.2.1. Perlindungan HAM merupakan wujud dari Sebuah Kedaulatan	83
4.2.2. Hubungan Hukum, Demokrasi, dan HAM.....	93
4.2.3. Perlindungan Hukum Terhadap Hak Memilih dan Dipilih bagi Anggota TNI dan Polri dengan Konsepsi HAM dan UUD NRI Tahun 1945	97
BAB 5 : PENUTUP	110
5.1. Kesimpulan	111
5.2. Saran	110
DAFTAR PUSTAKA	113