



HUKUM HAK ASASI MANUSIA

Kata Pengantar
Prof. Philip Alston
Prof. Franz Magnis-Suseno

Hukum Hak Asasi Manusia

Pusat Studi Hak Asasi Manusia Universitas Islam Indonesia
(PUSHAM UII) Yogyakarta

Katalog Dalam Terbitan (KDT)

Knut D. Asplund, Suparman Marzuki, Eko Riyadi (Penyunting/Editor)

Hukum Hak Asasi Manusia/Rhona K. M. Smith, at.al.---

Yogyakarta: PUSHAM UII, 2008

17 cm x 25 cm

xxiv + 405 hlm

Bibliografi

ISBN : 979-84960-3-4

1. Hukum Hak Asasi Manusia

I. Judul

Desain Sampul : Eko Jay

Tata Letak : Abrar

Cetakan Pertama, Maret 2008

Penerbit: Pusat Studi Hak Asasi Manusia Universitas Islam Indonesia
(PUSHAM UII) Yogyakarta

Jeruklegi RT. 13/RW. 35 Gg. Bakung No. 517A,

Banguntapan, Bantul, Yogyakarta

Telp./Fax. (0274) 452032/452158

E-mail: pushamuii@yahoo.com

Website: www.pushamuii.org

Hukum Hak Asasi Manusia

Penulis:

Rhona K.M. Smith
Njål Høstmælingen
Christian Ranheim
Satya Arinanto
Fajrul Falaakh
Enny Soeprapto
Ifdhal Kasim
Rudi M. Rizki
Suparman Marzuki
Fadillah Agus
Agung Yudhawanata
Andrey Sudjatmoko
Antonio Pradjasto
Sri Wiyanti Eddyono
Eko Riyadi

Editor

Knut D. Asplund
Suparman Marzuki
Eko Riyadi

DAFTAR ISI

DAFTAR ISI ...v

PENGANTAR PENERBIT ...xv

KATA PENGANTAR

Philip Alston ...xvii

Franz Magnis-Suseno ...xix

BAGIAN PENGANTAR

Maksud, Tujuan dan Kerangka Penulisan Buku ...3

BAGIAN I

**BAB I EVOLUSI PEMIKIRAN DAN SEJARAH
PERKEMBANGAN HAK ASASI MANUSIA ...11**

A. Konsep Dasar dan Perkembangan Pemikiran Hak Asasi Manusia ...11

- (1) Konsep Dasar Hak Asasi Manusia ...11
- (2) Perkembangan Pemikiran Hak Asasi Manusia ...14
 - (a) Generasi Pertama Hak Asasi Manusia ...15
 - (b) Generasi Kedua Hak Asasi Manusia ...15
 - (c) Generasi Ketiga Hak Asasi Manusia ...16
 - (d) Keberkaitan (*Indivisibility*) dan Kesalingtergantungan (*Interdependence*) ...17
- (3) Universalisme dan Relativisme Budaya ...18
 - (a) Teori Universalis (*Universalist theory*) Hak Asasi Manusia ...19
 - (b) Teori Relativisme Budaya (*Cultural Relativism Theory*) ...20
 - (c) Memadukan Universalisme dengan Pluralisme ...23
- (4) Hak Perempuan sebagai Hak Asasi Manusia ...24

- B. Tonggak-Tonggak Sejarah Hak Asasi Manusia Kontemporer ...30
 - (1) Sebelum Perang Dunia II ...30
 - (a) Hak Asasi Manusia dan Hukum Internasional Tradisional ...31
 - (b) Intervensi Kemanusiaan ...31
 - (c) Penghapusan Perbudakan ...32
 - (d) Palang Merah Internasional ...32
 - (e) Liga Bangsa-Bangsa ...33
 - (2) Setelah Perang Dunia II ...34
 - (a) Hak Asasi Manusia Internasional Modern ...34
 - (b) Piagam Perserikatan Bangsa-Bangsa ...35
 - (c) The International Bill of Human Rights ...36

BAB II PRINSIP-PRINSIP HAK ASASI MANUSIA DALAM HUKUM HAM INTERNASIONAL ...39

- A. Prinsip-Prinsip Hak Asasi Manusia ...39
 - (1) Prinsip Kesetaraan ...39
 - (2) Prinsip Diskriminasi ...40
 - (3) Kewajiban Positif untuk Melindungi Hak-Hak Tertentu ...40
- B. Sifat Mengikatnya Instrumen Hak Asasi Manusia ...41
 - (1) Derogasi ...41
 - (2) Reservasi ...43
 - (3) Deklarasi ...47
 - (4) Hak-Hak Terbatas ...51
 - (5) Hak yang Tidak Dapat Diderogasi ...51
 - (6) Hirarki Hak ...52
- C. Subjek Hukum Hak Asasi Manusia ...52
 - (1) Aktor Negara – Pemangku Kewajiban ...53
 - (2) Aktor Non-Negara – Pemangku Kewajiban ...54
 - (3) Aktor Non-Negara – Pemangku Hak ...57
- D. Sumber-Sumber dan Sifat Dasar Hak Asasi Manusia ...58
 - (1) Sumber-Sumber Hukum ...58
 - (a) Hukum Kebiasaan Internasional ...59
 - (b) Hukum Perjanjian Internasional (*treaty*) ...61
 - (c) Kesepakatan Bilateral dan Regional ...62
 - (2) Sumber-Sumber yang Tidak Mengikat Secara Hukum ...63
 - (a) Deklarasi Organisasi-Organisasi Internasional dan Regional ...63
 - (b) Kebijakan dan Praktek Internasional ...64
 - (c) Kebijakan dan Praktek Nasional ...64
 - (3) Praktek Nasional Menyangkut Norma HAM yang Bersifat Mengikat ...65
 - (a) Mengidentifikasi Norma-Norma Hak Asasi Manusia ...65

- (b) Bukti-Bukti yang Bersifat Mengikat ...**66**
- (c) Praktek Negara ...**67**
- E. Pelanggaran HAM ...**68**
 - (1) Definisi Pelanggaran Hak Asasi Manusia ...**68**
 - (2) Bukti-Bukti Pelanggaran ...**70**
 - (3) Penyelesaian Pelanggaran Hak Asasi Manusia ...**70**
- F. Pertanggungjawaban Negara ...**71**
 - (1) Tanggung Jawab Negara ...**71**
 - (2) Dasar dan Sifat Tanggung Jawab Negara ...**74**
 - (3) Doktrin Imputabilitas ...**76**
 - (4) Konsep Reparasi ...**79**
 - (5) Prinsip Tanggung Jawab Negara dan Hak Asasi Manusia ...**81**

BAB III INSTRUMEN INTERNASIONAL HAK ASASI MANUSIA ...87

- A. Deklarasi Universal Hak Asasi Manusia (DUHAM) ...**87**
 - (1) Latar Belakang ...**87**
 - (2) Struktur Peraturan Perundang-Undangan Hak Internasional (*International Bill of Rights*) ...**88**
 - (3) Isi ...**89**
 - (4) Kekuatan Hukum dan Implementasi ...**89**
 - (5) Dampak dan Pentingnya DUHAM ...**90**
- B. Kovenan Internasional tentang Hak Sipil dan Politik (KIHSP) ...**91**
 - (1) Pembagian Hak antara Dua Kovenan ...**91**
 - (2) Cakupan KIHSP ...**92**
 - (3) Sifat Hak dalam KIHSP ...**92**
 - (4) Contoh Hak ...**93**
 - (a) Hak untuk Menentukan Nasib Sendiri ...**94**
 - (b) Hak untuk Hidup ...**97**
 - (c) Kebebasan Menyampaikan Pendapat ...**101**
 - (d) Hak Beragama dan Berkeyakinan ...**105**
 - (5) Mewujudkan Hak Sipil dan Politik ...**110**
- C. Kovenan Internasional tentang Hak Ekonomi, Sosial dan Budaya (KIHESB) ...**111**
 - (1) Lingkup Kovenan Internasional tentang Hak Ekonomi, Sosial dan Budaya (KIHESB) ...**112**
 - (2) Sifat Sifat Hak Ekonomi, Sosial dan Budaya ...**112**
 - (3) Contoh Hak ...**114**
 - (a) Pendidikan ...**114**
 - (b) Hak Pekerja ...**123**

- (c) Standar Kehidupan yang Layak ...129
- (4) Mewujudkan Hak Ekonomi, Sosial dan Budaya ...136
- D. Instrumen-Instrumen Internasional Lainnya ...137
 - (1) Konvensi Hak Anak ...138
 - (a) Latar Belakang Konvensi ...139
 - (b) Lingkup Konvensi ...139
 - (c) Isu-isu Kunci ...140
 - (d) Mewujudkan Hak Anak ...146
 - (2) Konvensi tentang Penghapusan Segala Bentuk Diskriminasi terhadap Perempuan ...147
 - (a) Latar Belakang Konvensi ...147
 - (b) Lingkup Konvensi ...148
 - (c) Isu-isu Kunci ...148
 - (d) Mengembangkan Hak-Hak Perempuan ...153
 - (3) Konvensi Menentang Penyiksaan ...154
 - (a) Latar Belakang Konvensi ...154
 - (b) Lingkup Konvensi ...154
 - (c) Isu-isu Kunci ...155
 - (4) Konvensi Penghapusan Diskriminasi Rasial ...159
 - (a) Latar Belakang Konvensi ...159
 - (b) Lingkup Konvensi ...160
 - (c) Bidang Pengembangan ...161
 - (5) Prinsip Konvensi-Konvensi *International Labour Organisation* Yang Pokok ...162
 - (a) Upah yang Setara ...163
 - (b) Jam Kerja ...164
 - (c) Rakyat Pribumi dan Tribal ...164
- E. Penutup ...166

BAB IV MEKANISME PEMANTAUAN HAK ASASI MANUSIA INTERNASIONAL ...169

- A. Pendahuluan ...169
 - (1) Badan dan Mekanisme Pemantauan Perserikatan Bangsa-Bangsa Berdasarkan Piagam ...171
 - (a) Pendahuluan ...171
 - (b) Dewan Hak Asasi Manusia ...174
 - (c) Komisi tentang Status Perempuan ...183
 - (d) Komisariat Tinggi untuk Hak Asasi Manusia ...184
 - (e) Komentar Penutup ...185
 - (2) Badan dan Mekanisme Pemantuan Perserikatan Bangsa-Bangsa Berdasarkan Perjanjian Internasional ...186

- (a) Pengantar dan Gambaran Umum ...**186**
- (b) Komisi untuk Hak Ekonomi, Sosial dan Budaya ...**191**
- (c) Komite Hak Asasi Manusia ...**194**
- (d) Komite atas Penghapusan Diskriminasi Rasial ...**203**
- (e) Komite tentang Penghapusan Diskriminasi Terhadap Perempuan ...**205**
- (f) Komisi Menentang Penyiksaan ...**209**
- (g) Komite Tentang Hak Anak ...**211**
- (h) Komite Pekerja Migran ...**212**
- (i) Komentar Penutup ...**213**
- (3) Tantangan dan Prospek didalam Sistem PBB ...**214**
 - (a) Hukum dan Kenyataan ...**214**
 - (b) Hukum dan Politik ...**215**
 - (c) Hanya Sekedar Pabrik Kertas Seperti Biasa? ...**216**
- B. Mekanisme Pemantauan Regional ...**217**
 - (1) Eropa ...**217**
 - (a) Kerja Sama Politik ...**218**
 - (b) Pengadilan Hak Asasi Manusia Eropa – Konvensi Hak Asasi Manusia Eropa ...**219**
 - (c) Masa depan Konvensi Hak Asasi Manusia Eropa ...**221**
 - (2) Afrika ...**222**
 - (3) Kawasan Amerika ...**224**
 - (4) Asia ...**226**
 - (a) Pendahuluan ...**226**
 - (b) Tindak Lanjut ...**227**
 - (c) Mekanisme Hak Asasi Manusia Asia-Pasifik ...**232**
 - (d) Catatan Penutup ...**233**

BAGIAN II

BAB V HAK ASASI MANUSIA DI INDONESIA ...237

- A. Perkembangan Hak Asasi Manusia ...**237**
 - (1) Perdebatan Awal tentang Hak Asasi Manusia ...**238**
 - (2) Hak Asasi Manusia dalam Konstitusi Baru ...**242**
 - (3) Undang-Undang Hak Asasi Manusia ...**243**
- B. Ratifikasi Perjanjian Internasional Hak Asasi Manusia ...**245**

BAB VI INSTRUMEN NASIONAL POKOK HAK ASASI MANUSIA ...247

- A. Jaminan Hak Asasi Manusia dalam Konstitusi Republik Indonesia Hasil Amandemen ...**247**

X Daftar Isi

- B. Jaminan Perlindungan Hak Asasi Manusia menurut Undang-Undang Nomor 39 tahun 1999 ...**253**
- (1) Asas-asas Perlindungan Hak Asasi Manusia dalam UU No. 39 Tahun 1999 ...**253**
- (a) Persamaan di Hadapan Hukum dan Imparsialitas (Pasal 5) ...**254**
- (b) Perlindungan Masyarakat Adat (Pasal 6) ...**254**
- (c) Upaya Hukum Nasional dan Internasional (Pasal 7) ...**255**
- (d) Tanggung Jawab Pemerintah (Pasal 8) ...**255**
- (2) Hak-Hak yang Diatur dan Dijamin dalam Undang-Undang Nomor 39 Tahun 1999 ...**256**
- (a) Hak Hidup ...**256**
- (b) Hak Berkeluarga dan Melanjutkan Keturunan ...**258**
- (c) Hak Mengembangkan Diri ...**258**
- (d) Hak Memperoleh Keadilan ...**259**
- (e) Hak atas Kebebasan Pribadi ...**261**
- (f) Hak atas Rasa Aman ...**265**
- (g) Hak atas Kesejahteraan ...**267**
- (h) Hak Turut serta dalam Pemerintahan ...**268**
- (i) Hak Perempuan ...**269**
- (j) Hak Anak ...**269**
- (3) Kewajiban Negara dan Warga Negara ...**271**
- (4) Pengadilan Hak Asasi Manusia ...**272**
- (5) Kesimpulan ...**273**
- C. Perlindungan Hak Asasi Manusia dalam Mekanisme Pengadilan Anak ...**273**

BAB VII MEKANISME PENEGAKAN HAK ASASI MANUSIA NASIONAL ...279

- A. Pendahuluan ...**279**
- B. Mahkamah Konstitusi ...**279**
- C. Komisi Nasional ...**283**
- (1) Komisi Nasional Hak Asasi Manusia ...**283**
- (a) Pengantar ...**283**
- (b) Prinsip-Prinsip Paris ...**283**
- (c) Sejarah, Tujuan dan Fungsi Komnas HAM ...**284**
- (d) Penutup ...**287**
- (2) Komisi Perlindungan Anak Indonesia ...**289**
- (3) Komisi Nasional Anti Kekerasan terhadap Perempuan ...**290**
- (a) Mandat Komnas Perempuan ...**291**
- (b) Pendekatan dan Kerangka Kerja ...**292**
- (c) Prinsip ...**293**

- (d) Struktur, Perangkat dan Lingkup Kerja ...**293**
- (e) Efektifitas Komnas Perempuan sebagai Insitusi HAM Nasional ...**295**
- D. Komisi Ombudsman Nasional (KON) ...**296**
 - (1) Pengantar ...**296**
 - (2) Sejarah Ombudsman ...**297**
 - (3) Tujuan, Tugas dan Struktur Kelembagaan Komisi Ombudsman Nasional Indonesia ...**299**

BAB VIII PENGADILAN HAK ASASI MANUSIA INDONESIA ...303

- A. Latar Belakang ...**303**
- B. Pengadilan Hak Asasi Manusia Indonesia berdasarkan Undang-Undang No.26 Tahun 2000 ... **304**
- C. Kesimpulan ...**315**

BAGIAN III

BAB IX HUKUM HUMANITER ...321

- A. Pengantar : Antara Hukum Hak Asasi Manusia, Hukum Humaniter dan Hukum Pidana Internasional ...**321**
 - (1) Pengantar ...**321**
 - (2) Kejahatan ...**323**
 - (3) Hubungan Antara Hukum Hak Asasi Manusia dan Hukum Pidana Internasional ...**331**
- B. Hukum Humaniter ...**333**
 - (1) Pengantar ...**333**
 - (2) Prinsip-Prinsip Dasar Hukum Humaniter ...**334**
 - (3) Tujuan Hukum Humaniter ...**335**
 - (4) Sumber-Sumber Hukum Humaniter ...**335**
- C. Perjanjian Internasional ...**336**
 - (1) Hukum Den Haag ...**336**
 - (a) Konvensi-Konvensi Den Haag 1899 ...**336**
 - (b) Konvensi-Konvensi Den Haag tahun 1907 ...**337**
 - (2) Hukum Jenewa ...**339**
- D. Perjanjian-Perjanjian Lainnya ...**340**
- E. Kebiasaan Internasional ...**341**
- F. Prinsip-Prinsip Hukum Umum ...**342**
- G. Putusan Mahkamah dan Doktrin ...**343**
 - (1) Putusan Pengadilan Nasional ...**343**

- (2) Putusan Mahkamah Internasional ...**343**
 - (a) Mahkamah Nuremberg dan Tokyo (1945) ...**343**
 - (b) Putusan ICTY (1993) & ICTR (1994) ...**344**
- H. Doktrin ...**344**
- I. Prinsip Pembedaan ...**345**
 - (1) Pengertian ...**345**
 - (2) Perkembangan Pengaturan Prinsip Pembedaan ...**346**
 - (a) Konvensi Den Haag 1907 ...**346**
 - (b) Konvensi Jenewa 1949 ...**347**
 - (c) Protokol I Tahun 1977 ...**348**
- J. Perkembangan-Perkembangan Baru Hukum Humaniter ...**349**
 - (1) Perkembangan dalam Protokol 1977, Peraturan Tentang Pembedaan Antara Obyek Sipil Dan Sasaran Militer (*Civilian Objects & Military Objectives*) ...**349**
 - (2) Menurut Protokol I 1977 ...**349**
 - (3) Ketentuan Tentang Perlindungan Masyarakat (*Civil Defence*) ...**350**
- K. Beberapa Perkembangan di Luar Protokol ...**352**
 - (1) Ketentuan tentang Ranjau Darat *Landmines* ...**352**
 - (2) Perkembangan tentang Hukum Perang di Laut ...**353**
 - (3) Perlindungan Lingkungan Alam Dalam Sengketa Bersenjata ...**354**
- L. Ketentuan tentang Keterlibatan Anak dan Statusnya dalam Sengketa Bersenjata ...**355**
- M. Mekanisme Penegakan Hukum Humaniter ...**356**
 - (1) Mekanisme Nasional Menurut Konvensi Jenewa 1949 dan Protokol Tambahan 1977 ...**357**
 - (2) Mekanisme Internasional ...**358**
 - (a) Mahkamah Internasional Ad Hoc Tentang Kejahatan Perang ...**358**
 - (b) Mahkamah Nuremberg ...**358**
 - (c) Mahkamah Tokyo ...**359**
 - (d) ICTY dan ICTR ...**359**
 - (e) Mahkamah Pidana Internasional (*International Criminal Court / ICC*) ...**360**

BAB X KOMISI KEBENARAN DAN REKONSILIASI (KKR) ...363

- A. Pengantar ...**363**
 - (1) Signifikansi KKR Bagi Mahasiswa ...**363**
 - (2) Latar Belakang KKR ...**364**
 - (3) Konteks dan Signifikansi KKR ...**367**
 - (4) Negara-Negara yang Pernah Menggunakan KKR ...**369**

B. Komisi Kebenaran dan Rekonsiliasi	...372
(1) Defenisi dan Elemen KKR	...372
(2) Apakah Kebenaran dan Rekonsiliasi	...373
(3) Mandat KKR	...374
(4) Tujuan KKR	...379
(5) Pengalaman Beberapa Negara	...379
(a) Afrika Selatan	...380
(b) Argentina	...382
(c) El Salvador	...383
(d) Rwanda	...384
(e) Uganda	...384
C. KKR di Indonesia	...385
D. Kesimpulan	...389

DAFTAR PUSTAKA ...391

DAFTAR SINGKATAN ...403

DAFTAR PENULIS405