



KEPUTUSAN BAHTSUL MASAIL SYURIYAH PENGURUS WILAYAH NAHDLATUL ULAMA JAWA TIMUR

KOMISI C (QONUNIYAH)

Sabtu – Ahad, 18-19 Dzul Qo'dah 1443 / 18-19 Juni 2022
di Yayasan Ki Ageng Muhammad Besari Tegalsari Jetis Ponorogo

Pembahasan:

- 1. Pembatasan Usia Jamaah Haji**
- 2. Status LGBT dalam Hukum Positif**

PENGURUS WILAYAH NAHDLATUL ULAMA JAWA TIMUR

Jl. Masjid Al-Akbar Timur No. 9 Surabaya 60253

Telepon: (031) 8296146 - 8296147 - 8292677 • Faksimile: (031) 8296146

Email: pwnujatim@gmail.com • Website: www.pwnujatim.or.id

DAFTAR ISI

DAFTAR ISI.....	2
KEPUTUSAN BAHTSUL MASAIL SYURIYAH PWNU JATIM KOMISI C (QONUNYAH)	3
1. Pembatasan Usia Jamaah Haji	3
2. Status LGBT dalam Hukum Positif	5

KEPUTUSAN BAHTSUL MASAIL SYURIYAH PWNU JATIM

KOMISI C (QONUNIYAH)

Sabtu – Ahad, 18-19 Dzul Qo'dah 1443 / 18-19 Juni 2022
di Yayasan Ki Ageng Muhammad Besari Tegalsari Jetis Ponorogo

1. Pembatasan Usia Jamaah Haji

Deskripsi Masalah

Haji merupakan salah satu rukun Islam yang wajib atas setiap muslim yang mampu melaksanakannya. Dalam prakteknya kebanyakan muslimin menabung cukup lama untuk bisa menunaikan rukun Islam ke lima ini. Setelah pembiayaan tercukupi, calon jamaah haji masih harus menunggu waktu yang juga lama untuk bisa berangkat sebab keterbatasan Masjidil Haram dan fasilitas haji lainnya.

Pada tahun 2022 ini setelah ibadah haji diperbolehkan kembali secara internasional pasca ledakan wabah Covid-19, masalah bertambah kembali dengan munculnya edaran dari Wizarah al-Hajj wal-Umrah (Kementerian haji dan Umrah) Arab Saudi yang membatasi kebolehan jamaah haji yang berangkat hanya bagi mereka yang berusia tidak lebih dari 65 tahun. Hal ini kemudian ditindaklanjuti oleh pemerintah Indonesia dengan mengeluarkan Keputusan Menteri Agama Republik Indonesia Nomor 405 Tahun 2022 Tentang Kuota Haji Indonesia Tahun 1443 Hijriah/2022 Masehi. Dalam ketetapan kedelapan KMA ini disebutkan bahwa syarat calon jamaah yang diperbolehkan berangkat adalah: "Berusia paling tinggi 65 (enam puluh lima) tahun per tanggal 8 Juli 2022 sesuai dengan urutan nomor porsi". Senada dengan itu, dalam lampiran Keputusan Direktur Jenderal Penyelenggaraan Haji Dan Umrah Nomor 157 Tahun 2022 Tentang Petunjuk Pelaksanaan Konfirmasi Pelunasan Dan Pembayaran Pelunasan Biaya Perjalanan Ibadah Haji Reguler Tahun 1443 Hijriah/2022 Masehi dalam bagian Persyaratan Konfirmasi Pelunasan dan Pembayaran Pelunasan Haji Reguler tahun 1443 Hijriah/2022 Masehi dinyatakan sebagai berikut: "*Berusia paling tinggi 65 tahun 0 bulan per tanggal 30 Juni 2022 sesuai dengan urutan nomor porsi.*"

Pembatasan usia tersebut membuat kekhawatiran di kalangan calon jamaah haji yang berusia tua karena takut tidak bisa melaksanakan rukun Islam kelima setelah mereka menunggu sangat lama. Dari sini kemudian muncul beberapa pertanyaan sebagai berikut:

Pertanyaan

1. Apa yang seharusnya dilakukan pihak pemerintah RI terhadap pihak pemerintah Saudi terkait aturan ini dan kebijakan apa yang harusnya diambil pemerintah RI sebagai solusi terbaik bagi CJH terdampak?

Jawaban

1. Pemerintah harus melakukan negosiasi untuk mengusahakan agar pemerintah Arab Saudi memberikan izin berangkat pada tahun depan seperti sediakala serta memberikan sosialisasi yang memadai pada masyarakat terkait kebijakan Arab Saudi tersebut.

Referensi

1. Al Tasyri' al Jana'i fil Islam Juz 1 Hal. 335
2. Al Majmu' Syarh al Muhadzdzab Juz 7 Hal. 94
3. Hawasyi al Syarwani Juz 5 Hal. 49

التشريع الجنائي في الإسلام الجزء الأول ص ٣٣٥ -١

وإذا كان الأصل أنه لا يجوز منع رعايا دولة إسلامية من الدخول في أرض دولة إسلامية أخرى، أو إبعادهم عنها، فهل يجوز إذا دعت لذلك ضرورة المحافظة على الأمن العام، أو النظام، أن تضع الدولة قيوداً على دخول البلاد التي تحكمها بقدر ما تستدعيه تلك الضرورة؟ وهل يجوز للدولة الإسلامية إذا دعت الضرورة إبعاد من ليسوا رعاياها أصلاً إلى بلادهم الأصلية أو إلى أي بلد آخر؟ ومن القواعد الأولية في الشريعة

الإسلامية أن الضرورات تبيح المحظورات، وأن كل ضرورة تقدر بقدرها، ومعنى ذلك أن ما لا يباح عمله في الظروف العادية يباح عمله عند الضرورة، وتطبيقاً لهاتين القاعدتين الأوليين يجوز للدولة الإسلامية عند الضرورة أن تضع قيوداً على دخول البلاد التي تحكمها، بقدر ما تستدعيه حالة الضرورة، وبشرط أن لا يمكن دفع الضرورة بوسيلة أخرى

٢- المجموع شرح المذهب ج ٧ ص ٩٤

(أما) الاحكام فأولها بيان حقيقة المعضوب قال أصحابنا من كان به علة يرجي زوالها فليس هو بمعضوب ولا يجوز الاستنابة عنه في حياته بلا خلاف كما سنذكره واضحا بعد هذا حيث ذكره المصنف إن شاء الله تعالى وإن كان عاجزا عن الحج بنفسه عجزا لا يرجي زواله لكبر أو زمانة أو مرض لا يرجي زواله أو كان كبيرا لا يستطيع أن يثبت على الرحلة إلا بمشقة شديدة أو كان شابا نضوا الخلق لا يثبت على الرحلة إلا بمشقة شديدة أو نحو ذلك فهذا معضوب فينظر فيه فان لم يكن له مال ولا من يطيعه لم يجب عليه الحج وإن كان له مال ولم يجد من يستأجره أو وجدته وطلب أكثر من أجره المثل لم يجب الحج ولا يصير مستطيعا والحالة هذه فلو دام حاله هكذا حتى مات فلا حج عليه وإن وجد مالا ووجد من يستأجره بأجرة المثل لزمه الحج فان استأجره وحج الاجير عنه والا فقد استقر الحج في ذمته لوجود الاستطاعة بالمال

٣- حواشي الشرواني والعبادي ج ٥ ص ٤٩ - دار الكتب

(وهو القطع) أي كأنه قطع عن كمال الحركة نهاية قول المتن (العاجز الخ) أي حالا ومآلا نهاية ومعني قال ع ش هل يكفي في العجز علمه من نفسه بذلك أو يتوقف ذلك على إخبار طبيب عدل فيه نظر وقياس نظائره من التيمم ونحوه الثاني ثم رأيت في العباب أنه لا بد من إخبار طبيبين عدلين اه عبارة الوثائي وهو المأبوس من قدرته على النسك بنفسه بقول عدلي طب أو بمعرفته وهو عارف بالطب بخلاف غير العارف ووقع في نفسه حصول العضب فإنه لا يكفي اه. قوله: (أو خبره الخ) في عطفه على صفة الخ المتفرع على قوله فسر الخ ما لا يخفى قوله: (عنه) أي عن المعضوب قوله: (والاول) أي من الاعرابين (أولى) أي ولذا اقتصر عليه النهاية والمعني قوله: (لنحو زمانة الخ) المراد بالزمانة هنا العاهة التي تمنع من ركوب نحو المحفة إلا بمشقة شديدة وبنحوها الضعف من كبر السن بحيث لا يستطيع الثبوت على المركوب ولو على سرير يحمله رجال إلا بمشقة شديدة لا تحتل عادة كردي علي بافضل قوله: (ولو ماشيا) أي ما لم يكن أصلا أو فرعا كما يؤخذ مما يأتي في المطاع نهاية ومعني قول المتن (بأجرة المثل) أي فما دونها نهاية ومعني قوله: (بأزيد وإن قل الخ) معتمد ع ش قوله: (نظير ما مر الخ) أي في الرحلة ونحوها. قوله: (فورا إن عضب الخ) بهذا التفصيل في الفورية مع إطلاقها في قوله الآتي ويجب الاذن هنا وفيما يأتي فورا الخ يعلم الفرق بين مسألة الاستئجار والانابة في الفورية وانها تجب مطلقا في الانابة وفي الاستئجار على هذا التفصيل سم قوله: (بعد الوجوب والتمكن) قد يقال التمكن من شروط الوجوب سم ومر الجواب عنه قوله: (ولم يمكنه) قيد للاخير فقط

Pertanyaan

2. Apakah pembatasan usia tersebut dapat menggugurkan kewajiban untuk menunaikan ibadah haji bagi yang usianya tidak memenuhi syarat dengan alasan tidak mampu berangkat?

Jawaban

2. Calon Jamaah Haji (CJH) terdampak tidak wajib berangkat sebab dianggap tidak mampu selama pembatasan tersebut diberlakukan dan tidak menjadi tanggungan kewajiban apabila CJH meninggal dunia dalam rentang waktu pembatasan tersebut.

Referensi

1. Hasyiyah Ibn Hajar 'alal 'Idloh Hal. 48
2. Bulghoh al Thullab Hal. 227
3. Al Mausū'ah al Fiqhiyyah al Kuwaitiyyah Juz 2 Hal. 199

١- حاشية ابن حجر على الإيضاح ص ٤٨

لو حبس أهل بلد عن الحج أول ما وجب عليهم لم يستقر وجوبه عليهم أو واحد منهم فهل يستقر عليه قولان أصحهما لا. اه ويقولهم في محصر لم يستقر عليه الفرض تعتبر استطاعته بعد زوال المحصر وهو يشمل المحصر الخاص وغيره اه

٢- بلغة الطلاب ص ٢٢٧

(مسألة-ك) شخص عنده من الأموال ما يكفيه لحج بيت الله ذهابا وإيابا ولكنه لم يحج لعدم بلوغ نوبته التي ألزمتها الحكومة على الحجاج لم يَأْتِ بذلك لعدم استطاعته (قلت) وكتب المعلق ما نصه هذا إذا لم يتمكن أداء الحج بغير النوبة كما في سنة ١٩٦٦م وما قبلها في ولاية إندونيسيا وإلا بأن تمكن بغير النوبة فيما بعد تلك السنة فلا يسقط عنه الفرض إذا استطاع.إهـ.

٣- الموسوعة الفقهية الكويتية الجزء الثاني ص ١٩٩

لم ينص الفقهاء صراحة على شروط تحقق الإحصار أنها كذا وكذا، ولكن يمكن استخلاصها، وهي: الشرط الأول: سبق الإحصار بالنسك، بحج أو عمرة، أو بهما معا؛ لأنه إذا عرض ما يمنع من أداء النسك، ولم يكن أحرم، لا يلزمه شيء. ويتحقق الإحصار عن الإحصار الفاسد كالصحيح، ويستتبع أحكامه أيضا.

٤- حاشية ابن حجر على الإيضاح ص ٤٨ - دار الفكر

والمعتمد أنه حيث حصل الامن للواحد من غير رفقة لم يشترط وجودهم ولا نظر للوحشة لأن الحج لا يدل له وانما يمنع الخوف على شيعي مما ذكره الوجوب ان كان عاما فلو حج أول ما تمكن فاحصر مع القوم ثم تحلل ومات قبل تمكنه لم يستقر في ذمته لعموم الخوف هنا اذ غيره مثله في خوف العدو، وأما لو اختص الخوف أو المنع بشخص فإنه لا يمنع الوجوب فيقضى من تركته على ماصوبه البلقيني وجزم به ابن الرفعة وكذا السبكي فقال من حبسه سلطان أو عدو وعجز دون غيره لزمه الحج فيقضى عنه ويستتبع ان أيس وانما يمنع الخوف الوجوب ان عم فمات قبل تمكن أحد من أهل بلده نص عليه ثم استنبط في موضع آخر من ذلك ومما في الإحصار من ان الزوجة لا تحرم الاباذن الزوج انها لو أخرت لمنعه قضى من تركتها ولا تعصى الا ان تمكنت قبل النكاح وعبر الأذري بنظير ذلك وقال صرح به الشافعي رضي الله تعالى عنه والأصحاب رضي الله تعالى عنهم ونقله في الخادم في موضع واعتمده وبحث في موضع آخر انها لو لم تستطع الا بعد النكاح اشترط في الوجوب رضا الزوج لكن اعترض غير واحد ما ذكره بقول المجموع عن الروياني لو حبس أهل بلد عن الحج أول ما وجب عليهم لم يستقر وجوبه عليهم أو واحد منهم فهل يستقر عليه قولان أصحهما لا. اهوبقولهم فيمحصر لم يستقر عليه الفرض تعتبر استطاعته بعد زوال الحصر وهو يشمل الحصر الخاص وغيره اهوقد يجاب من جانب أولئك بأن مافي المجموع مقالة ولا يلزم من سكوته عليها اعتمادها لما علمته من النص واتفاق الأصحاب على ما يصرح بخلافها وكلامهم الآتي محمول على ما هنا ولمن اعتمدا في المجموع أن يرد ذلك بأن غاية ما في الباب أن للشافعي رضي الله عنه فيها قولين وأن الروياني رجح أو نقل ترجيح أحدهما وأقره النووي فهو المعتمد لظهور مدركه وعليه فلا يستقر على الزوجة اذا منعها زوجها ولم تكن تمكنت قبل النكاح.

Pertanyaan

3. Apakah calon jamaah haji yang gagal berangkat karena pembatasan usia tersebut dikenakan kewajiban lain berupa badal haji atau lainnya?

Jawaban

3. Gugur

2. Status LGBT dalam Hukum Positif

Deskripsi Masalah

Hubungan sejenis yang umumnya dikenal sebagai Lesbian, Gay, Biseksual dan Transgender (LGBT) merupakan hubungan yang terlarang dalam pandangan Islam. Namun demikian hukum positif di Indonesia belum sepenuhnya membahas hal ini secara komprehensif. Regulasi tentang ini masih berupa tidak diakuinya pernikahan sejenis dalam UU No. 1 Tahun 1974 tentang Perkawinan. Pasal 1 Undang-Undang tersebut menyatakan:

“Perkawinan adalah ikatan lahir batin antara seorang pria dan seorang wanita sebagai suami istri dengan tujuan membentuk keluarga atau rumah tangga yang bahagia dan kekal berdasarkan Ketuhanan Yang Maha Esa”

Dalam KUHP, yang selama ini dianggap sebagai pidana hanyalah apabila hubungan sejenis tersebut berupa pencabulan terhadap anak di bawah umur. Pasal 292 KUHP yang berbunyi:

“Orang yang cukup umur, yang melakukan perbuatan cabul dengan orang lain sama kelamin, yang diketahui atau sepatutnya harus diduga, bahwa belum cukup umur, diancam dengan pidana penjara paling lama lima tahun”

Adapun hubungan sejenis di luar perkawinan yang dilakukan oleh sesama orang dewasa hingga saat ini belum diatur secara eksplisit dalam hukum positif. Di lain sisi, pihak penggiat LGBT menjustifikasi tindakan mereka dengan berlindung di balik pasal perlindungan Hak Asasi Manusia. Misalnya dalam Pasal 28 J Undang-Undang Dasar 1945 dinyatakan: “Setiap orang wajib menghormati hak asasi manusia orang lain dalam tertib kehidupan bermasyarakat, berbangsa, dan bernegara”. Dengan demikian mereka seolah menemukan dasar hukum untuk membentuk komunitas-komunitas LGBT dan secara aktif menuntut kesetaraan hak hingga dapat seperti banyak negara Barat yang melegalkan pernikahan sejenis. Wacana tentang hak-hak LGBT ini kembali menyeruak baru-baru ini ketika pasangan LGBT diwawancarai dalam podcast seorang artis yang memiliki jutaan follower.

Wacana tentang pidana terhadap hubungan sejenis sebenarnya sempat bergulir dan dibahas dalam Rancangan Undang-undang Hukum Pidana (RKUHP). Namun, demikian perdebatan alot dengan pihak-pihak yang mendukung gerakan LGBT membuat pembahasan tersebut menjadi tidak jelas nasibnya dan RKUHP pun hingga saat ini tidak kunjung disahkan menjadi undang-undang.

Pertanyaan

1. Apakah LGBT merupakan Hak asasi manusia yang harus dijamin keberadaannya menurut sudut pandang fikh hukum positif?

Jawaban

1. Hak asasi manusia untuk hidup, mendapatkan pendidikan, pekerjaan, berpendapat dan sebagainya diakui oleh agama Islam. Hanya saja Islam tidak mentolerir tindakan yang diharamkan oleh syariat, semisal hubungan seksual di luar nikah lain jenis, hubungan seksual sesama jenis atau tindakan perubahan jenis kelamin.

وَالَّذِينَ هُمْ يُفْرُوهُمْ حَافِظُونَ ﴿٥٠﴾ إِلَّا عَلَىٰ أَرْوَاحِهِمْ أَوْ مَا مَلَكَتْ أَيْمَانُهُمْ فَإِنَّهُمْ غَيْرُ مَلُومِينَ ﴿٥١﴾ فَمَنْ
أَبْتَغَىٰ وَرَاءَ ذَلِكَ فَأُولَٰئِكَ هُمُ الْعَادُونَ ﴿٥٢﴾

[Surat Al-Mu'minun 5 – 7]

Tindakan semacam ini bukanlah dianggap sebagai bagian hak asasi manusia sebab Allah melarang secara tegas tindakan semacam itu. Yang dianggap tidak tercela dalam islam hanyalah sifat-sifat bawaan sejak lahir yang tidak lumrah semisal lelaki yang terlahir dengan perawakan gemulai atau perempuan yang terlahir berperawakan seperti lelaki, itu pun diperintah untuk dikontrol sebisanya dan dilatih agar berubah sesuai fitrah jenis kelaminnya.

Hal semacam ini tidak melanggar HAM sebab HAM itu sendiri dapat dibatasi oleh hukum dengan mempertimbangkan agama, moral dan kemaslahatan sebagaimana diatur dalam dalam Pasal 28J ayat (2) Undang-Undang Dasar Negara Republik Indonesia Tahun 1945, yang menyatakan:

“Dalam menjalankan hak dan kebebasannya, setiap orang **wajib tunduk kepada pembatasan yang ditetapkan dengan undang-undang dengan maksud semata-mata untuk menjamin pengakuan serta penghormatan atas hak dan kebebasan orang lain** dan untuk memenuhi tuntutan yang adil sesuai dengan pertimbangan moral, nilai-nilai **agama**, keamanan, dan ketertiban umum dalam suatu masyarakat demokratis.”

Senada dengan itu, pada Pasal 18 angka (3) Undang-Undang Nomor 12 Tahun 2005 tentang Pengesahan International Covenant on Civil and Political Rights (ICCPR) atau disebut juga sebagai Kovenan Internasional tentang Hak-Hak Sipil dan Politik (KIHSP) dinyatakan:

“Kebebasan menjalankan dan menentukan agama atau kepercayaan seseorang **hanya dapat dibatasi oleh ketentuan berdasarkan hukum**, dan yang diperlukan untuk melindungi

keamanan, ketertiban, kesehatan, atau moral masyarakat, atau hak-hak dan kebebasan mendasar orang lain.”

Dengan demikian kebebasan yang dijamin dalam hak asasi manusia tidak dapat ditafsirkan sebagai kebebasan untuk melanggar aturan syariat. Dalam konteks bernegara, hak asasi seseorang dibatasi norma agama dan hukum.

Pertanyaan

2. Apa yang harus dilakukan oleh negara untuk menyikapi propaganda gerakan LGBT dan hubungan sejenis dua orang dewasa yang dilakukan atas dasar suka sama suka?

Jawaban

2. Pemerintah wajib memberikan sanksi yang tegas dan eksplisit dalam RKUHP terhadap hubungan seksual yang menyimpang semisal hubungan sesama jenis. Penyimpangan yang merusak nilai-nilai berumah tangga yang diperjuangkan dalam UU No 1 tahun 1974 ini tidak dapat dibiarkan begitu saja tanpa ketegasan sanksi sehingga kemudian tidak ada lagi pihak yang menafsirkannya sebagai pembiaran negara atas sebuah penyimpangan. Sanksi pidana yang dimaksud berupa takzir yang memberikan efek jera dan bersifat preventif.

Dalam draft RKUHP yang dapat diakses hingga saat ini (Juni 2022) hal ini telah disinggung dalam pasal 417 ayat 1 RKUHP sebagai berikut:

"Setiap Orang yang melakukan persetubuhan dengan orang yang bukan suami atau istrinya dipidana karena perzinahan dengan pidana penjara paling lama 1 (satu) tahun atau denda kategori II,"

Namun demikian dalam ayat (2) juga dijelaskan bahwa Tindak Pidana sebagaimana dimaksud pada ayat (1) itu tidak dilakukan penuntutan kecuali atas pengaduan suami, istri, Orang Tua, atau anaknya.

Kemudian pada ayat (4) dijelaskan juga bahwa pengaduan dapat ditarik kembali selama pemeriksaan di sidang pengadilan belum dimulai. Hal ini menjadikan tindakan cabul yang dilakukan oleh pasangan sesama jenis atau berlainan jenis masuk dalam kategori delik aduan. Padahal potensi bahaya dalam tindakan semacam itu sangat besar sehingga seharusnya dikategorikan dalam pidana murni. Nalar yang dianut dalam RKUHP tersebut adalah nalar sistem perundang-undangan yang dianut di Eropa dan negara-negara Barat, bukan nalar negara yang menganut ideologi Pancasila yang menjadikan Ketuhanan Yang Maha Esa sebagai sila pertamanya.

Sebab itu, Propaganda yang mendukung gerakan LGBT harus dilarang seperti dilarangnya penyebaran konten yang melanggar hukum sebab bertentangan dengan nilai-nilai seluruh agama yang diakui di Indonesia serta sistem perundang-undangan kita mendukung untuk diterbitkannya regulasi semacam ini.

Rekomendasi

1. Pemerintah agar mengatur sanksi tindakan hubungan seksual sesama jenis secara eksplisit dalam undang-undang
2. Pelanggaran sebagaimana dalam poin pertama dianggap sebagai tindak pidana murni

BAHTSUL MASAIL SYURIYAH PWNU JATIM

Sabtu – Ahad, 18-19 Dzul Qo'dah 1443 / 18-19 Juni 2022
di Yayasan Ki Ageng Muhammad Besari Tegalsari Jetis Ponorogo

KOMISI C (QONUNIYAH)

Perumus dan Mushahih:

1. KH. Azizi Hasbulloh
2. KH. Mukhlis Dimiyati
3. KH. Abdul Hadi Mahfuzd
4. KH. Asyfiin
5. K. Ahmad Fauzi Hamzah Syam
6. K. M. Arifuddin, S.Pd.I., M.Pd.I.
7. K. Saiful Anwar
8. KH. Fathoni Muhammad, Lc., M.Si.

Tim Ahli:

Dr. H. Imron Mawardi, S.P., M.Si.

Moderator:

1. K. M. Arifuddin, S.Pd.I., M.Pd.I.
2. K. Saiful Anwar

Notulen:

1. K. Dr. Abdul Wahab Ahmad, M.H.I.
2. K. M. Syamsuddin, S.Si.