

HUDUDISME

ANTARA RETORIK DAN REALITI

Penyunting

ZULKIFLI HASAN, PhD

ANGKATAN BELIA ISLAM MALAYSIA
ILHAM BOOKS
2016

HUDUDISME: ANTARA RETORIK DAN REALITI

Hak Cipta Terpelihara @ Zulkifli Hasan, 2016
Hak Cipta Penerbitan @ Angkatan Belia Islam Malaysia, 2016
Terbitan Pertama, 2016

Penerbit:
ANGKATAN BELIA ISLAM MALAYSIA
No. 6, Jalan TC 2A/ 2 Taman Cemerlang
53100, Kuala Lumpur
Facebook: www.facebook.com/abim.malaysia
Email: sap@abim.org.my
Website: www.abim.org.my
Tel: +603-4108 4500

Penerbit Bersama:
ILHAM BOOKS (SA0293237-A)
No. 23, Jalan 19/17, Seksyen 19
46300 Petaling Jaya, Selangor
Facebook: www.facebook.com/ilhambooks
Email: ilhambooks@gmail.com
Website: www.ilhambooks.com
Tel/Whatsapp: +60 11-1060 1403

Hak Cipta Terpelihara. Setiap bahagian daripada terbitan ini tidak boleh diterbitkan semula, disimpan untuk pengeluaran atau dipindahkan kepada bentuk lain, sama ada dengan cara elektronik, mekanik, gambar, rakaman dan sebagainya tanpa izin pemilik hakcipta terlebih dahulu.

Pengurus Penerbitan: HM Jalaluddin
Penyunting: Dr. Zulkifli Hasan
Penolong Penyunting: Asraf Sharafi Mohd Azhar
Pruf: Mawar Nur Deen

Pemasaran oleh Muhammad Rusydan Muhammad Ruslan
(+60 11-1060 1403)

Reka bentuk kulit oleh Syukri - Ribbiyyun Creative
(ribiyyun.crtv@gmail.com)

Atur huruf oleh Hafizul Hilmi
(hafizhilmi@gmail.com)

Dicetak oleh Vinlin Press Sdn. Bhd.

ISBN: 978-967-11782-6-3

ISI KANDUNGAN

KATA PENGANTAR

PRAKATA

SENARAI PENULIS

BAB 1: Memahami Hudud Sebagai Syariat

BAB 2: Realiti Hudud Dalam Kerangka Politikal Islam Kontemporari

BAB 3: Hudud Satu Pencegahan dan Pendidikan Bukan Hukuman

BAB 4: Hudud dan Beberapa Gambaran Salah

BAB 5: Perlaksanaan Syariat Islam Adalah Suatu Keutamaan

BAB 6: Hudud Dalam Konteks Undang-Undang Malaysia

BAB 7: Polemik Hudud dan Pindaan Akta Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) 1965

BAB 8: Enakmen Jenayah Syariah (II) 1993 Pindaan 2015: Bolehkah Kelantan Laksana Hudud?

BAB 9: Perlaksanaan Kanun Jenayah Syariah Di Terengganu: Antara Keazaman Politik Dan Halangan Undang-Undang

BAB 10: Membina Tasawur Usuliy Dalam Perlaksanaan Hudud

BAB 11: Konsep Jarimah, Jinayah dan Uqubah Dalam Perundangan Islam

BAB 12: Salah Faham Terhadap Fungsi Undang-Undang Jenayah

BAB 13: Penetapan Umur Baligh Dalam Pendakwaan Kes Hudud

BAB 14: Kanun Jenayah Syariah Kelantan II 1993

BAB 15: Undang-Undang Jenayah Islam Di Malaysia Setakat Manakah Perlaksanaannya?

BAB 16: Kedudukan Murtad Menurut Perspektif Syariah dan Undang-Undang

KATA PENGANTAR

Assalamualaikum Warahmatullahi Wabarakatuh

Dengan Nama Allah Yang Maha Pemurah Lagi Maha Pengasihani.

Alhamdulillah, setinggi-tinggi syukur ke hadrat Allah *Subhanahu Wataala* dan salawat (S.W.T) serta salam kepada junjungan besar Nabi Muhammad *SallAllahualaihiwasallam* (S.A.W).

Hudud merupakan isu yang kerap kali dibangkitkan oleh ramai pihak di Malaysia sehingga hari ini. Perbahasan dan wacana hudud yang berasaskan kepada keilmuan sudah pastinya amatlah dialu-alukan kerana ia adalah sebahagian daripada proses pembudayaan ilmu itu sendiri. Apa yang membimbangkan ialah isu hudud ini sering menimbulkan polemik dan ketegangan antara beberapa pihak sedangkan dalam masa yang sama ada segelintir golongan yang mengaut keuntungan politik daripadanya. Sudah tiba masanya untuk semua memahami hudud ini secara lebih rasional, jujur dan tidak emosional bersandarkan kepada asas ilmu pengetahuan yang kuat.

ABIM sentiasa istiqamah dan beriltizam untuk mendidik masyarakat dengan usaha pembudayaan ilmu dan mengisi tanggungjawab menyediakan pencerahan kepada umat. ABIM telah terlebih dahulu secara konsisten menerbitkan beberapa buku dan makalah mengenai Hudud bagi mendidik masyarakat secara berhikmah menerusi proses penyebaran ilmu dan maklumat di segenap lapisan masyarakat. ABIM juga telah mengadakan pelbagai program dan aktiviti serta wacana signifikan yang melibatkan pelbagai pihak bagi membincangkan isu hudud ini secara berhikmah.

Bagi meneruskan lagi agenda pembudayaan ilmu dalam masyarakat, buku *Hududisme: Antara Retorik dan Realiti* ini adalah sebahagian daripada usaha ABIM menambahkan lagi rujukan berkualiti dan terkini mengenai isu hudud khususnya dalam konteks dunia masa kini. Perbincangan dan wacana yang dipersembahkan dalam buku ini adalah sangat relevan dan penting untuk difahami dan dihadami. Buku ini menghimpunkan kompilasi artikel yang telah ditulis oleh ahli akademik, ahli politik, pembuat dasar, pendakwah, tokoh ilmuan, agamawan serta pengamal undang-undang yang tidak asing lagi di Malaysia. Para pembaca akan mendapat pelbagai manfaat dan faedah dengan membaca buku ini yang membincangkan pelbagai isu meliputi hudud dan undang-undang jenayah Islam khususnya dalam konteks di Malaysia bersesuaian dengan realiti semasa.

Bagi pihak ABIM, saya ingin merakamkan tahniah di atas penerbitan buku ini dan adalah diharapkan agar buku ini akan dapat menjadi salah satu bahan rujukan dan seterusnya dapat menjadi panduan ke arah mendidik masyarakat mengenai konsep dan isu-isu berkenaan dengan hudud dan undang-undang jenayah Islam dalam konteks realiti semasa. Secara umumnya buku ini sesuai untuk semua lapiran masyarakat dan khususnya kepada pengamal undang-undang, pelajar-pelajar Syariah dan undang-undang, penyelidik dan pengkaji, dan umumnya kepada masyarakat dan semua pihak yang cintakan ilmu pengetahuan.

Didoakan semoga usaha ini akan diberkati oleh Allah S.W.T.

MOHAMAD RAIMI ABDUL RAHIM

Presiden

Angkatan Belia Islam Malaysia

PRAKATA

Segala syukur dan puji bagi Allah S.W.T yang maha esa lagi berkuasa yang menganugerahkan hidayah dan keupayaan untuk merealisasikan penerbitan buku *Hududisme: Antara Retorik dan Realiti* ini.

Tariq Ramadan seorang pemikir intelektual Muslim di Barat telah mengejutkan ramai pihak apabila membuat gagasan dalam makalah “*An International call for Moratorium on corporal punishment, stoning and the death penalty in the Islamic World*” untuk menangguhkan perlaksanaan hudud pada waktu ini. Saranan ini mendapat kritikan hebat oleh ramai pihak kerana menganggap ia adalah sebahagian daripada tuntutan akidah.

Hingga kini, mahu tidak mahu kita tidak boleh menafikan bahawa wacana hudud di dunia Islam terus menjadi perbincangan dan perdebatan di kalangan orang Islam termasuk bukan Islam. Walaupun dengan pelbagai konflik dan krisis dari sudut sosio-ekonomi, politik, pendidikan dan sebagainya, masih terdapat golongan yang terus istiqamah memperjuangkan hudud sebagai sebahagian daripada pengorbanan dan perjuangan suci mereka.

Malaysia juga tidak ketinggalan malahan dilihat mendahului ramai dalam meneruskan usaha-usaha dan cita-cita hudud. Presiden PAS yang juga ahli Parlimen Marang, Tuan Guru Dato’ Ser Haji Abdul Hadi Awang telah berjaya mengemukakan Usul Rang Undang-undang Persendirian bagi meminda Akta Mahkamah Syariah Bidang kuasa Jenayah 1965 (Akta 355) yang hanya memberi bidang kuasa kepada Mahkamah Syariah menjatuhkan hukuman tidak lebih RM5 ribu atau/dan penjara 3 tahun atau/dan 6 kali sebatan. Sebelum ini, kerajaan PAS Kelantan dan Terengganu pernah meluluskan Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Hudud dan Qisas). Ada yang beranggapan bahawa usaha ini merupakan kejayaan awal ke arah melaksanakan hudud di Malaysia dan ada juga yang berpandangan ia adalah muslihat politik. Apa yang lebih membimbangkan ialah perkembangan ini telah mewujudkan fenomena yang pernah menghantui kita satu masa dulu iaitu gejala mengkafirkhan dan memunafikkan orang lain. Ia sama sekali berlawanan dengan ruh dan maqasid Syariat Islam itu sendiri malahan memperlihatkan kebejatan akhlak dan etika seseorang yang memperjuangkan Islam.

Ironinya, di samping tidak menafikan keikhlasan sesetengah pihak, sejarah membuktikan bahawa isu hudud ini kerap kali dibangkitkan dan dihangatkan apabila tibanya sesuatu peristiwa besar dalam negara khususnya pilihanraya. Ia umpama modal yang sangat signifikan kepada sesetengah pihak yang lain untuk mendapatkan keuntungan menerusi peti undi. Umat Islam yang percayakan dengan kebenaran dan kesucian Syariat Islam pastinya teruja dan gembira dengan berita ke arah perlaksanaan hudud di Malaysia. Apa yang berlaku adalah sebaliknya, di mana hudud yang diuar-uarkan akan dilaksanakan itu kerap kali dingin dan beku apabila tamatnya pilihanraya. Masyarakat terus kecewa dan kini sudah mula mempersoalkan tindakan dan janji-janji sesetengah pihak yang memberikan harapan untuk melaksanakan hudud di Malaysia.

Buku ini merupakan sebagai salah satu daripada inisiatif dan tanggungjawab sosial dan tuntutan agama untuk memberikan kefahaman yang sebenarnya mengenai hudud dan

realitinya dari sudut perundangan, politik dan sosio-budaya masyarakat Malaysia. Penerbitan buku ini berhasrat agar masyarakat dapat meneliti dan menganalisa isu hudud ini dengan lebih menyeluruh menerusi penguasaan ilmu pengetahuan. Dengan kupasan ringkas tetapi mendalam dan menyentuh secara langsung konsep, falsafah, teori, aplikasi dan isu mengenai hudud pastinya adalah sesuatu yang akan dapat memberikan manfaat kepada semua. Bukan itu sahaja, isi kandungan buku ini juga menampilkan perbincangan yang menarik dari pelbagai perspektif menerusi karya tokoh ilmuan dan pengkaji hudud yang diiktiraf pengetahuan dan keilmuannya.

Sekiranya merujuk kepada perkembangan dunia Islam khususnya gerakan Islam seperti Ikhwan al-Muslimin, Jamaat Islami dan lain-lain, didapati mereka sudah lama mencorakkan strategi dengan pendekatan baru yang berasaskan kepada fiqh awlawiyah. El-Nahda di Tunisia misalnya memberikan keutamaan kepada aspek '*good governance*' atau tadbir urus yang baik berbanding dengan cita-cita melaksanakan hudud. Begitu juga di Turki dan Indonesia apabila gerakan Islam lebih mengutamakan kebajikan dan keadaan sosio-ekonomi serta pendidikan rakyat. Gerakan Islam di Barat pula terus relevan dan aktif dengan kegiatan kemanusiaan dengan usaha mempertontonkan Islam sebagai *Rahmatan lil'alamin*. Perkembangan ini mungkin boleh memberikan gambaran mengenai dinamika dan halatuju perjuangan ke arah mengembalikan kebangkitan Islam. Buku ini juga ada menampilkan perbincangan mengenai dinamika perlaksanaan hudud dalam konteks politikal Islam kontemporari.

Sehubungan itu, seharusnya wacana hudud ini bukanlah dijadikan sebagai modal politik yang penuh sarat dengan keuntungan duniaawi tetapi ia mesti dipandu dengan nas yang sahih dan keikhlasan hakiki dengan mengambil kira realiti semasa. Sememangnya perlaksanaan Syariat itu adalah sebahagian daripada tuntutan akidah dan manifestasi keimanan. Usaha ke arah merealisasikannya itu perlu dilaksanakan dengan penuh berhikmah agar Islam itu dapat dipamerkan dalam bentuk yang memberi kerahmatan kepada semua.

Pihak kami berharap agar buku ini dapat memberikan sumbangan yang bermanfaat kepada pembaca bagi memahami isu hudud ini dengan lebih rasional dan tidak emosional berpaksikan kepada penguasaan ilmu pengetahuan. Kami ingin merakamkan setingga tinggi penghargaan kepada semua penulis yang memberikan keizinan untuk pihak kami menerbitkan karya mereka. Syabas juga diucapkan kepada Ilhambooks, penerbit yang masih baru dalam bidang penerbitan dan penghasilan karya ilmiah yang begitu progresif dan dinamik serta berani untuk mengambil pendekatan tidak popular menerbitkan buku-buku yang sarat dengan gagasan, idea dan pemikiran kontemporari. Semoga Allah memberkati segala usaha ini dan memberikan hidayah dan inayahnya kepada semua.

Zulkifli Hasan
Sg. Gadut, Negeri Sembilan

SENARAI PENULIS

- **Dato' Seri Tuan Guru Haji Abdul Hadi Awang** (*Presiden PAS*)
- **Datuk Dr. Zulkifli Muhammad Al Bakri** (*Mufti Wilayah Persekutuan*)
- **Datuk Zainul Rijal Abu Bakar** (*Persatuan Peguam Muslim Malaysia*)
- **Prof Madya Datuk Dr. Mohd Asri Zainul Abidin** (*Mufti Perlis*)
- **Prof. Madya Dr. Mohamed Azam Mohamed Adil** (*Institut Pengajian Islam Antarabangsa*)
- **Profesor Madya Dr. Zulkifli Hasan** (*Angkatan Belia Islam Malaysia*)
- **Profesor Madya Dr. Irwan Muhd Subri** (*Universiti Sains Islam Malaysia*)
- **Dr. Abdul Halim El Muhammady** (*Wadah Pencerdasan Umat*)
- **Datuk Dr. Mujahid Yusof Rawa** (*Naib Presiden Parti Amanah Negara*)
- **Dr. Nurfadhilah Mohd Ali** (*Universiti Sains Islam Malaysia*)
- **Dr. Zulqarnanin Luqman** (*Peguam dan Jawatankuasa Khas Hudud Kelantan*)
- **Mohd Mahyeddin bin Mohd Salleh** (*Universiti Sains Islam Malaysia*)
- **Mukhriz Mat Rus** (*University of Leeds*)

BAB 1

MEMAHAMI HUDUD SEBAGAI SYARIAT

WADAH-ABIM-PKPIM

Pendahuluan

Rangkaian gerakan Islam ABIM-PKPIM-WADAH merakamkan rasa terganggu dan terkilan dengan gejala sikap kurang bertanggungjawab dalam menyikapi isu hudud yang kembali dipolemikkan dan dipolitikkan sebagaimana tercermin dalam kenyataan-kenyataan pelbagai pihak, termasuk yang mengeksploitaskannya dengan motif semata-mata untuk kepentingan politik sempit, juga yang menanggapinya secara dangkal, nakal dan provokatif. Isu penting dan berimplikasi besar ini seharusnya ditanggapi dan disikapi dengan rasa tanggungjawab keagamaan, amanah keilmuan, dan kesedaran kewarganegaraan sesuai dengan nilai-nilai budaya bangsa yang bertamadun dan beradab. Bagi kaum Muslimin yang menginsafi hakikat bahawa *al Islam* adalah *al din* yang harus diterima secara *kaffah*, utuh dan menyeluruh (aqidah dan syariat), pelaksanaan hukum hudud adalah suatu tanggungjawab keagamaan. Justeru, ia adalah bahagian daripada undang-undang jenayah (*al 'uqubat*) yang menjadi salah satu komponen utama syariat Islam. Demikianlah hakikatnya, pelaksanaan hukum hudud harus dilihat sebagai bahagian integral daripada proses pelaksanaan syariat (*tatbiq al-syari'ah*) keseluruhannya, meliputi segala bidang cakupannya. Syariah adalah cara hidup yang lengkap (*the complete way of life*) yang mengatur segala dimensi kehidupan manusia: hubungannya dengan Tuhan dan hubungannya dengan sesama manusia sebagaimana yang diperincikan dalam pelbagai disiplin ilmu seperti *ibadat*, *munakahat*, *mu'amalat* dan *jinayat*. Dengan demikian, konsep pelaksanaan syariat harus difahami dalam pengertian luas, termasuk dimensi hukum-hakamnya, semangatnya, akhlaknya, dan *maqasidnya* iaitu objektif pemeliharaan agama, jiwa, akal, keturunan dan harta. Malang sekali, andainya pelaksanaan syariat direduksikan menjadi hanya sekadar hukum ‘potong tangan’ dan ‘rejam’. Kepatuhan Kepada AllahDalam menyikapi hukum Ilahi (termasuk hudud) umat Islam tidak mempunyai pilihan selain patuh (*sami'na wa ata'na*), menepati ikrar *raditubi'llahi rabban* (aku redha dengan Allah sebagai Tuhan) yang berimplikasi kerelaan menerima hukum-hakam-Nya, dan pengakuan bahawa ia adalah hukum yang terbaik dan teradil. Dalam hal ini, akal manusia harus tunduk kepada wahyu, menerima hukum Tuhan seadanya, bukan memandai-mandai memperlekeh dan mempersenda hukum yang telah ditanzilkan oleh Tuhan *Ahkam al Hakimin* sebagai hukum yang *barbaric* dan zalim. Manusia Mukmin sebijak mana pun seharusnya menerima hakikat bahawa Tuhanlah yang Maha Tahu apa yang membawa kebaikan dan apa yang membawa keburukan (*ya'lamu al mufsid min al muslih*). Apa yang ditentukan oleh Tuhan, itulah keadilan. Tuhan tidak berkepentingan ketika menentukan sesuatu hukum, tidak seperti manusia yang selalu membuat peraturan-peraturan yang didasari motif memelihara kepentingan diri dan kelompok.

Ternyata penerimaan terhadap syariat (termasuk hukum hudud) sangat terkait dengan aqidah atau iman. Justeru, memang syariat selamanya tegak di atas asas aqidah. Demikianlah dua serangkai yang tidak dapat dipisahkan, dan kerananya al Quran selalu

menyebut kedua-duanya dalam bentuk gandingan: iman dan amal salih (aqidah dan Syariah). Dengan kata lain, tidak ada syariat tanpa aqidah. Berasaskan premis tersebut, bagi umat Islam persoalannya bukan lagi perlu atau tidak melaksanakan hudud. Cuma yang menjadi persoalan adalah bagaimana melaksanakannya.

Kelebihan Syariat

Syariat Islam adalah bersifat abadi dan universal, dan kerana itu ia sesuai dan relevan sepanjang masa dan di semua tempat, termasuk dalam masyarakat majmuk. Kemajmukan masyarakat tidak boleh dijadikan alasan untuk umat Islam menolak hukum hudud. Kemajmukan adalah fenomena yang tidak asing dalam sejarah pelaksanaan hukum Islam. Sejak zaman Perlembagaan Madinah, fenomena kemajmukan sudahpun wujud. Penolakan atas alasan tersebut dikhuatiri boleh menjelaskan aqidah kerana ia menyifatkan anggapan kelemahan hukum Allah, yang bererti juga kelemahan Allah. Seolah-olah Tuhan terlepas pandang tentang adanya kaum Muslimin di tengah masyarakat majmuk. Kemajmukan adalah ciptaan Allah Yang Maha Esa, sebagaimana hukum syariat juga adalah ciptaan Allah Yang Maha Esa. Faham Keesaan Allah berimplikasi bahawa segala ciptaan Allah terjalin dan terpadu dalam kesatuan tauhidik yang harmonis.

Hudud sebagai bahagian daripada syariat adalah amanah Allah yang harus dilaksanakan dengan bijaksana (berhikmah) dan penuh tanggungjawab demi mencapai objektif keadilan Ilahi. Untuk itu, proses pelaksanaan hukum hudud harus mematuhi kaedah-kaedah perubahan yang realistik dan strategik. Antara realiti yang harus diambil kira termasuklah hakikat bahawa pelaksanaan hudud dalam konteks Malaysia ketika ini diperjuangkan menerusi proses demokrasi, dan dalam kerangka perlumbagaan negara. Selain itu, ia juga diperjuangkan di tengah masyarakat majmuk, dan di tengah suasana wujudnya masalah *al ummiyyat al diniyyah* atau gejala “buta agama” yang cukup fenomenal.

Kewajipan Melaksanakan Syariat

Mengambil kira realiti tersebut, perjuangan melaksanakan syariat harus didasarkan kepada *fiqh al awlawiyat*, perubahan yang menepati urutan keutamaan dengan mengenal pasti apa yang harus didahulukan dan apa yang perlu dikemudiankan. Perjuangan melaksanakan syariat juga harus menepati kaedah dan pendekatan *al tadarruj*, beransur-ansur, ‘subtle’ dan ‘gradual’. Minda umat keseluruhannya harus dipersiapkan untuk sedia menerima perubahan (hidup dalam kawalan syariat dan *hududullah*). Para penguasa perlu dipersiapkan dengan *political will*, tekad politik yang kental untuk melaksanakan syariat. Rakyat massa pula harus dipersiapkan dengan ilmu, kefahaman dan kesedaran keagamaan agar siap mendukung pelaksanaan syariat. Sesungguhnya suasana yang kondusif adalah keperluan utama menjayakan agenda perubahan. Dengan demikian, pelaksanaan syariat tidak akan berupa suatu pemaksaan ke atas masyarakat yang enggan (*reluctant society*) kerana jahil dan keliru. Sementara itu, mekanisme dan jentera pelaksananya juga harus dipersiapkan dengan tahap profesionalisme, kompetensi dan integriti yang tinggi. Tahap kemampuan yang sedemikian adalah syarat yang tidak boleh dikompromikan demi menjamin tercapainya objektif keadilan, mendidik serta

menginsafkan penjenayah, dan lebih penting daripada itu, dapat melindungi mangsa dan masyarakat seluruhnya. Memang demikianlah falsafah hukum dalam Islam, tidak seperti undang-undang rekaan manusia yang terkesan bersympati kepada penjenayah sehingga mengabaikan tanggungjawab melindungi korban. Akibatnya jenayah berleluasa, sedang masyarakat hidup dalam ketakutan.

Ternyata pelaksanaan hudud sebagai bahagian daripada pelaksanaan syariat bukan hanya urusan para fuqaha' dan ahli undang-undang, tetapi urusan kolektif pelbagai pihak: penguasa, ahli politik, pentadbir, pendakwah, pendidik, ilmuwan, cendekiawan dan lain-lain. Para penguasa harus berusaha menggunakan kuasa mereka sejauh yang dimungkinkan oleh realiti tempat, masa dan kemampuan. Pendakwah dan pendidik harus berjihad membina generasi dan umat Muslim yang komited, berjiwa dan berfikrah Islamiah. Para ilmuwan dan cendekiawan harus berjuang membasmi kejahlilan dan kekeliruan masyarakat tentang hakikat syariat termasuk hukum hudud.

Masyarakat umumnya harus disedarkan bahawa perjuangan mendaulatkan syariat tidak hanya sebatas melaksanakan hukum jenayah, tetapi mencakupi daerah yang lebih luas, meliputi segala usaha ke arah kehidupan berkualiti (*hayatan tayyibah*) yang penuh barakah, adil dan sejahtera, bermaruah dan berakhhlak mulia. Segalanya diperjuangkan secara terpadu, seiring dan sehaluan. Hukuman hudud ke atas pencuri misalnya, harus dilaksanakan seiring dengan perjuangan meningkatkan taraf hidup rakyat dan menegakkan prinsip keadilan sosial, pemerataan kuih negara, dan seterusnya memerangi amalan pembolotankekayaan negara oleh kaum kroni. Dengan demikian, hukuman hudud ke atas pencuri hanya dilaksanakan setelah mengambil kira konteks sosio-ekonominya. Andainya jenayah menceuri itu berlaku dalam keadaan kecukupan dan taraf hidup yang selayaknya (*reasonable*), wajarlah pelakunya dihukum hudud. Memang ia tidak layak hidup dalam masyarakat manusia yang beragama dan berbudaya.

Demikianlah hakikatnya, undang-undang jenayah Islam tidak dilaksanakan secara terpisah dari syariat keseluruhannya. Ia selamanya terkait dan terpadu dengan komponen-komponen syariat lainnya, termasuk komponen kerohanian seperti iman, taqwa, dan nilai-nilai akhlak mulia lainnya. Dalam masyarakat pengamal syariat secara utuh dan terpadu seperti itu tidak akan banyak kes jenayah yang berlaku. Gambaran tentang masyarakat yang penuh dengan potongan-potongan tangan yang berserakan akibat hukum hudud sebenarnya hanya imaginasi jahil dan mengada-ngada. Keadaan yang mengerikan seperti itu tidak pernah terjadi sepanjang sejarah pelaksanaan hukum hudud pada masa lalu. Dalam kaitan ini, terdapat catatan bahawa sepanjang sejarah generasi Islam seratus tahun pertama (dari *bi'thah* hingga pertengahan era Umawi) hukuman hudud zina hanya dilaksanakan sebanyak enam kali, sementara hukuman hudud ke atas pencuri dilaksanakan hanya empat kali sepanjang tempoh yang sama (seratus tahun).

Penutup

Perjuangan mendaulatkan syariat ketika ini terpaksa berhadapan dengan kenyataan bahawa Islam, terutama undang-undang jenayahnya telah lama dimomokkan dengan

pelbagai label negatif: kejam, *barbaric* dan menakutkan. Dalam kaitan inilah pentingnya usaha pemulihan citra Islam sebagai agama yang ramah dan pembawa rahmah. Islam tidak datang untuk mendera, tetapi untuk menyejahterakan (*aslim taslam*). Tanggapan negatif terhadap syariat di kalangan sebahagian umat Islam dan bukan Islam harus ditangani dengan usaha pencerahan, memberikan kefahaman menerusi pendekatan dialog yang meyakinkan dan penuh hikmah. Semua pihak, terutama warga bukan Islam seharusnya bersikap terbuka dan objektif dalam memahami dan mempersepsikan Islam. Untuk itu, mereka perlu mewaspada jebakan *Islamophobia* yang disebarluaskan oleh dalang-dalang konspirasi global.

Dalam masyarakat berbilang kaum dan agama seperti Malaysia, semangat toleransi antara agama harus sentiasa dipupuk dengan menyuburkan sikap saling hormat, termasuk mengakui hak umat Islam mengamalkan agamanya (aqidah dan syariat Islam), sebagaimana umat Islam menghormati agama lain dan mengakui hak pengikut-penganutnya mengamalkan agama masing-masing. Dalam hal ini, warga bukan Islam perlu memahami bahawa hak mengamalkan agama dalam konteks umat Islam adalah meliputi pengamalan hukum-hakam agama (Islam) dalam segala bidang, termasuk bidang hukum jenayah. Justeru, pelaksanaan hukum hudud di kalangan umat Islam adalah sebahagian daripada hak beragama dan hak mengamalkan agama anutan mereka. Warga bukan Islam tidak perlu berasa terganggu dengan pelaksanaan hukum tersebut kerana ini tidak melibatkan mereka dan tidak menjelaskan hak mereka untuk beramal dengan ajaran agama anutan mereka sendiri.

Sesuai dengan semangat toleransi antara agama, semua pihak harus menghentikan segala bentuk perlakuan dan pernyataan yang menghina dan mempersenda agama. Kenyataan-kenyataan sinis dan provokatif yang kadang-kadang diucap atau diungkapkan oleh media atau pemimpin masyarakat jelas tidak membina dan tidak mendidik, juga bertentangan dengan nilai-nilai kesopanan dan kesusilaan bangsa yang beradab dan bertamadun.

BAB 2

REALITI HUDUD DALAM KERANGKA POLITIKAL ISLAM KONTEMPORARI

Profesor Madya Dr. Zulkifli Hasan

“Sesungguhnya Syariah Islam itu binaan dan asasnya adalah atas segala hikmah dan kebaikan untuk manusia di dunia dan akhirat. Syariah Islam itu segalanya keadilan, kebaikan dan hikmat. Maka setiap perkara yang terkeluar dari keadilan kepada kezaliman, dari rahmat kepada yang berlawanan dengannya, dari kebaikan kepada kerosakan, dari hikmat kepada sia-sia maka ia bukan Syariat Islam sekalipun diberikan takwilan untuknya” (Ibn al-Qayyim).

Pendahuluan

Dunia Islam terus diuji dengan pelbagai cabaran dan permasalahan sama ada dari sudut politik, ekonomi, sosial mahupun budaya. Krisis yang berlaku di Timur Tengah seperti di Mesir, Tunisia, Libya, Syria, Iraq, Gaza, Yaman dan banyak lagi negara seakan membenarkan pandangan Bernard Lewis, sejarawan Amerika di dalam bukunya *The Crisis of Islam*. Bukan itu sahaja, krisis yang melanda umat Islam juga berlaku di luar dunia Arab sepetimana yang berlaku di Myanmar berkenaan dengan isu Rohingya, di Selatan Filipina berkaitan dengan nasib umat Islam Moro, di Selatan Thailand dan beberapa negara yang lain. Bernard Lewis telah menyatakan fakta-fakta kemunduran umat Islam dan mempersoalkan punca dan faktor utama yang menyumbang kepada keadaan itu.

Dalam keadaan yang getir ini dari sudut kemunduran ekonomi dan krisis pembangunan, masih ada lagi pihak yang dikatakan mewakili gerakan Islam berbicara mengenai perlaksanaan undang-undang Syariah khususnya hudud. Pelbagai laporan antarabangsa seperti *World Development Indicators*, *Democracy Index*, *World Governance Indicators*, *Corruption Perception Index*, *Global Competitiveness Index*, *OIC Economic Outlook* dan banyak lagi yang telah merekodkan status negara-negara Islam yang terkebelakang dalam segenap sudut membuktikan perkara ini dengan begitu jelas yang sememangnya tidak dapat dinafikan. Apa yang lebih menarik ialah terdapat golongan yang terus memperjuangkan perlaksanaan hudud bahkan percaya bahawa ia perlu diutamakan kerana perlaksanaannya mampu mengembalikan umat Islam di landasan yang sebenarnya dari semua sudut termasuk ekonomi dan politik. Ia seakan mempercayai bahawa kecuaian tidak melaksanakan hudud ini adalah antara punca kemunduran yang merupakan hukuman dari Tuhan.

Seiring dengan hasrat untuk membincangkan isu ini secara ilmiah dan jujur, penulis ingin membincarakan isu perlaksanaan hudud menurut perspektif Politikal Islam kontemporari. Kerap kali perbincangan mengenai hudud adalah bertemakan dari aspek fiqh atau hukum dan akidah yang akhirnya menimbulkan pelbagai permasalahan lain termasuk isu kafir mengkafir, agen yahudi, berfikiran sekular dan liberal dan sebagainya. Oleh itu, tema

utama perbincangan dalam artikel ini akan cuba mengelakkan unsur *excessive legalism* dan memfokuskan wacana mengenai realiti hudud dalam kerangka politikal Islam. Penting diingatkan bahawa makalah ini tidak menghuraikan konsep dan falsafah hudud serta hukum-hakam mengenainya secara mendalam, tetapi perbincangan akan lebih menjurus kepada aspek sosio-politik, realiti dunia masa kini, dinamika pandangan pemikir Islam kontemporari termasuk lontaran idea mengenai pendekatan yang sewajarnya dilakukan.

Memahami Dinamika Politikal Islam

Sebelum membicarakan realiti perlaksanaan hudud dalam konteks dunia pada hari ini, adalah amat penting untuk kita memahami dinamika politikal Islam secara menyeluruh. Usaha-usaha untuk memartabatkan perlaksanaan undang-undang Syariah memerlukan pertimbangan secara rasional bukan sahaja berlandaskan kepada tuntutan hukum semata-mata. Ini adalah selaras dengan falsafah Syariah itu sendiri yang sangat luas dan mengutamakan keadilan dengan mengambil kira realiti masyarakat. Ibn al-Qayyim menukilkan perkara ini dengan begitu jelas dengan menyatakan bahawa Syariah Islam itu binaan dan asasnya adalah atas segala hikmah dan kebaikan, keadilan, kebaikan dan hikmat.

Sekiranya diteliti kepada sejarah bermulanya wilayah-wilayah Islam dikuasai kuasa asing bermula sekitar 1757 sehingga 1919. Dalam tempoh ini sebanyak lebih kurang 92 wilayah Islam telah dijajah di bawah pemerintahan sama ada British, Itali, Perancis dan lain-lain negara. Namun begitu, kebangkitan dunia Islam yang telah berlaku susulan daripada arus kesedaran dan sumbangan gerakan Islam, setakat tahun 1995 sahaja, 65 wilayah Islam telah berjaya dikembalikan. Keadaan ini berlaku pastinya berfaktorkan kepada gerakan kebangkitan dan kesedaran Islam yang telah dicetuskan oleh individu dan institusi yang memperjuangkan pembaharuan seperti Hasan al-Banna, Abu Hasan Ali Nadwi, Abul A'la Maududi, Syed Ahmad Khan, Hamka, Pak Natsir, Abu Bakar Bakir, Jamaat Islami, Ikhwan al-Muslimin, el-Nahda dan Angkatan Belia Islam Malaysia (ABIM). Hal ini sangat dekat dengan dinamika politikal Islam yang ingin dibincangkan dalam artikel ini.

Politikal Islam adalah istilah yang semakin popular digunakan bagi merujuk kepada aliran pemikiran dan idea mengenai politik dan kaitannya dengan kehidupan masyarakat. Politikal Islam juga boleh ditakrifkan sebagai suatu bentuk ideologi yang menjadikan Islam sebagai landasan kehidupan sosio-politik individu dan masyarakat. Dalam erti kata lain, politikal Islam ini merujuk kepada bentuk aliran atau jenama pemikiran kepada himpunan fenomena berfikir yang berkembang dalam masyarakat Islam bermula di awal abad ke-20 sehingga hari ini. Dinamika politikal Islam ini didorong oleh cetusan semangat untuk reform *islah* (pembaikan), *tajdid* (pembaharuan), *sahwah* (kebangkitan), *ihya* (menghidupkan) dalam kehidupan masyarakat.

Wacana politikal Islam ini semakin berkembang subur seiring dengan perkembangan sosio-politik dunia Islam. Graham E. Fuller dalam bukunya *The Future of Politikal Islam* menggunakan istilah Politikal Islam dan Olivier Roy juga mengupas topik ini dengan

bukunya berjudul *The Failure of Political Islam*. Manakala Bernard Lewis, dalam beberapa karyanya banyak menyebut istilah *activist Islam*. Trevor Stanley yang juga banyak menulis mengenai dunia Islam dan menggunakan pakai istilah Politikal Islam. Walaubagaimanapun, wacana lebih awal dari itu mengenai perkembangan dunia Islam lebih menjurus kepada dimensi ketamadunan seperti Samuel Huntington dalam bukunya *Clash of Civilisation* dan *Clash of Fundamentalism* oleh Tariq Ali.

Bagi membicarakan topik Politikal Islam ini, terdapat juga istilah lain yang biasa disebut seperti Islam dan anti-Islam, Islam dan barat, *modernity*, *post-modernity*, *alternative modernity* dan *multiple modernity*, negara Islam, *al-hurriyyah*, model tadbir urus, *Islamism* dan *Post-Islamism* dan generasi baru politikal Islam. Penulis tidak bermaksud untuk menghuraikan setiap istilah-istilah ini tetapi merasakan adalah lebih penting untuk memfokuskan perbincangan dari aspek *Islamism* dan *Post-Islamism* dan Generasi Kedua Politikal Islam. Ini memandangkan usaha untuk memartabatkan perlaksanaan undang-undang Syariah ini adalah sangat dekat dengan dinamika wacana Islamisme (Generasi Pertama Politikal Islam) dan Pasca-Islamisme (Generasi Baru Politikal Islam) ini.

Generasi Baru Politikal Islam

Umumnya wacana politikal Islam adalah sinonim dengan istilah *Islamisme* dan *pasca-Islamisme*. Walaubagaimanapun, istilah ini bukanlah sesuatu yang diterima oleh semua dan ramai yang tidak bersetuju dengannya kerana ia dianggap sesuatu yang boleh membawa perspektif negatif kepada Islam itu sendiri. Berdasarkan faktor ini, penulis lebih cenderung untuk menggunakan istilah Generasi Awal Gerakan Pembaharuan untuk menggantikan *Islamist* dan Generasi Baru Politikal Islam sebagai *Post-Islamist*.

Islamisme merujuk kepada aliran pemikiran pembaharuan yang digagaskan oleh generasi awal kebangkitan Islam. Generasi pertama yang membawa gagasan kebangkitan Islam ini membawa satu aliran pemikiran yang bertindak balas dengan realiti pada waktu itu. Berdasarkan faktor wilayah Islam yang masih dibelenggu penjajahan dan di awal kemerdekaan, maka corak dan gaya pemikiran generasi awal gerakan pembaharuan ini ada yang bersifat radikal termasuk ada juga yang mempersoalkan sistem demokrasi yang dianggap sebagai *western construct*.

Setelah kemerdekaan dan berlakunya beberapa eksperimen generasi awal kebangkitan Islam, generasi kedua atau generasi baru politikal Islam telah mula membuat percaturan dan pendekatan baru. Reformasi dan revolusi di Mesir, Libya, Iran, Algeria dan beberapa negara lain, kesemuanya menghadapi masalah dari pelbagai aspek. Eksperimen Revolusi Tahrir di Mesir misalnya telah gagal dan ia telah digantikan dengan rejim yang lebih kejam dan zalim. Revolusi Iran juga adalah sesuatu yang mengecewakan. Reformasi menerusi projek Islamisasi yang cuba dibawa oleh pemerintah Pakistan dan Sudan juga gagal. Revolusi di Tunisia juga menghadapi pelbagai permasalahan. Reformasi di Iraq, Libya, Syria dan Yaman hanya menambahkan lagi kesengsaraan rakyat.

Asef Bayat dalam bukunya *Post-Islamism* membicarakan *Islamism* dan *Post-Islamism* dan realiti apa yang berlaku dalam dunia Islam. Beliau mentakrifkan *Post-Islamism*

sebagai “a condition where, following a phase of experimentation, the appeal, energy, symbols and sources of legitimacy of Islamism get exhausted, even among its once-ardent supporters. Learn from experiment”. Dalam erti kata lain, Asef Bayat menghuraikan konsep pasca-Islamisme ini sebagai bentuk aliran berfikir yang menghimpunkan corak dan gaya baru pemikiran golongan Islamis, pergerakan politik Islam dari segi sikap, pendirian dan kefahaman mereka terhadap realiti baru. Apa yang lebih menarik ialah Asef Bayat menghuraikan pasca-Islamisme sebagai sesuatu yang tidak sekadar suatu *condition* tetapi juga suatu projek. Ia adalah suatu percubaan yang sedar untuk merangka konsep dan strategi dalam dasar dan kaedah untuk menembusi Islamisme dalam lapangan sosial, politik dan intelek.

Walaupun ada yang berpandangan bahawa ulasan Asef Bayat mengenai pasca-Islamisme itu ada kebenarannya, penulis lebih suka untuk menggunakan istilah yang lebih sesuai iaitu Aliran Pemikiran Generasi Baru Politikal Islam. Berbanding generasi awal, generasi kedua kebangkitan Islam mempunyai pendekatan yang berbeza. Ia lebih bersifat pragmatik dan mengambil kira sistem dan realiti semasa yang ada bersesuaian dengan keadaan sosio-budaya, ekonomi dan politik sesebuah Negara. Generasi kedua politikal Islam ini lebih menekankan aspek pengadaptasian dengan realiti semasa. Eksperimen yang gagal dan pengalaman pahit generasi awal pembaharuan Islam di beberapa negara menjadikan generasi kedua ini lebih berhati-hati dan mengubah bentuk aliran pemikiran agar kebangkitan yang diimpikan akan tercapai menerusi pendekatan yang berhikmah.

Realiti Hudud Dalam Kerangka Politikal Islam Kontemporari

Berbeza dengan realiti politikal Islam di awal era pembaharuan Islam, aliran pemikiran politikal Islam kontemporari mengalami satu titik perubahan. Keadaan ini banyak disumbangkan oleh siri penulisan dan karya intelektual oleh sarjana kotemporari seperti Yusuf al-Qaradawi, Fahmy Huwaidi, Tariq Ramadan, al-Raysuni, Muhammad Imarah, Hasan Turabi, Rashid al-Ghannoushi dan lain-lain. Generasi baru politikal Islam kini lebih realistik dan mengambil pendekatan yang bersifat universal meraikan kepelbagaiannya. Malahan, aliran pemikiran ini tidak lagi berkisar hanya melaksanakan undang-undang Syariah tetapi lebih luas daripada itu. Ini selari dengan apa yang diungkapkan oleh Khurshid Ahmad yang menyatakan bahawa Islamisasi bukan hanya berkisarkan undang-undang Syariah tetapi ia lebih daripada itu. Ia mesti melalui proses tertentu, persepsi baru, komitmen, trasnformasi moral dan melibatkan masyarakat secara menyeluruh.

Bukan itu sahaja, sedikit kejayaan yang dipamerkan oleh golongan pembaharuan di Turki telah memberikan satu anjakan pemikiran di mana pendekatan yang lebih bersifat prorakyat, mengutamakan kebajikan, tadbir urus yang baik dan efisyen, politik yang stabil serta perkembangan ekonomi menjamin kepercayaan masyarakat. Revolusi Tahrir di Mesir dan Revolusi Jasmin di Tunisia secara jelas menunjukkan bahawa masyarakat lebih mengutamakan kebajikan dan keperluan asas dalam kehidupan berbanding perlaksanaan undang-undang Syariah. Kepercayaan dan sokongan masyarakat lebih bergantung kepada sumbangan kerja sosial dan program kebajikan dan bukan semata-mata retorik untuk menegakkan syiar Islam.

Generasi Baru Politikal Islam juga memahami dan akur bahawa sokongan yang mereka perlukan untuk melaksanakan agenda pembaharuan adalah menerusi sistem demokrasi dan ini termasuk cita-cita untuk melaksanakan hudud. Rashid al-Ghannoushi telah membuat pendekatan yang mengejutkan ramai pihak apabila tidak mendahuluikan pelaksanaan hudud dalam agenda pemerintahan di bawah parti el-Nahda walaupun telah memenangi pilihanraya. al-Ghannoushi berpandangan bahawa apa yang perlu didahuluikan ielah memperbaharui amalan demokrasi, *al-hurriyyah* dan negara yang bebas rasuah. Mana mungkin hudud dapat dilaksanakan sekiranya sistem yang diamalkan adalah korup dan dibelenggu masalah rasuah.

Ramai pemikir Islam kontemporari yang mengambil sikap berhati-hati dan kritis terhadap pelaksanaan hudud dalam kerangka politikal Islam hari ini. Walaupun ada yang menaruh harapan dan bersikap positif terhadap usaha melaksanakan hudud di beberapa buah negara Islam, apa yang berlaku adalah terdapatnya maksud dan tujuan lain yang sarat dengan cita-cita politik. Tariq Ramadan misalnya memberikan pandangan yang agak kontroversi apabila mencadangkan penangguhan perlaksanaan hudud dalam artikel beliau *An International call for Moratorium on corporal punishment, stoning and the death penalty in the Islamic World*. Ini juga disepakati oleh ramai sarjana lain seperti Jasser Auda dan Mohamad Salim el-Awa. Tariq Ramadan berpandangan bahawa suasana pada zaman ini yang dalam keadaan ‘syubhah’, ‘fitnah’ and ‘juhala’ merupakan faktor boleh ditangguhkan perlaksanaan hudud. Mohamed Salim el-Awa menyatakan bahawa hudud telah lebih 1000 tahun tidak dilaksanakan sepenuhnya di dunia Islam. Apa yang lebih menarik ialah beliau mengatakan hudud adalah ‘undang-undang yang ideal’ dan ia sesuai dilaksanakan dalam suasana ‘masyarakat yang ideal’. Ini disokong oleh Mustafa al-Zarqa sendiri di mana beliau berpandangan bahawa hukuman rejam telah lama tidak dilaksanakan dalam sejarah Islam.

Yusuf al-Qaradawi menekankan kepada konsep *awlawiyat*. Semasa rancangan temubual beliau dalam Aljazeera pada Disember 2011 bertajuk “Hudud Dalam Wacana Fiqh Masa Kini”, beliau berkata sebelum Nabi SAW melaksanakan hukum hudud, Baginda terlebih dahulu menegakkan Islam secara keseluruhannya iaitu menegakkan kehidupan Islam. Oleh itu, sebelum dilaksanakan hudud, tanggungjawab memenuhi keperluan makanan kepada mereka yang memerlukan, menyediakan pekerjaan kepada penganggur dan memberi pendidikan yang berkualiti perlu didahuluikan. Dalam erti kata lain, hudud berada dalam antara kategori terbawah dalam skima perlaksanaan undang-undang Syariah.

Syaikh Muhammad Abdullah al-Khatib, pengarang *Risalah al-Ta'lim, Syarh Usul al-'Isyreen* juga menyokong pandangan al-Qaradawi di mana beliau berpandangan hudud dengan syarat yang ketat dan syarat menyediakan keperluan asas kepada setiap individu sebelum melaksanakannya, datang pada kedudukan penghujung hukum hakam iaitu Islam dari segi perlaksanaan. Ini dibuktikan menerusi sunnah Rasulullah SAW yang menunjukkan sikap tidak cenderung untuk melaksanakan hukuman hudud walaupun berasaskan kepadan iqrar pengakuan yang melakukan kesalahan tersebut.

Menilai Semula Eksperimen Pelaksanaan Hudud Di Negara Islam

Perlaksanaan hudud dalam sejarah Islam masih menjadi tanda tanya. Sehingga kini, tidak banyak bahan ilmiah mahupun rekod-rekod perlaksanaannya yang boleh dirujuk. Sarjana Muslim seperti Muhammad Salim El-Awa dan Tariq Ramadan menyatakan bahawa hudud dilaksanakan sepenuhnya hanya dalam masa dua kurun selepas kewafatan Rasulullah SAW di mana khalifah selepas itu tidak lagi melaksanakan hudud sepenuhnya. Karya sejarah dan pengembaran sarjana Islam juga teramat sedikit merekodkan pelaksanaan hudud. Dalam masa yang sama, para sarjana kontemporari rataratanya juga tidak berpihak kepada kelompok yang ingin melaksanakan hukuman hudud pada waktu ini berdasarkan kepada realiti semasa.

Dari sudut arus kebangkitan Islam kontemporari, didapati perlaksanaan hudud tidak lagi menjadi agenda utama. Gerakan Islam seperti Hamas, Ikhwan al-Muslimin, el-Nahda, Jamaat Islami, Nahdatul Ulama, Muhammadiyah dan lain-lain di seluruh dunia menangguhkan perbincangan mengenai hudud dan mengutamakan perlaksanaan Islam dalam aspek yang lain seperti pembangunan ekonomi, tadbir urus, pendidikan dan sosio-politik. Jamaat Islami misalnya di awal perlaksanaan hudud di Pakistan menyokong pemerintah tetapi akhirnya menarik sokongan kerana mendapati ia tidak memenuhi aspirasi yang diinginkan.

Berdasarkan kajian yang dilakukan, daripada 196 negara di bawah Pertubuhan Bangsa-bangsa Bersatu (PBB) dan 57 negara Islam di bawah OIC, didapati hanya 10 negara yang melaksanakan dan cuba melaksanakan hudud. Bermula 1972 hingga hari ini terdapat 10 negara yang cuba melaksanakan hudud iaitu Libya, Pakistan, Iran, Sudan, Afghanistan, Nigeria Utara, UAE, Malaysia (Kelantan dan Terengganu) dan terkini Brunei dan Aceh. Negara-negara Islam yang besar seperti Indonesia (Hanya wilayah Aceh cuba untuk melaksanakan hudud), Mesir, Turki dan Tunisia, tidak melaksanakan hudud. Malahan, Turki adalah satu-satunya Negara Islam yang telah memansuhkan hukuman mati.

Pakistan

Setelah merampas kuasa daripada Zulfikar Ali Butho, Jeneral Zia ul Haq telah melaksanakan projek Islamisasi bagi mendapatkan legitimasi politik. Beliau telah melaksanakan polisi sebagai ‘*gradual Islamisation reforms*’ iaitu reformasi Islamisasi secara berperingkat di Pakistan. Proses Islamisasi ini berlaku secara berperingkat iaitu dimulakan dengan pengkanunnan undang-undang, penstrukturran Mahkamah Syariah dan Penubuhan Mahkamah Syariah Persekutuan.

Islamisasi undang-undang melibatkan pengenalan undang-undang hudud dan penstrukturran semula sistem kehakiman. Undang-undang yang diluluskan termasuk empat undang-undang mengenai hudud iaitu *Pakistan The Offences Against Property Ordinance-theft and armed robbery. The Offence of Zina Ordinance relates to the crime of rape, abduction, adultery and fornication. The Offence of Qazf Ordinance relates to a false accusation of Zina, the Prohibition Order prohibits use of alcohol and narcotics* dan *the Execution of Punishment of Whipping Ordinance*. Manakala sistem mahkamah pula

dirombak dengan memperkenalkan Mahkamah Syariah Persekutuan yang dianggotai oleh lima hakim latarbelakang undang-undang sivil dan tiga orang ulama.

Pada peringkat awal perlaksanaan, parti Islam memberikan sokongan termasuk Jamaat Islami. Abu A'la Maududi sendiri mengungkapkan usaha ini sebagai '*the renewal of the covenant between the government of Pakistan and Islam*'. Namun begitu, setelah menyaksikan pelbagai permasalahan dalam perlaksanaannya termasuk isu birokrasi dan politik, Jamaat Islami akhirnya menarik balik sokongan mereka dan mengkritik pemerintah kerana gagal untuk membuat perubahan secara bijaksana. Kesemua undang-undang berkaitan hudud ini akhirnya dihentikan pelaksanaannya oleh kesemua Presiden Pakistan selepas Jeneral Zia Ul Haq. Malahan, Presiden Musharraf telah merombak kesemua Ordinan berkenaan hudud.

Terdapat pelbagai isu dalam perlaksanaan hudud di Pakistan seperti yang dilaporkan oleh badan-badan atarabangsa. *The Pakistan Commission of Inquiry for Women Report of 1997* pernah merekodkan beberapa kes kontroversi yang melibatkan persoalan keadilan kepada pihak tertuduh. Sebagai contoh, kes Safia Bibi, seorang remaja perempuan yang telah dirogol dan mengandung yang akhirnya terpaksa menempuh proses mahkamah yang lama sebelum dapat dibebaskan daripada tuduhan berzina. *The Human Development in South Asia Report 2000* juga merekodkan bahawa golongan yang ramai dibicarakan dalam kes hudud di Pakistan adalah wanita. Pada 1980, 70 wanita telah dipenjarakan di Punjab sementara menunggu proses perbicaraan. Pada 1988, angka ini melonjak kepada 6,000. Antara tahun 1980-1987 Mahkamah Syariah Persekutuan telah mendengar rayuan kes pertuduhan zina sebanyak 3399 yang melibatkan majoritinya adalah wanita. *The Human Rights Commission of Pakistan* menganggarkan bahawa pada 2002 lebih 2200 wanita di Pakistan telah disabitkan kesalahan hudud.

Setelah diteliti, permasalahan pelaksanaan hudud wujud kerana masyarakat melihat reformasi undang-undang Syariah yang ingin dilakukan adalah bersifat rekaan dan '*artificial*'. Terlalu banyak perbincangan yang membantutkan perlaksanaannya dan peranan institusi yang terlibat adalah sangat longgar. Golongan birokrat yang masih sebatи dengan undang-undang sekular juga telah menekan usaha Islamisasi ini. Mereka ini mendominasi pentadbiran negara dan menjadi antara penghalang utama pelaksanaan Syariah masyarakat semakin sangsi apabila gerakan Islam seperti Jamaat Islami telah mengisyiharkan menarik sokongan kepada pemerintah.

Wujud juga permasalahan dari sudut kewibawaan hakim, ketelusan sistem kehakiman, pentafsiran undang-undang, penguatkuasaan dan *political will* yang akhirnya menimbulkan pelbagai kritikan daripada ramai pihak. Tanzilur Rahman, Ketua Mahkamah Tinggi Syariah Pakistan menyatakan bahawa antara kegagalan pelaksanaan Syariah adalah kerana hakim-hakim yang tidak berwibawa dan ini menyebabkan kerap berlaku kesilapan dan penghakiman. Selain daripada itu, ketiadaan satu kodifikasi perundangan jenayah Islam yang terperinci dari semua mazhab fiqh juga telah menimbulkan ketidakseragaman amalan undang-undang yangmencetuskan permasalahan dari sudut keadilan dan proses mendapatkan keadilan.

Kegagalan perlaksanaan undang-undang Syariah di Pakistan juga adalah berdasarkan kepada faktor kurangnya sokongan ulama dan gerakan Islam. Ini memandangkan projek Islamisasi undang-undang yang digagaskan oleh Presiden Zia Ul Haq itu bukan sesuatu yang datang daripada ulama atau gerakan Islam tetapi seorang Panglima tentera. Rakyat tidak begitu memahami Islam dan faktor kestabilan politik juga menjadi halangan kepada perlaksanaan hudud. Mian Tufail Muhammad, tokoh pimpinan Jamaat Islami sendiri pernah menyuarakan pandangannya bahawa undang-undang mengenai hudud di Pakistan yang telah diluluskan oleh kerajaan Zia Ul Haq adalah selari dengan al-Quran dan al-Sunnah tetapi apa yang menjadi permasalahannya ialah dari segi perlaksanaannya. Berlawanan dengan apa yang sepaututnya berlaku setelah hudud dilaksanakan, kesalahan hudud seperti mencuri, berzina semakin hari semakin bertambah dan menjadi krisis sosial dalam masyarakat. Ia sama sekali tidak mencapai aspirasi dan *maqasid* perlaksanaan Syariah itu sendiri.

Sudan

Arus politikal Islam di Sudan juga menarik untuk dianalisis. Projek Islamisasi yang diperkenalkan oleh Presiden Jaafar Numeiri menerusi idea pemikir terkenal Hasan Turabi juga telah cuba melaksanakan hudud. Kesedaran undang-undang Islam masyarakat di Sudan juga secara umumnya adalah agak baik menerusi peranan yang dimainkan *Islamic Front Charter*. Pada 1976, Presiden Jaafar Numeiri telah melakukan rekonsiliasi politik dengan parti Islam dan antara hasilnya adalah idea perlaksanaan hudud. Hasan Turabi telah dilantik mengetuai Jawatankuasa khusus untuk mengkaji undang-undang ini dan beliau juga telah dilantik sebagai peguam Negara Sudan pada 1981. Pada 1983, Jaafar Numeiri telah meluluskan undang-undang untuk memudahkan perlaksanaan Syariah.

Setelah undang-undang Syariah ini diluluskan, apa yang berlaku ialah hakim-hakim berpengalaman tidak bersedia melaksanakan undang-undang ini kerana mendapati banyak kekurangan dan kelemahan. Kritikan ini tidak diambil secara serius malahan hakim-hakim kanan ini telah digantikan dengan hakim-hakim muda yang kurang terlatih. Akhirnya, pelbagai permasalahan berlaku. Lebih merumitkan keadaan, Hasan Turabi telah memutuskan hubungan dengan Presiden Jaafar Numeiri yang membawa kepada penangkapannya pada Januari 1985. Lebih merumitkan keadaan, berlaku lagi rampasan kuasa pada April 1985 oleh Jeneral Swadihab. Dengan segala macam permasalahan, Sudan selepas itu terus membekukan perlaksanaan hudud.

Jeneral Bashir yang merampas kuasa pada 1989 walaubagaimanapun telah mengeluarkan arahan undang-undang hudud untuk dilaksanakan hanya di Utara Sudan, manakala Bahagian Selatan Sudan dikecualikan. Undang-undang hudud ini merangkumi hampir kesemua kesalahan hudud seperti murtad, mencuri, merompak, memberontak, berzina, dan *qazaf* dan diletakkan di bawah Kanun Keseksaaan Sudan 1991.

Terdapat beberapa laporan yang merekodkan perlaksanaan hudud di Sudan. *The UN Special Rapporteur on Sudan* membuat kesimpulan bahawa hudud yang dilaksanakan di Sudan adalah *cruel, inhuman and degrading punishment*. Boleh dikatakan perlaksanaan hudud di Sudan dilakukan dalam keadaan kacau bilau. Presiden Jaafar Numeiri sendiri

dikatakan muncul di televisyen dan mengisyiharkan bahawa Syariah akan dilaksanakan sepenuhnya di Sudan tanpa persediaan teliti dari aspek pelaksanaan, penguatkuasaan termasuk sistem kehakiman. Muddathir Abdel Rahim, ilmuwan Sudan yang pernah berkhidmat sebagai penasihat kepada Jaafar Numeiri menyatakan bahawa perlaksanaan syariat Islam di Sudan gagal dilaksanakan secara adil kerana faktor kelemahan pelaksana dan pemerintah. Sebagai contoh, agak mengejutkan tetapi benar Timbalan Hakim Besar Sudan, Abdul Rahman Sharfi membuat satu pengumuman bahawa doktor-doktor enggan memotong tangan penjenayah yang disabitkan oleh mahkamah akan didakwa dan hakim-hakim akan dilatih untuk melaksanakan hukuman tersebut.

Punca utama permasalahan perlaksanaan hudud di Sudan merujuk kepada kestabilan politik ditambah pula dengan krisis ekonomi dan kebuluran. Rampasan kuasa dan permusuhan politik juga menjadi masalah utama di mana ia mempengaruhi keseluruhan sistem pentadbiran dan sistem keadilan. Di samping itu, tentang dari bahagian selatan Sudan terhadap perlaksanaan undang-undang Syariah juga menyumbang kepada kesulitan perlaksanaannya. Bukan itu sahaja, parti sekular seperti *Nasserist*, *Baathist*, *Liberal Centrist* dan tentang daripada kelompok Kristian menambahkan lagi permasalahan ini. Kesemua realiti ini menjadikan perlaksanaan hudud di Sudan sebagai sesuatu yang gagal dan tidak memenuhi aspirasi Syariah itu sendiri.

Iran

Perlaksanaan hudud di Iran adalah sedikit berbeza dengan negara-negara Islam lain yang cuba dan pernah melaksanakannya. Ini berikutan perbezaan fahaman iaitu majoriti rakyat Iran adalah bermazhab Syiah. Sebelum Revolusi, Iran dianggap sebagai sekutu Amerika yang paling akrab. Revolusi Iran yang dipimpin Ayatollah Khomeinei pada 1978 walaubagaimanapun telah membuka lembaran baru kepada politik Iran. Antara perubahan yang dibawa oleh Khomeinei ialah memperkenalkan undang-undang Syariah berdasarkan mazhab Syiah.

Berbeza dengan mazhab sunni, Iran menggunakan konsep *wilayatul faqih* di mana Ayatollah selaku pemimpin tertinggi agama boleh mengeluarkan fatwa untuk mengisyiharkan sebarang undang-undang sebagai tidak sah. Ini dinyatakan dengan jelas dalam artikel 4 dan 170 Perlembagan Iran 1979. Khomeinei telah mengisyiharkan bahawa semua undang-undang yang tidak selari dengan Syariah mengikut acuan Syiah dianggap tidak sah. Sebarang undang-undang yang berlawanan dengan Syariah tidak boleh dikuatkuaskan dan Syariah adalah undang-undang tertinggi negara.

Dari aspek hudud dan undang-undang jenayah, Kanun Keseksaan Iran memperuntukkan semua kategori kesalahan hudud. Iran mempunyai undang-undang jenayah Islam yang komprehensif yang telah diluluskan oleh Jawatankuasa Hal Ehwal Undang-undang, Majlis atau Parlimen Iran pada 30 Julai 1991. Ia merangkumi hampir semua kesalahan hudud, *qisas* dan *takzir*.

Masalah utama perlaksanaan hudud di Iran ialah dari sudut kefahaman fiqh dan struktur negara. Umpamanya, undang-undang boleh ditentukan oleh Ayatollah sebagai pemimpin tertinggi. Konsep *wilayatul faqih* juga tidak terpakai kepada dunia Islam yang lain. Di

samping itu, terdapat pelbagai kelemahan dan permasalahan perlaksanaan undang-undang Syariah sama ada dari sudut penguatkuasaan mahupun sistem kehakiman itu sendiri termasuk isu hak asasi manusia. Oleh itu, pelaksanaan undang-undang Syariah di Iran bukanlah sesuatu yang boleh dijadikan model perlaksanaan hudud bagi dunia Islam.

Nigeria

Hudud telah dilaksanakan di 12 wilayah di Nigeria. Setelah diluluskan pemerintah, undang-undang hudud telah dilaksanakan dengan infrastruktur keadilan sedia ada. Tanpa ada banyak penambahbaikan dari sudut infrastruktur keadilan ini, perlaksanaan hudud di 12 Wilayah di Nigeria ini mengalami pelbagai permasalahan. Ini diakui sendiri oleh hakim-hakim dan penyelidik yang mengkaji sistem keadilan Syariah di Nigeria.

Amnesty International for the 1st World Congress Against the Death Penalty melaporkan bahawa hukuman mati yang dilaksanakan di Sudan kebanyakannya melibatkan kes zina khususnya bagi kes yang melibatkan wanita mengandung yang tidak berkahwin. Hakim Ibrahim Bukar, Ketua Hakim Mahkamah Tinggi, Abuja, Nigeria menyatakan bahawa sistem perundangan Syariah diperkenalkan secara tergesa-gesa dan lebih berfaktorkan keuntungan politik. Aminu Adamu Bello, University of Abuja yang menjalankan kajian hudud di Nigeria melaporkan bahawa ramai yang tertuduh sedang menunggu hukuman potong tangan dan rejam dan ramai juga telah berada dalam penjara lebih kurang tujuh tahun tanpa pengesahan atau sebaliknya terhadap hukuman mereka oleh kerajaan negeri. Ini berikutan Kerajaan negeri berpandangan bahawa hakim-hakim Mahkamah Syariah telah menjatuhkan hukuman-hukuman itu dengan tergesa-tergesa tanpa mematuhi proses perundangan. Pengenalan keadilan jenayah Syariah di Nigeria, tidaklah boleh dianggap sesuatu yang boleh dijadikan contoh kepada perlaksanaan hudud pada waktu ini.

Arab Saudi

Perlaksanaan hudud di Arab Saudi telah dilaksanakan agak lama. Al-Dawalibi, Menteri Keadilan Arab Saudi menyatakan bahawa hudud telah membawa keamanan dan kemakmuran. Sebelum itu, apabila negara teluk melaksanakan “*French inspired penal code*” di bawah kerajaan Uthmaniah, jemaah haji dikatakan tidak selamat. Setelah perlaksanaan hudud, keadaan sama sekali berubah di mana pemindahan wang dari tempat ke satu tempat lain dilaksanakan dengan kereta biasa tanpa ada pengiring. Bukan itu sahaja, ia telah menurunkan kadar jenayah dengan begitu efisyen. Selama tujuh tahun tiada hukuman potong tangan dijalankan di mana antara 1981-1991 hanya terdapat 90 kes berkaitan kesalahan mencuri dan hukuman potong tangan dilaksanakan.

Walaupun dari satu sudut, perlaksanaan hudud memberikan kesan yang baik kepada masyarakat. Masih terdapat pelbagai permasalahan dan isu yang membelenggu. Pelaksanaan hudud di Arab Saudi mudah dimanipulasi berikutan peruntukan undang-undang yang tidak jelas dan kabur. Sebagai contoh, kesalahan *hirabah*- ditaksirkan sebagai *causing corruption on earth*. Peruntukan ini adalah sesuatu yang sangat kabur dan ini membuka peluang kepada pihak tertentu untuk memanipulasikannya. Selain daripada itu, struktur dan sistem pentadbiran negara juga menjadi tanda tanya diiringi

dengan isu hak keadilan yang saksama kepada semua lapisan masyarakat. Arab Saudi juga terkenal dengan beberapa amalan yang tidak menepati hak asasi manusia. Oleh itu, perlaksanaan hudud di Arab Saudi juga bukanlah sesuatu yang boleh dijadikan model bagi negara Islam lain.

Brunei

Negara yang terkini cuba melaksanakan hudud secara menyeluruh ialah Brunei. Pada 22 Oktober 2013, Kerajaan Brunei Darussalam telah mewartakan Perintah Kanun Hukuman Jenayah Syariah 2013 dengan tujuan untuk melaksanakan hukuman hudud dan *qisas*. Perintah ini masih belum dikuatkuasakan kerana ia akan dilaksanakan secara berperingkat. Sementara pelaksanaan hudud belum dilaksanakan, peruntukan-peruntukan undang-undang sedia ada termasuk Kanun Keseksaan berjalan seperti biasa dan kes-kes itu akan terus dibicarakan oleh Mahkamah Sivil. Ini kerana kerja-kerja mengemaskini undang-undang berkaitan seperti acara jenayah, undang-undang keterangan dan lain-lain masih belum selesai.

Dari aspek sosio-ekonomi, Brunei mungkin antara negara yang paling sesuai untuk dilaksanakan hudud. Ini berikutan taraf hidup, kedudukan ekonomi dan budayanya yang sinonim dengan Islam. Namun begitu, sistem politiknya mungkin menimbulkan sedikit persoalan. Oleh kerana kerajaan Brunei adalah satu sistem beraja mutlak, Sultan mempunyai kuasa mutlak eksekutif dan perundangan. Kuasa Baginda mengatasi peruntukan-peruntukan Perlembagaan dan Baginda boleh meminda Perlembagaan dan juga membuat undang-undang. Ini menimbulkan tanda tanya sejauh mana *legitimacy* dan kedudukan undang-undang Syariah yang telah diluluskan itu. Bukan itu sahaja, persoalan mengenai kesaksamaan hak dari sudut undang-undang juga masih menjadi isu. Masih terlalu awal untuk membuat analisa terhadap perlaksanaan hudud di Brunei kerana ia masih di peringkat awal dan belum dilaksanakan. Mungkin selepas ia dilaksanakan sepenuhnya seperti yang dirancang akan dapat memberikan pengajaran agar dapat menjadi negara yang melaksanakan hudud dengan berkesan.

Hudud Dalam Konteks Politikal Islam di Malaysia

Perkembangan Hudud Di Malaysia

Hudud adalah antara isu yang sentiasa ‘segar’ menjadi buah mulut masyarakat di Malaysia. Keprihatinan masyarakat Muslim di Malaysia yang mewakili peratusan tertinggi agama di Malaysia mungkin adalah antara faktornya. Mengikut statistik yang dikeluarkan oleh Jabatan Perangkaan Malaysia, jumlah penganut Islam di Malaysia kini mencecah 61.3%. Selain itu, hudud turut menjadi isu ‘panas’ dalam kalangan parti-parti politik di Malaysia terutamanya ketika Pilihanraya Umum. Dengan pengaruh media massa yang ada, ia seumpama tidak luput dari kamus perbualan rakyat Malaysia.

Mutakhir ini, perbincangan mengenai perlaksanaan hukuman hudud kembali mendapat tempat di media massa. Pelbagai pihak tampil memberi kenyataan bagi menzahirkan pendirian mereka terhadap pelaksanaan hukuman hudud di Malaysia. Ada yang menyokong dan tidak ketinggalan juga yang menentang dengan memberi pelbagai alasan.

Sebagaimana biasa ahli-ahli politik juga turut serta dalam perbahasan ini dan seolah-olah menjadikan isu ini isu politik.

Cadangan pelaksanaan hudud mula ditimbulkan oleh kerajaan Kelantan yang ketika itu ditadbir oleh Parti Islam SeMalaysia (PAS). Ia adalah berikutan kelulusan Rang Undang-Undang Kanun Jenayah Syariah (ii) 1993 Kelantan (RUU KJS) di negeri itu pada tahun 25 Disember 1993 oleh Dewan Undangan Negeri Kelantan secara sebulat suara. Ia mendapat respon daripada pelbagai pihak termasuk Perdana Menteri Malaysia pada ketika itu, Tun Dr. Mahathir Mohamad. Tun telah menghantar sepucuk surat bertarikh 8 Jun 1994 kepada Menteri Besar Kelantan pada ketika itu, Tuan Guru Dato' Bentara Nik Abdul Aziz Nik Mat membantah enakmen berkenaan.

Isu hudud sekali lagi menjadi tajuk utama di dada akhbar apabila Dewan Undangan Negeri (DUN) Terengganu meluluskan Rang Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah pada 8 Julai 2002. Bagi menzahirkan lagi kesungguhan mereka, kerajaan Terengganu diwakili Menteri Besarnya pada ketika itu, Dato' Seri Tuan Guru Haji Abdul Hadi Awang telah mempersesembahkan Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Hudud dan Qisas) 2002 kepada Kebawah Duli Yang Maha Mulia Al-Wathiqu Billah Tuanku Al-Sultan Mizan Zainal Abidin di Istana Badariah pada 25 Julai 2002.

Isu ini tidak terhenti begitu sahaja apabila kerajaan Kelantan bercadang membawa satu rang undang-undang persendirian (*private bill*) berkaitan dengan isu Enakmen Kanun Jenayah Syariah (2) 1993 ke Parlimen. Menteri Besar Kelantan Ustaz Datuk Ahmad Yakob berkata perkara itu diputuskan dalam mesyuarat exco sebagai menyahut seruan Menteri di Jabatan Perdana Menteri, Datuk Seri Jamil Khir Baharom bahawa pusat bersedia membantu Kelantan melaksanakan undang-undang itu.

Kerajaan Kelantan telah menyiapkan satu rang undang-undang persendirian (*private bill*) yang akan dibawa ke sidang Parlimen bagi mendapat kebenaran untuk Kelantan melaksanakan undang-undang tersebut seperti yang diperuntukkan Perkara 76 (A) Perlembagaan Persekutuan. Satu rang undang-undang persendirian juga akan dibawa bagi meminda Akta Mahkamah Syariah (Bidangkuasa) 1965 bagi memberi bidang kuasa yang lebih luas kepada Mahkamah Syariah Negeri Kelantan untuk membolehkannya lebih berbidangkuasa.

Walaubagaimanapun, PAS akhirnya menangguhkan cadangan untuk membentangkan rang undang-undang persendirian bagi membolehkan undang-undang hudud dilaksanakan di Kelantan. Keputusan itu dicapai pada mesyuarat Jawatankuasa Kerja PAS Pusat pada Mei 2014 dan diumumkan Presidennya, Datuk Seri Abdul Hadi Awang. Menurut beliau, keputusan itu dibuat susulan pembentukan Jawatankuasa Teknikal oleh kerajaan Pusat dan kerajaan Kelantan yang bersetuju untuk meneliti semula isu-isu teknikal berkaitan pelaksanaan hukum hudud di bawah Enakmen Kanun Jenayah Syariah II Negeri Kelantan 1993. Hingga kini, usaha ini masih menjadi tanda tanya kerana tiada perkembangan positif daripada pihak kerajaan untuk bekerjasama merealisasikan hasrat PAS ini.

Realiti Sosial, Ekonomi, Budaya Politik dan Perundangan di Malaysia

Proses pelaksanaan syariah harus mematuhi kaedah-kaedah perubahan yang realistik dan strategik. Antara realiti yang harus diambil kira termasuklah hakikat bahawa pelaksanaan Syariah dalam konteks ketika ini diperjuangkan menerusi proses demokrasi, dan dalam kerangka perlembagaan negara. Sistem Raja Berpelembagaan yang berasaskan kepada demokrasi ala *westminster* merupakan realiti yang perlu diberikan perhatian. Kedudukan institusi Raja dan sistem pentadbiran agama Islam yang bercirikan kenegerian pastinya sesuatu yang bakal menimbulkan polemik dan permasalahan.

Dari sudut Perlembagaan, umumnya tiada peruntukan yang menolak penggunaan prinsip Islam dan ketinggian Perlembagaan tidak sama sekali menjadi kekangan kepada perlaksanaan hudud. Hujah bahawa Malaysia adalah sebuah negara sekular juga bukanlah sesuatu yang konklusif malahan boleh dipersoalkan. Ini memandangkan bahawa sifat sekular negara boleh sahaja dinafikan dengan beberapa peruntukan dalam perlembagaan sendiri. Oleh itu, dari sudut perundangan, hudud berpotensi untuk dilaksanakan dalam kerangka sedia ada sama ada ia dikanunkan sebagai undang-undang jenayah umum atau jenayah khusus berkaitan dengan kesalahan jenayah Syariah.

Penting juga untuk kita menulusuri sejarah perlaksanaan undang-undang Syariah di Malaysia sebagai asas kepada relevan ianya dilaksanakan. Rujukan sejarah Melayu nusantara menunjukkan tiada rekod jelas perlaksanaan hudud di Tanah Melayu hatta kerajaan Melaka dan kerajaan melayu lain. Tidak dapat dibuktikan secara jelas secara perlaksanaan menyeluruh hudud di Tanah Melayu. Apa yang diketahui, sebahagian hukuman hudud pernah dilaksanakan bersama dengan undang-undang Adat seperti Undang-undang Melaka, Undang-undang Laut Melaka, Undang-undang Pahang dan lain-lain. Undang-undang jenayah Islam ini telah dilaksanakan dengan mengambil kira realiti sosio-budaya masyarakat pada waktu itu.

Selain itu, perjuangan ke arah perlaksanaan hudud di Malaysia juga perlu mengambil kira faktor jamak bangsa. Di tengah masyarakat majmuk, dan di tengah suasana wujudnya masalah *al ummiyyat al diniyyah* atau gejala “buta agama” yang cukup fenomenal. Kajian yang dijalankan Merdeka Centre pada 2014 terhadap 1600 responden masyarakat Melayu kawasan bandar mendapati bahawa 33% bersetuju hudud dilaksanakan manakala 44% negatif dan 58% belum bersedia menerima pelaksanaan hudud. Pada 2015, menerusi 1008 responden, kajian mendapati 84% responden bersetuju untuk kerajaan PAS untuk menumpukan bantuan banjir dan bukan perlaksanaan hudud.

Dari aspek dinamika politik apabila merujuk usaha untuk membawa usul persendirian bagi mencadangkan rang undang-undang ke arah perlaksanaan hudud di Kelantan, umumnya amalan politik dan peraturan mesyuarat Majlis Mesyuarat Dewan Rakyat seakan menimbulkan keraguan kebolehpercayaan ia akan berlaku. Peruntukan undang-undang dan peraturan mesyuarat mengkehendaki ahli Parlimen PAS meminta kebenaran Kerajaan bagi menaikkan usul ahli persendirian dan ini memerlukan sokongan majoriti mudah ahli parlimen. Hasrat PAS untuk mengharapkan Barisan Nasional membawa usul

ini adalah sesuatu yang sukar dan ia tidak pernah berlaku. Bukan itu sahaja, ia adalah di luar amalan politik Malaysia.

Sejarah telah membuktikan bahawa beberapa isu sensitif seringkali memberikan keuntungan kepada parti politik. Ini juga berlaku terhadap realiti hudud di Malaysia. Parti Pemerintah dilihat konsisten menggunakan isu hudud ini untuk terus meraih sokongan dan memporakperandakan pakatan pembangkang sedangkan secara jelasnya menurut pemerhatian mereka tidak mempunyai niat untuk melaksanakannya. Parti PAS yang terkenal dengan perjuangannya untuk melaksanakan hudud kerap kali terpedaya dan tergoda dengan janji manis parti pemerintah seperti apa yang berlaku sebelum ini. Ini terbukti sehingga hari ini, parti pemerintah tidak mengambil sebarang inisiatif untuk mengangkat usul ahli persendirian bagi membolehkan kerajaan PAS Kelantan melaksanakan hudud. Malahan, pelbagai dolak dalih serta alasan dibuat bagi menggagalkan aspirasi tersebut.

Penting juga untuk meneliti aspek sosio-ekonomi rakyat Malaysia. Menurut *McKinsey Global Institute*, hutang isi rumah telah meningkat di mana nisbah GDP dengan hutang isirumah adalah sebanyak 146% iaitu lebih tinggi daripada Amerika Syarikat (99%) dan UK (133%). Hutang Kenderaan dan pendidikan menyumbang sebahagian besar daripada beban hutang ini. Kemiskinan semakin meningkat di mana pada 2007, ia mencapai, 17.4%, 2009, (19.3%), 2012, (20%). Institut Penyelidikan Ekonomi Malaysia pula mencatatkan bahawa selepas tiga dekad pelaksanaan Dasar Ekonomi Baru, 75% pendapatan isi rumah di bawah RM2,000 sebulan adalah Bumiputra. Kemiskinan tegar juga meningkat kepada 1.7% pada 2014. Peratus ini adalah berdasarkan Paras Garis Kemiskinan (PGK) iaitu RM760 Semenanjung, Sarawak RM910 dan Sabah RM1050. Kadar kemiskinan tegar di Malaysia sebenarnya berada di tahap 24.3% sekiranya PGK dinaikkan kepada RM1,500 sebulan.

Selain itu, pengangguran juga semakin hari semakin meningkat. Jabatan Statistik Negara merekodkan bahawa pengangguran meningkat secara ketara. Sebagai contoh, pada Januari 2015 bilangan penganggur hanya sekitar 32,200 dan angka ini meningkat dengan mendadak pada Februari 2015 kepada 455000. Ketidaksamarataan ekonomi juga perlu diberikan perhatian. Muhammad Abdul Khalid dalam bukunya *the Colour of Inequality* telah membicarakan aspek ini dengan mendalam. Terdapat banyak fakta yang mengejutkan seperti lebih 50% rakyat Malaysia tidak memiliki aset kewangan dan sebahagian besar iaitu 74% orang Islam tidak mempunyai harta isi rumah. Kesemua faktor sosio-ekonomi masyarakat juga sangat penting untuk dipertimbangkan bagi melaksanakan hudud di Malaysia. Ia bukan bermakna sebagai satu alasan untuk tidak melaksanakannya, tetapi pertimbangan yang sangat signifikan bagi memastikan ia boleh dilaksanakan dengan berhikmah dan berkesan.

Hikmah Penentu Masa Depan Pelaksanaan Hudud

Syariah adalah satu sistem yang boleh mengatur segala dimensi kehidupan manusia, hubungan dengan Tuhan dan hubungan dengan manusia sebagaimana yang diperincikan dalam pelbagai disiplin ilmu seperti *'ibadat, munakahat, mu'amalat* dan *jinayat*. Hudud

hanyalah sebahagian kecil daripada Syariah. Adalah amat penting untuk kita memahami hudud sebagai tuntutan syariat, dan ia berperanan lebih kepada pencegahan, pendidikan dan bukan menghukum.

Dengan demikian, konsep pelaksanaan hudud harus difahami dalam pengertian luas, termasuk dimensi hukum-hakamnya, semangatnya, akhlaknya, dan *maqasidnya* iaitu objektif pemeliharaan agama, jiwa, akal, keturunan dan harta. Hudud juga bukanlah sesuatu yang bertentangan dengan hak asasi manusia. Cherif Bassouni merumuskan bahawa Syariah sangat mempertahankan hak asasi dengan mengatakan bahawa “the basic principles of Islamic criminal justice and the accused’s rights are well articulated and developed in the various jurisprudential schools, and some are more liberal than others. They correspond to many international human rights standards”. Begitu juga dengan Sam, S. Souryal dan Dennis W. Potts ketika membicarakan hukuman hudud bagi kesalahan mencuri menyatakan bahawa "the application of hand amputation for theft does not appear to be inconsistent with the principles of natural law or Judeo-Christian doctrine in their original versions"

Mengambil kira realiti, perjuangan melaksanakan Syariah harus didasarkan kepada realiti dan *waqi’* serta yang paling utama *al awlawiyyat* atau keutamaan. Sesungguhnya suasana yang kondusif adalah keperluan utama menjayakan agenda perubahan. *al-Awlawiyyat* ini menuntut kita untuk mendahuluikan apa yang berhak didahuluikan. Ilmu memahami keutamaan ini adalah sangat penting bukan sahaja kepada *fuqaha* atau ulama ianya juga penting kepada setiap individu dan institusi termasuk kerajaan.

Perlaksanaan hudud juga sangat sinonim dengan kefahaman dan keupayaan untuk menyeimbangkan antara *maslahah* dan *mafsadah*. Pengetahuan mendalam ilmu *maslahah* dan *mafsadah*, memahami keadaan semasa dan aspek khusus berkaitan dengan sesuatu permasalahan. Yusuf al-Qaradhawi menyarankan untuk meninjau semula beberapa pandangan ulama terdahulu kerana ianya kemungkinan sesuai pada zaman tertentu. Perubahan kepada sebarang hukum ini mestilah berdasarkan perubahan kepada *maslahah*, *uruf* dan tempat. Sebagai contoh peraturan yang ditetapkan oleh Khalifah Umar Abdul Aziz untuk membezakan *ahl al dhimmah* melalui perbezaan pakaian sudah pasti tidak sesuai lagi untuk diamalkan pada waktu ini.

Perjuangan melaksanakan Syariah juga harus menepati kaedah dan pendekatan beransur-ansur yang berorientasikan *wasatiyah*. Minda umat keseluruhannya harus dipersiapkan untuk sedia menerima perubahan. Masyarakat dari setiap lapisan termasuk pemerintah dan sistem keadilan perlu diberi kesedaran. Pemerintah perlu dipersiapkan dengan kemahiran politik atau tekad politik yang kental untuk melaksanakan syariat. Rakyat harus dipersiapkan dengan ilmu, kefahaman dan kesedaran keagamaan. Sistem keadilan juga harus dipersiapkan dengan tahap profesionalisme, kompetensi dan integriti yang tinggi. Kesemua ini perlu dilaksanakan menerusi pendekatan bersederhana bagi memastikan perlaksanaan hudud itu benar-benar membawa *rahmah* kepada semua.

Kesimpulan

Sadakat Kadri dalam bukunya *Heaven on Earth: A Journey Through Shari'a Law from the Deserts of Ancient Arabia to the Streets of the Modern Muslim World* telah memberikan gambaran bagaimana undang-undang Syariah telah mendahului sistem keadilan di England dan Jerman daripada pelbagai aspek. Di waktu Eropah di dalam kegelapan dan mengalami krisis hak asasi manusia, undang-undang Islam telah terlebih dahulu menjamin hak-hak ini. Bahkan, undang-undang Syariah memberikan hak dan keadilan kepada wanita di saat Barat meletakkan martabat wanita di tempat yang paling rendah. Hak pewarisan misalnya Islam telah mengiktiraf wanita untuk mewarisi harta lebih ribuan tahun mendahului sistem keadilan Barat.

Perbincangan perlaksanaan hudud dalam kerangka politikal Islam kontemporari memberikan gambaran sebenar mengenai realiti dan cabaran yang perlu dihadapi. Perjuangan menegakkan Syariah bukanlah sesuatu yang boleh dilakukan dalam masa yang singkat tetapi ia perlu melibatkan usaha dan perancangan jangka masa panjang. Terdapat ramai sarjana Muslim kontemporari dan pimpinan gerakan Islam yang bersetuju untuk menangguhkan perlaksanaan hudud berdasarkan kepada faktor semasa dan realiti politikal Islam itu sendiri. Generasi Baru Politikal Islam kini memfokuskan pendekatan yang mengutamakan kebijakan dan kepentingan rakyat dan masyarakat dan tidak lagi hanya berlegar di sekitar cita-cita menegakkan undang-undang Syariah.

Usaha melaksanakan hudud secara berhikmah merupakan perjuangan mendaulatkan Syariah. Tanggapan negatif terhadap undang-undang Syariah harus ditangani dengan usaha pencerahan, memberikan kefahaman menerusi pendekatan berhikmah. Pelaksanaan hudud juga perlu dilakukan menerusi pendekatan secara *Rahmah* dan *al-Rifq* atau kasih sayang serta mengambil pandangan yang lebih mudah dan realistik dengan keadaan semasa. Dengan aliran pemikiran generasi baru politikal Islam ini, hudud masih dan akan tetap dijadikan agenda perjuangan. Namun, apa yang menjadi pertimbangan ialah sama ada ia boleh dilaksanakan hari ini atau akan dapat direalisasikan pada masa akan datang.

Rujukan

- Asef Bayat. (2013). *Post-Islamism. The Changing Faces of Politikal Islam*. Oxford: Oxford University Press.
- Asef Bayat. (2010). *Islam and Democracy: What is the Real Question?* Amsterdam: Amsterdam University Press.
- Bassiouni, Cherif. Crimes and Criminal Process, *Arab Law Quarterly*, Vol. 12, No. 3 (1997), pp. 269-286.
- Bernard Lewis. (2004). *The Crisis of Islam. Holy War and Unholy Terror*. New York: Random House.
- Huwaidiy, Fahmi. (1999). *Al Islam Wa al Dimuqratiyyah*. Kaherah: Al Ahram.
- Graham E. Fuller. (2003). *The Future of Politikal Islam*. New York: Palgrave.

- Ibn Qayyim Al-Jawziya. (n.d). *I`lam Al-Muwaqqi `in `an Rabb Al-`Alamin*. Vol. 3. Egypt: Matbaah Muniriyah.
- John L. Esposito dan John Obert Voll. (1996). *Islam and Democracy*. Oxford: Oxford University Press.
- Muhammed Abdul Khalid. (2014). *The Colour of Inequality: Ethnicity, Class, Income and Wealth in Malaysia*. Kuala Lumpur: MPH Group Publishing.
- Olivier Roy. (2007). *The Failure of Political Islam*. New York: I.B. Tauris.
- Rashid Al Ghannoushi. (2012). *Al Dimuqratiyah wa al Huquq al Insaan fi al Islam*. Doha: Aljazeera Centre For Studies.
- Sadakat Kadri. (2013). *Heaven on Earth: A Journey Through Shari'a Law from the Deserts of Ancient Arabia to the Streets of the Modern Muslim World*. New York: Farrar, Straus and Giroux.
- Sam, S. Souryal and Dennis W. Potts, The Penalty Of Hand Amputation For Theft In Islamic Justice, *Journal of Criminal Justice*, (1994), 22 (3), pp. 249-265.
- Samuel, P. Huntington. (2011). *The Clash of Civilisations and the Remaking of World Order*. New York: Simon & Schuster.
- Tariq Ali. (2003). *The Clash of Fundamentalisms: Crusades, Jihads and Modernity*. New York: Verso.
- Tariq Ramadan. (2005). *An International Call for Moratorium on corporal punishment, stoning and the death penalty in the Islamic World*.
<http://tariqramadan.com/blog/2005/04/05/an-international-call-for-moratorium-on-corporal-punishment-stoning-and-the-death-penalty-in-the-islamic-world/>
- Yusuf al-Qaradawi. (2009). *Al Din wa al Siyasah: Taashilun wa Raddu Syubhat*. Kuala Lumpur: Alam Raya Entreprise.
- Zulkifli Hasan. (2015). Compatibility of Democracy and Islam. *Jurnal Islam dan Masyarakat Kontemporeri*.
- Zulkifli Hasan. (2012). *Hudud dan Cabaran Pelaksanaan*. Kuala Lumpur: ABIM.

BAB 3

HUDUD SATU PENCEGAHAN DAN PENDIDIKAN, BUKAN HUKUMAN¹

Datuk Dr. Zulkifli Muhammad Al Bakri

Pendahuluan

Penulis membahagikan artikel ini kepada tiga fasal iaitu Pertama, Pengertian Hudud, Kedua, Hikmah Hudud dan Ketiga: Hudud Satu Pencegahan dan Pendidikan, bukan Hukuman. Semoga kertas kerja ini memberi manfaat serta kefahaman kepada ummah dan khalayak masyarakat yang akhirnya menatijahkan rasa cinta dan kepatuhan yang mutlak kepada semua perintah Allah termasuk hudud di dalam perlaksanaannya.

Pengertian Hudud

Hudud dari Segi Bahasa

Dari segi bahasa, perkataan hudud adalah kata jamak dari perkataan ‘had’ yang bermaksud tegahan. Oleh itu, tukang jaga dinamakan *haddad* kerana dia menegah orang dari memasuki pintu jagaannya, dan dinamakan pelbagai pembalasan sebagai hudud kerana menegah orang dari terlibat dengan perkara-perkara yang menjadi sebab kepada wujudnya.

Al-Jurjani dalam kitabnya *al Ta’rifat* menyebut: ‘*Hadd*’ pada bahasa memberi maksud tegahan atau halangan.

Apabila disebut hudud Allah, maka ia bermaksud segala larangan-Nya kerana ia perkara yang ditegah. Ini dibuktikan oleh firman-Nya:

بِّلَّا كُحْدُودُ اللَّهِ فَلَا تَقْرُبُوهَا

Maksudnya: Itulah larangan Allah, maka janganlah kamu mendekatinya.

(Surah al Baqarah, 2: 187)

Hudud Allah juga bermaksud segala hukuman-Nya, iaitu apa sahaja hukuman yang telah dibataskan maksudnya dan ditentukan kadarnya, maka dengan itu tidaklah harus bagi manusia melanggarinya. Ia dinamakan hudud kerana menegah orang dari melangkahi batasnya. Ini dibuktikan oleh firman-Nya:

بِّلَّا كُحْدُودُ اللَّهِ فَلَا تَعْتَدُوهَا

Maksudnya: Itulah hukum-hukum Allah, maka janganlah kamu melanggarinya.

(Surah al Baqarah, 2: 229)

¹ Artikel ini telah dibentangkan semasa Seminar Undang-undang Syariah Peringkat Kebangsaan berbetulan dengan Majlis Sambutan Hari Hududullah Negeri Kelantan 1432H yang diadakan pada hari ini 22 Syawal 1432H bersamaan 20 September 2011M bertempat di Dewan Besar Balai Islam Lundang, Kota Bharu Kelantan.

Hudud dari Segi Istilah

Dari segi istilahnya pula, para ulama mengemukakan definisi yang hampir sama, antaranya:

Pertama: Mazhab Hanafi. Suatu pembalasan yang ditetapkan kadarnya oleh syarak, sama ada ia menurut pendapat terkuat (*al asah*), menjadi hak Allah atau hak hamba-Nya.

Kedua: Mazhab Syafii dan Hanbali. Hudud ialah hukuman yang telah ditetapkan kadarnya oleh syarak. Hukuman ini tidak boleh ditambah atau dikurangkan atas nama hukum hudud.

Penulis menukilkan daripada kitab *al Mausu'ah al Fiqhiyyah*, antara lain menyebut had ialah hukuman yang telah ditentukan dan wajib dilaksanakan yang menjadi hak bagi Allah S.W.T. *Diitlaq*kan lafaz had kepada jenayah-jenayah hudud secara *majaz*.

Syeikh Abdul Qadir Audah mendefinisikan hudud sebagai hukuman yang menjadi hak bagi Allah pada syariat sebagaimana mewajibkannya berdasarkan maslahat ummah, iaitu menolak kerosakan daripada manusia dan mentahkikkan pemeliharaan dan keselamatan untuk mereka. Setiap dosa atau jenayah sudah pasti kerosakannya akan terkena kepada khalayak, sebaliknya manfaat perlaksanaan hukum juga mereka peroleh. Justeru, hukuman yang telah ditetapkan merupakan hak bagi Allah dalam memastikan terhasilnya manfaat dan *tahkiknya* dalam menolak kerosakan serta mudarat. Ini kerana diiktibarkan hukuman sebagai hak Allah yang membawa kepada tiada boleh digugurkan hukuman dengan sebab orang perseorangan dan khalayak mengugurnyanya.

Kebanyakan ulama menganggap jenayah hudud mempunyai tujuh iaitu zina, *qazaf*, minum arak, mencuri, merompak, murtad dan *baghi*.

Hikmah Pensyariatan Hudud

Al-Marhum Syeikh Dr Muhammad Abu Syahbah dalam Majalah *Muhadharat Rabitah al Alami Islami* tahun 1396 di Makkah al-Mukarramah berkata: “Berkenaan dengan hikmah pensyariatan hudud kerana apabila kita melihat kepada jenayah dan perlakuan kejahatan yang membawa kepada hukuman hudud, nescaya kita dapat jenayah tersebut keji dan membawa kepada kerosakan. Tiada satu daripadanya kecuali ia boleh mencacatkan asas Islam yang lima atau keperluan penjagaan dan pemeliharaan lima asas yang disepakati oleh semua agama, iaitu memelihara agama, memelihara jiwa, memelihara akal, memelihara maruah dan memelihara harta.

Terdapat banyak nas daripada al Quran dan hadith menggambarkan betapa beruntungnya mereka yang kembali kepada syariat Allah S.W.T dan berhukum dengannya, berbanding dengan yang mengingkari serta memilih segala kanun dan undang-undang yang lain, bukan semata-mata boleh menghalang kes dan indeks jenayah, tetapi melahirkan lebih banyak jenayah baru.

Antara matlamat dan maksud hukmah hudud secara umumnya ialah sebagai balasan yang sepadan dengan jenayah yang dilakukan. Hal ini bertujuan menegakkan keadilan dan merasakan keamanan dalam masyarakat dan negara dengan sebab perlaksanaannya. Memberi peringatan supaya tiada berlaku pengulangan jenayah, di samping memberikan keinsafan kepada khalayak masyarakat supaya menjauhi dan tidak mencontohi sifat tersebut. Ia sudah pasti boleh membersihkan penjenayah dan menghapuskan dosanya sepetimana pendapat kebanyakan ulama.

Hudud Satu Pencegahan dan Pendidikan bukan Hukuman

Allah S.W.T telah meletakkan manusia di tempat yang amat mulia berbanding makhluk lain. Firman Allah S.W.T:

وَلَقَدْ كَرَّمْنَا بَيْتَ إِعَادَمْ وَحَمَلْنَاهُمْ فِي الْبَرِّ وَالْبَحْرِ وَرَزَقْنَاهُمْ مِنَ الطَّيِّبَاتِ وَفَضَّلْنَاهُمْ عَلَىٰ كَثِيرٍ مِمَّنْ خَلَقْنَا تَفْضِيلًا

Maksudnya: Dan sesungguhnya Kami telah memuliakan anak-anak Adam, dan Kami telah beri mereka menggunakan berbagai-bagai kenderaan di darat dan di laut, dan Kami telah memberikan rezeki kepada mereka dari benda-benda yang baik-baik serta Kami telah lebihkan mereka dengan selebih-lebihnya atas banyak makhluk-makhluk yang telah Kami ciptakan.

(Surah al Isra', 17: 70)

Antara penghormatan yang diberikan kepada manusia ialah Allah S.W.T melantik manusia sebagai khalifah untuk memakmurkan bumi ini.

Firman Allah S.W.T:

وَإِذْ قَالَ رَبُّكَ لِلْمَلَائِكَةِ إِنِّي جَاعِلٌ فِي الْأَرْضِ خَلِيفَةً قَالُوا أَتَجْعَلُ فِيهَا مَنْ يُفْسِدُ فِيهَا وَيَسْفِكُ الدَّمَاءَ وَنَخْرُثُ نُسُبَّ حِجَارَاتٍ وَنُقَدِّسُ لَكَ قَالَ إِنِّي أَعْلَمُ مَا لَا تَقْعُدُنَّ

Maksudnya: Dan (ingatlah) ketika Tuhanmu berfirman kepada Malaikat, sesungguhnya Aku hendak menjadikan seorang khalifah di bumi. Mereka bertanya (tentang hikmat ketetapan Tuhan itu dengan berkata): Adakah Engkau (Ya Tuhan kami) hendak menjadikan di bumi itu orang yang akan membuat bencana dan menumpahkan darah (berbunuh-bunuhan), padahal kami sentiasa bertasbih dengan memuji-Mu dan mensucikan-Mu?. Tuhan berfirman: Sesungguhnya Aku mengetahui akan apa yang kamu tidak mengetahuinya.

(Surah al Baqarah, 2: 30)

Seterusnya, firman Allah S.W.T:

قُلْ هُوَ الْقَادِرُ عَلَىٰ أَنْ يَبْعَثَ عَلَيْكُمْ عَدَيْمًا مِنْ فَوْقَكُمْ أَوْ مِنْ تَحْتَ أَرْجُلَكُمْ أَوْ يُلْسِكُمْ شَيْعًا وَيُذِيقَ بَعْضَكُمْ بِأُسْرَ بَعْضٍ اُنْظِرْ كَيْفَ نُصَرِّفُ الْآيَاتِ لِعَلَّهُمْ يَقْتَهُونَ

Maksudnya: Dan Dialah yang menjadikan kamu khalifah di bumi dan meninggikan setengah kamu atas setengahnya yang lain beberapa darjat, kerana ia hendak menguji kamu pada apa yang telah dikurniakan-Nya kepada kamu.

(Surah al An'am, 6: 165)

Dan seterusnya, firman Allah S.W.T:

وَإِلَىٰ ثُمُودَ أَخَاهُمْ صَلَحًا قَالَ يَكُونُمْ أَعْذِنُوا اللَّهَ مَا لَكُمْ مِّنَ اللَّهِ عِزِيزٌ هُوَ أَنْشَأَكُمْ مِّنَ الْأَرْضِ وَأَسْتَعْمِرَكُمْ فِيهَا فَأَسْتَغْفِرُوهُ ثُمَّ تُوبُوا إِلَيْهِ إِنَّ رَبِّيَ قَرِيبٌ مُّجِيبٌ

Maksudnya: Dan kepada kaum Thamud, Kami utuskan saudara mereka, Nabi Soleh. Ia berkata: Wahai kaumku! Sembahlah kamu akan Allah! Sebenarnya tiada Tuhan bagi kamu selain daripadanya. Dialah yang menjadikan kamu dari bahan-bahan bumi, serta menghendaki kamu memakmurkannya. Oleh itu, mintalah ampun kepada Allah dari perbuatan syirik, kemudian kembalilah kepadanya dengan taat dan tauhid.

(Surah al Hud, 11 : 61)

Penghormatan ini hanya dapat direalisasikan apabila seluruh kepentingan manusia dijaga, dan manusia dipelihara daripada segala perkara yang tidak baik. Namun, ini akan hanya dapat dicapai apabila lima keperluan asasi manusia iaitu agama, nyawa, akal, keturunan dan harta dikawal. Semua elemen ini adalah keperluan asasi yang penting untuk kelangsungan hidup manusia di muka bumi ini. Elemen ini juga penting untuk membantu manusia melaksanakan tugas yang diamanahkan oleh Allah S.W.T.

Agama Islam didatangkan untuk memelihara semua elemen utama ini di samping mengelak sebarang perkara yang tidak baik. Atas dasar ini, menurut para ulama, Islam datang untuk menggarap semua kebaikan dan menghindar semua keburukan. Dengan landasan ini, Islam menggariskan pelbagai undang-undang, termasuk dalam undang-undang ini ialah hudud dan takzir yang akan dikenakan ke atas sesiapa sahaja yang cuba menggugat kelima-lima elemen utama tersebut. Berikut adalah penjelasan mengenai hudud sama ada ia sebagai hukuman atau pengajaran serta pendidikan. Walaupun elemen hukuman memang nampak ketara tetapi suka dinyatakan beberapa pendapat ulama objektif dan matlamat perlaksanaan hudud: Ibn Farhun berkata: "Wajib ditegakkan hudud secara zahir dan terang tanpa sembunyi untuk mencegah manusia dari terbabit dengan apa yang diharamkan oleh Allah S.W.T."

Al-Imam al-Qarafi berkata: "Larangan dan hukuman disyariatkan untuk menolak sebarang kerosakan yang telah diyakini berlaku kebanyakannya terhadap penderhaka sebagai hukuman dari melakukan maksiat dan hukuman bagi siapa yang mahu melakukan maksiat selepasnya."

Perlaksanaan hukuman semata-mata memelihara lima perkara asas *qisas* dilaksanakan untuk memelihara jiwa, *hadd* penzinaan untuk memelihara keturunan, *hadd* murtad untuk memelihara agama, *hadd* curi untuk memelihara harta, *hadd* peminum arak untuk memelihara akal dan begitulah hukuman yang telah ditetapkan oleh syarak.

Berdasarkan pengamatan kami, hukuman *hadd* lebih bersifat mendidik dan mengajar berbanding daripada menghukum serta menyeksa.

Adakah Hukum Potong Tangan Iaitu *Hadd* Curi Dan Had Menyamun Sebagai Kekerasan Dan Kekejaman?

Syeikh Ali Ahmad al-Jarjawi dalam *Hikmah al Tasyri'* halaman 200-201 berkata: "Terdapat banyak hikmah betapa sifat mencuri membawa kepada kemudaratannya kepada masyarakat, antaranya:

Seseorang yang bekerja mencari rezeki yang halal dengan bersungguh-sungguh dan berpenat lelah, tiba-tiba dengan mudah dicuri oleh orang lain.

Harta yang didapati sudah tentu diguna dengan sebaik mungkin, sama ada untuk makan minum, pakaian dan tempat tinggal atau menolong orang, tiba-tiba dengan senangnya pencuri mengambil hasil kepentingannya tanpa dapat lagi dia mempertahankan tanggungjawabnya.

Pencuri yang mencuri kadang-kadang menakutkan masyarakat yang pada asalnya dalam keadaan aman, natijahnya membawa pertumpahan darah dan kematian.

Pencuri boleh membawa kepada sifat malas dan pengangguran yang menatihahkan lahirnya masyarakat pemalas yang tidak mampu untuk berdikari dan menyelesaikan masalah kehidupan sendiri.

Dr. Wahbah al-Zuhaili dalam *al Fiqh Islami wa Adillatuh* 4/11-12 berkata: "Hakikat yang tidak dapat dipertikai ialah bahawa hukum potong tangan pencuri atau musuh lebih mudah daripada membiarkan kes curi terus berleluasa dalam masyarakat yang menggugat keamanan akibat daripada jenayah dan mungkar yang tidak terkawal.

Sesungguhnya sejarah telah membuktikan bahawa masyarakat Islam ketika melaksanakan hukum hudud, mereka hidup aman damai dengan harta benda, kehormatan dan peraturannya sehingga pesalah itu sendiri yang mahukan *hadd* ditegakkan kerana muhu mensucikan diri dan menghapuskan dosanya.

Di Hijaz sendiri, malahan di Tanah Arab satu ketika dahulu, jenayah mencuri dan merompak jemaah haji lelaki dan perempuan di Baitullah begitu berleluasa. Dengan itu, sesetengah jemaah haji tidak muhu lagi kembali ke Makkah kecuali kerana menunaikan nazar yang kecil. Oeh itu Hijaz (Kerajaan Saudi) telah melaksanakan kedua-dua *hadd* itu sehingga keamanan stabil, kegiatan mencuri terhenti dan kegiatan merompak lumpuh, sehingga negeri itu menjadi cantik yang mengagumkan dengan kejayaannya menamatkan dua jenayah mencuri dan merompak.

Walaupun begitu, bilangan tangan-tangan yang dipotong sejak dilaksanakan hudud adalah terlalu kecil iaitu tidak boleh disamakan dengan bilangan perompak yang merompak orang-orang yang tidak berdosa dalam sekali serangan. Perlu dinyatakan

bahawa bilangan tangan yang dipotong oleh kerajaan Saudi sepanjang 24 tahun dilaksanakan hudud ialah sebanyak 16 sahaja.

Dengan ini, jelaslah ketegasan yang tergambar, yang pada hakikatnya merupakan satu rahmat kepada masyarakat keseluruhannya sehingga bebas daripada kejahatan dua jenayah itu dan bahayanya. Oleh itu pengorbanan tangan dan kaki adalah terlalu sedikit bilangannya jika dinisbahkan kepada orang yang berdosa dan keluar dari hukum Allah S.W.T yang melakukan jenayah melibatkan ribuan orang yang tidak berdosa kehilangan nyawa, tubuh dan harta benda mereka.

Malah, kekerasan hukuman pada hakikatnya adalah rahmat kepada orang yang ragu-ragu untuk melakukan jenayah kerana, kekerasan hukuman tersebut telah menimbulkan ketakutan di kalangan mereka yang cuba melakukannya. Maka, keadaan itu juga yang akan mengubah pendirian orang yang teragak-agak untuk melakukan jenayah itu. Oleh yang demikian, ia keras pada sudut yang sempit tetapi mampu membawa rahmat yang luas dan menyeluruh kepada masyarakat. Bagaimana tidak, bukankah syariat Islam adalah syariat rahmat.

Penutup

Artikel ini jelas menunjukkan betapa syariat Islam termasuk hudud bersifat mendidik dan menta'dib, melebihi daripada sifat menghukum apatah lagi semata-mata menta'zib. Ini kerana roh syariat berpaksikan kepada akhlak dan rahmah.

Dr Mat Saad Abdul Rahman dalam bukunya Undang-undang Jenayah Islam, Jenayah Hudud, antara lain menyebut: "Kesan perlaksanaan undang-undang jenayah Islam, selain daripada pembalasan yang merupakan kesakitan ataupun penyeksaan yang dikenakan ke atas diri penjenayah yang bertujuan memberikan asuhan dan bimbingan, mencegah berkembangnya kadar jenayah dan pertambahan bilangan penjenayah, dan menjatuhkan satu pembalasan yang sesuai dengan tindakan penjenayah yang menjaskan hak dan kepentingan umum masyarakat".

Dalam skop yang lebih luas, dapatlah kita katakan bahawa tujuan pembalasan di samping apa yang telah kita sebutkan di atas adalah merangkumi perkara-perkara berikut: Menegakkan keadilan, mengawal keselamatan diri, harta benda, kehormatan, keturunan dan juga kewarasan akal manusia, iaitu lima perkara wajib yang mesti dikawal dan dipelihara.

Marilah kita menginsafi untuk kembali kepada ajaran syariat Islam yang datangnya daripada Allah bersifat dengan kamil lagi mutakamil serta syumul yang sesuai di sepanjang zaman. Begitu juga dalam semua keadaan dan tempat.

Memadailah kita memetik rumusan beberapa Kongres Antarabangsa yang diadakan pada kurun lepas, (untuk membuktikan perlunya kita kembali kepada fitrah agama), iaitu:

Kongres Antarabangsa yang membincangkan mengenai undang-undang perbandingan yang diadakan di Bandar Lahai pada tahun 1937. Pihak Azhar al Syarif juga diundang menyertai kongres tersebut, di samping dua orang wakil ulama bagi membincangkan “Tanggungjawab Kemajuan Dan Jenayah Dalam Syariat Islam” dan “Fiqh Islam Yang Bebas Dan Tidak Terpengaruh Dengan Undang-Undang Roman”. Kongres itu meninggalkan pengaruhnya mengenai ketentuan sejarah yang penting dengan adanya perkaitan tokoh undang-undang Barat. Di dalamnya, disebutkan mengenai syariat Islam dianggap sebagai salah satu sumber rujukan syariat umum. Islam adalah syariat yang hidup yang boleh menerima segala perkembangan, dan syariat Islam adalah syariat yang tulen, bukannya diambil dari syariat yang lain. (Dipetik dari kitab *al Tasyri' al Islami* karangan bersama Ustaz al Sayis al Subki dan al Barbari, hal. 353)

Di Bandar yang sama (Lahai) pada tahun 1948, diadakan satu lagi Kongres Peguambela Antarabangsa yang dihadiri oleh **53 buah 28 negara dunia**. Juga turut hadir segolongan profesor dan peguambela dari pelbagai bangsa serta daerah.

Kongres Antarabangsa tersebut telah menggariskan ketentuan yang berikut: ”Memandangkan terdapat kelembutan dan kesyumulan dalam syariat Islam, Kesatuan Peguambela Antarabangsa wajar mengadakan dan menggalakkan kajian perbandingan terhadap syariat ini”. (Mustafa Zarqa, *al Madkhal al Islami*, hal. 245)

Pada tahun 1950, Peguambela Bahagian Timur dan Persatuan Undang-undang Perbandingan Antarabangsa telah mengadakan kongresnya bagi membahaskan fiqh Islam di Fakulti Undang-undang di Universiti Paris sempena Minggu Fiqh Islami. Ia dihadiri oleh para profesor fakulti undang-undang, peguambela bahasa Arab, Perancis dan lain-lain, beberapa fakulti dari Universiti Azhar al-Syarif, serta para orientalis. Kongres itu juga disertai oleh empat warga Mesir dan dua orang dari Syria. Kongres itu menumpukan perbincangan kepada lima persoalan mengenai fiqh yang telah ditentukan oleh persatuan antarabangsa tersebut. Fokus perbincangan di dalam kongres berkenaan ialah hak milik perseorangan, hak milik umum, tanggunjawab jenayah, pengaruh sebahagian mazhab kemasyarakatan kepada sebahagian yang lain, dan teori riba dalam Islam.

Perbincangan tersebut menggunakan bahasa Perancis. Selepas setiap pembentangan, diadakan perbincangan khusus. Semasa sidang tersebut, seorang peserta iaitu bekas Presiden Majlis Peguambela di Paris berkata, “Saya tidak tahu bagaimana hendak menyelaraskan percanggahan antara apa yang telah diceritakan kepada kita tentang kejumudan fiqh Islam serta ketidaksesuaianya untuk dijadikan satu asas perundangan yang boleh menyelesaikan segala tuntutan masyarakat pada zaman yang sentiasa berkembang dengan apa yang kita dengar sekarang dari beberapa perbincangan ini.”

Akhirnya, para peserta kongres membuat beberapa resolusi seperti berikut: “Berdasarkan kepada hasil yang didapati daripada beberapa pembentangan ketika berlangsungnya Minggu Fiqh Islami serta beberapa perdebatan yang berlaku mengenainya, dapatlah kita rangkumkan dengan jelas bahawa tidak dapat disangkal lagi, segala dasar fiqh Islami sememangnya mempunyai nilai-nilai perundangan. Perselisihan pandangan mazhab fiqh menunjukkan fahaman dan bahan maklumat sentiasa berkembang. Prinsip undang-

undang Islam adalah antara perkara yang menakjubkan. Dengannya, fiqh Islam pasti dapat menyahut semua tuntutan kehidupan moden.” (Mustafa Zarqa, dalam pendahuluan kitabnya *al Madkhal al Fiqhi al ‘Am*)

Kongres Antarabangsa yang telah diadakan tersebut menunjukkan bahawa syariat itu bersesuaian, boleh diperbaharui serta berkembang, lengkap serta kekal di sepanjang zaman. Firman Allah S.W.T dalam (*Surah al-Maidah*, 5: 50) yang bermaksud: “*Hukum siapakah yang lebih baik daripada hukum Allah bagi orang-orang yang yakin?*” Semoga kita semua sentiasa mendapat hidayah daripada Yang Maha Esa, seterusnya dapat melaksanakan segala perintah-Nya yang melayakkan kita menjadi khalifah dan mencapai *mardatillah*.

RUJUKAN

- Abdul Qadir Audah. (1994). *Al Tasyri’ al Jinaie al Islami*. Muassasah al Risalah. Beirut.
- Ali Ahmad al-Jarjawi. (1997). *Hikmah al Tasyri’ wa Falsafah*. Beirut: Darul Fikr.
- Ali bin Muhammad al-Jurjani. (1992). *Al Ta’rifat*. Darul Kitab al Arabi. Beirut, Lubnan.
- Kementerian Wakaf Kuwait. (2003). *Al Mausu’ah al Fiqhiyyah*. Kuwait: Kementerian Wakaf Kuwait.
- Mat Saad Abd. Rahman. (1993). *Undang-undang Jenayah Islam, Jenayah Hudud*. Shah Alam, Selangor.
- Muhammad Abu Syahbah. *Majalah Muhadharat Rabitah al-Alami Islami*. Makkah al Mukarramah.
- Muhammad Sa’ al-Ghamidi. (1992). *Uqubah al I’dam*. Riyadh: Maktabah Darul Salam. Riyadh.
- Wahbah al-Zuhaili. (2006). *Al Fiqh Islami wa Adillatuh*. Damsyik: Darul Fikir al Ma’asir.

BAB 4

HUDUD DAN BEBERAPA GAMBARAN SALAH

Prof Madya Datuk Dr Mohd Asri Zainul Abidin

Pendahuluan

Isu hudud dalam negara kita sering kali dipolitikkan atas pelbagai kepentingan. UMNO dalam rekodnya tidak bersetuju cadangan hudud yang PAS bawa. Ketidaksetujuan itu boleh ditafsirkan atas pelbagai alasan; ada yang munasabah dan ada yang tidak munasabah. Hari ini nampaknya UMNO macam mula berubah.

PAS sejak dahulu menyebut tentang perlaksanaan hudud sehingga kelihatan pada mata umum PAS dan hudud bagaikan isi dan kulit. Seolah-olah matlamat utama kenegaraan PAS ialah menegakkan hudud. Ini agak menarik, di kala kebanyakan gerakan Islam di seluruh dunia tidak lagi memperkatakan tentang undang-undang jenayah hudud, PAS masih. Gerakan-gerakan Islam yang mendapat kerajaan di Mesir, HAMAS di Palestin, di Libya dan Tunisia meninggalkan tajuk hudud buat masa ini, tetapi PAS terus dengan slogannya.

Pertikai Hukum

Saya meyakini keikhlasan YAB Tuan Guru Nik Abd Aziz Nik Mat. Saya banyak kali bersempang dengan beliau secara peribadi, ternyata hasrat Islam beliau begitu mendalam. Islam itu cuba dilahirkan dalam amalan peribadinya sehingga kepada usaha-usaha politiknya. Namun, tidak semesti hal yang sama ada dalam diri setiap pembicara atas nama hudud. Sebahagian kadang-kala mengelirukan pihak lain terutama non-Muslim dalam negara kita.

Kita tidak boleh mempertikaikan hukum Allah, tetapi kita boleh mempertikaikan cara perlaksanaan dan penafsiran hukum berkenaan oleh manusia. Ini seperti kita tidak boleh mempertikaikan syariat haji, tetapi kita boleh mempertikaikan amalan haji individu tertentu jika ia tidak bertepatan. Kita tidak boleh mempertikaikan sistem muamalat al Quran dan Sunnah, tetapi kita boleh mempertikaikan bank, pajak gadai, syarikat, koperasi dan lain-lain yang menggunakan nama Islam dalam operasi mereka jika kita dapati ia tidak menepati semangat Islam yang sebenar. Demikian kita tidak boleh mempertikaikan syariat hudud, tetapi kita boleh mempertikaikan perlaksanaan oleh pihak tertentu apabila kita dapati ia tidak memenuhi semangat keadilan yang dikehendaki oleh Allah dan rasul-Nya. Namun, tujuannya hendaklah untuk memelihara nama Islam agar tidak disalahgunakan atau disalahfahami.

Sukar

Sesuatu yang wajar diakui bahawa bukannya mudah untuk melaksanakan hudud di zaman kini, terutama di negara kita yang mempunyai persekitaran yang sangat berbeza dibanding hari-hari awal hudud dilaksanakan. Dalam masyarakat seperti kita, melaksanakan hudud tanpa penelitian bagaikan memasang pintu istana untuk sebuah rumah buruk. Ia bukan menambahkan kecantikan, sebaliknya mungkin merobohkan rumah yang buruk itu dan merosakkan pintu yang cantik dan berharga itu.

Tokoh ilmuwan Muslim yang terkenal, Mohamed Salim el-Awa dalam bukunya ‘Punishment in Islamic Law’ menyatakan bahawa dari penelitian beliau bahawa belum sempat dua kurun selepas kewafatan Nabi Muhammad, hudud sudah tidak dilaksanakan dalam dunia Muslim. Sejak zaman Abbasiyah lagi, penekanan perlaksanaan hudud sudah tiada. Ini disebabkan kerangka masyarakat sepetimana waktu hudud dilaksana pada peringkat awal sudah tiada lagi.

Dalam ‘The Oxford Encyclopedia of the Modern Islamic World’, John L. Esposito menyebut bahawa sekalipun hudud dijadikan undang-undang di beberapa negara tetapi ia tidak dilaksanakan, seperti di Libya dan Pakistan. Sementara di Sudan dan Utara Nigeria hanya dilaksanakan beberapa tahun selepas diperkenalkan, kemudian dihentikan. Pada zaman kini, hanya Arab Saudi menjadi contoh dalam perlaksanaan hudud.

Ada pendapat menyebut bahawa penulisan para pengembara silam yang melawat pelbagai wilayah Islam tidak pernah melaporkan perlaksanaan hudud, ini seakan menunjukkan semacam ia terhenti. Sementara itu, tokoh seperti Tariq Ramadan dalam artikelnya ‘An International Call for Moratorium on Corporal Punishment’ pula menyeru kepada moratorium (penangguhan) hudud disebabkan keadaan dunia yang berubah. Demikian juga tokoh fiqh yang terkenal as Syeikh Mustafa al Zarqa dalam ‘*Fatawa Mustafa al-Zarqa*’ meminta agar hukuman rejam tidak dilaksanakan di zaman kini kerana itu akan menjadi fitnah kepada Islam.

Tiga Golongan

Maka, mereka yang enggan menerima perlaksanaan hudud itu ada tiga golongan; pertama, mereka yang membenci hudud itu sendiri dan menganggapnya zalim dan buruk. Maka golongan ini rosak akidahnya. Kedua, mereka yang tidak menolak hudud tetapi menolak tafsiran perincian hudud yang dibuat oleh pihak tertentu. Ini kerana nas-nas hudud dalam al Quran dan hadith umum, perinciannya adalah ijihad ataupun tafsiran para pengkaji.

Sebagai contoh, Hashim Kamali seorang sarjana Muslim yang terkenal telah menulis mengkritik Enakmen Hudud Kelantan dan Terengganu. Sesiapa yang berminat boleh membaca tulisan beliau ‘Hukuman Dalam Undang-Undang Islam: Suatu Penelitian Terhadap Hukum Hudud Kelantan dan Terengganu’. Golongan ini tidak boleh dianggap mengkritik Islam, sebaliknya mengkritik tafsiran pihak tertentu tentang hudud.

Golongan ketiga, mereka tidak menolak hudud, tetapi menyatakan keadaan hari ini ataupun masyarakat yang sedang ada tidak kondusif untuk dilaksanakan hudud. Dalam

ertikata lain, persekitaran yang memboleh hudud itu berfungsi dengan adil tidak wujud. Maka, hudud mestilah ditangguhkan sehingga suasana yang sesuai itu muncul. Ini seperti kita menyatakan haji itu wajib, tetapi oleh kerana kewangan tidak cukup, ataupun perjalanan tidak aman, maka hendaklah ditangguhkan. Jika hudud dilaksanakan juga ia tidak akan mencapai tujuan yang Allah kehendaki. Golongan ketiga tidak menolak hudud tetapi menyatakan bahawa dari segi *maqasidnya* ia tidak wajar dilaksanakan pada waktu ini sebelum suasana yang kondusif muncul.

Tujuan Kenegaraan

Hakikatnya tujuan kenegaraan dalam Islam bukanlah untuk hudud. Tujuan kenegaraan lebih luas dari itu. Pemerintah menegak 'social justice' ataupun keadilan masyarakat dalam segala aspek. Hudud hanyalah mekanisma dalam mengatasi jenayah tertentu. Bahkan perkataan 'hudud Allah' dalam al Quran tidaklah merujuk kepada undang-undang jenayah sebaliknya dalam *Surah a-Baqarah* ayat 187 merujuk kepada hukum-hakam puasa, ayat 229-230 merujuk kepada hukum-hakam talak, *Surah an Nisa* ayat 13 tentang harta pusaka, *Surah al Mujadilah* ayat 4 tentang hukum zihar, *Surah at Talaq* ayat 1 tentang edah talak. Ertinya perkataan hudud dalam al Quran secara peraturan Allah bukan hanya tertumpu kepada hukum jenayah sahaja.

Menjadikan politik tertumpu kepada hudud bukan satu kebijaksanaan. Tidak dari segi *maqasid* agama, tidak juga dari segi kepentingan politik. Tujuan politik jauh lebih luas dari hanya membincang cara memotong tangan pencuri. Sebelum pencuri dipotong tangan, politik sepatutnya membincangkan bagaimana memastikan tiada alasan untuk sesiapa pun mencuri disebabkan keadilan dan kebajikan negara. Hendak dipastikan semua warga sama di hadapan undang-undang. Tidak boleh ada pihak yang boleh bermaharajalela yang jika mereka didakwa, yang membawa kes pula akan dikenakan di bawah Akta Hasutan. Jangan sampai rakyat yang mencuri di pasaraya dipotong tangan, tetapi pembesar yang mencuri hutan balak negara dibiarkan.

Saya ingin memetik huraiyan apa yang al Imam Ibn Qayyim al Jauziyyah (wafat 751H) tentang politik dan keadilan dalam *al Turuq al Hukmiyyah fi al Siyasah al Shar'iyyah*: Berkata al-Shafi'i: "Tiada siyasah (politik) melainkan apa yang menepati syarak". Kata Ibn 'Aqil:

"Siyasah itu yang merupakan tindakan yang mana dengannya manusia lebih dekat kepada kebaikan dan jauh dari kerosakan, sekalipun ia tidak ditetapkan oleh Rasul dan diturunkan wahyu mengenainya. Jika engkau maksudkan dengan perkataanmu 'Tiada siyasah melainkan apa yang menepati syarak iaitu tidak menyanggahi apa yang syarak sebut, maka itu betul. Jika engkau maksudkan tiada siyasah melainkan apa yang syarak sebut maka itu salah. Itu juga menyalahkan para sahabah. Apabila zahirnya tanda-tanda keadilan dan wajahnya memancar sinar dalam apa jalan sekalipun, maka di situlah syariat Allah dan agama-Nya."

Allah lebih mengetahui, lebih bijaksana dan lebih adil untuk hanya membataskan jalan-jalan keadilan dan tanda-tanda serta alamat-alamatnya dengan sesuatu, kemudian

menafikan apa yang lebih jelas daripada itu, lebih kuat dalilnya, lebih nyata tandanya, lalu dia tidak menerima dan menilai kewujudannya dan menegakkan tuntutannya. Bahkan Allah telah menjelaskan bahawa apa yang Dia syariatkan mengenai jalan-jalan (hukum agama) tujuannya untuk menegakkan keadilan dalam kalangan hamba-hamba-Nya dan membolehkan manusia menegakkan keadilan. Apa-apa saja jalan yang dapat menghasilkan keadilan dan kesaksamaan, maka itu dari agama ini, dan ia tidak menyanggahinya. Tidak mungkin untuk dikatakan bahawa siyarah yang adil itu menyanggahi apa yang ungkapkan oleh syarak, sebaliknya ia menepatinya. Bahkan siyarah yang adil itu satu juzuk dari syarak. Kita menamakannya siyarah mengikut istilah mereka padahal sebenarnya ia adalah keadilan Allah dan rasul-Nya yang zahir menerusi tanda-tanda dan bukti-bukti tersebut.”

Hudud dan Beberapa Gambaran Salah

Ramai orang salah sangka apabila membayangkan negara yang dipimpin berdasarkan al Quran dan al Sunnah itu sebagai negara yang agenda utamanya mengintip dan menghukum rakyat yang tidak mematuhi syariat. Gambaran negara yang Islamik sebagai negara yang sibuk mencari pesalah untuk dihukum dengan undang-undang hudud adalah gambaran yang silap yang ada di fikiran sesetengah pihak yang kurang memahami Islam. Seperti yang saya jelaskan, hudud hanya mekanisma untuk mengatasi jenayah-jenayah tertentu, bukan gambaran keseluruhan negara Islam, bahkan bukan hudud juga undang-undang yang merangkumi semua jenayah.

Banyak lagi jenayah yang tidak tersenarai di bawah hudud. Peratusan besar jenayah yang pelbagai, terutama di zaman ini berada di bawah takzir (*discretionary punishment*). Mekanisma ini pula memerlukan suasana yang kondusif untuk perlaksanaannya. Seseorang Muslim apabila berbicara tentang pemerintahan dan tanggungjawab pemerintahan bukanlah membayangkan mekanisma mengatasi jenayah semata, tetapi membayang tanggungjawab keadilan dan kebijakan yang menjadi asas tersebarnya kebaikan dan keamanan dalam negara.

Justeru itu, Khalifah Umar bin Abd al-Aziz apabila beliau dilantik menjadi khalifah, beliau seakan tergamam dan begitu hiba. Beliau terus bersendirian bersolat dan menangis. Airmatanya bercucuran hingga ke janggutnya. Apabila isterinya Fatimah bertanya, dia berkata: “Wahai Fatimah! Aku telah dikalungkan urusan umat Muhammad ini yang berbagai-bagai bangsa. Maka aku terfikir tentang orang fakir yang lapar, yang sakit lagi derita, orang yang tidak berpakaian yang susah, orang yang dizalimi lagi dipaksa, tawanan perang yang jauh, orang tua yang uzur, orang yang mempunyai keluarga yang ramai sedangkan hartanya sedikit dan seumpama mereka yang berada di segala tempat dan penjuru negara. Aku tahu Tuhanku akan bertanya aku mengenai mereka pada hari kiamat kelak. Aku bimbang alasanku tidak cukup kukuh untuk menjawabnya, lalu aku pun menangis.” (Al-Zahabi, *Tarikh al Islam wa Wafayat al Masyahir wa al A'lam*, 7/197. Beirut: Dar al-Kitab al-'Arabi/1407H)

Demikianlah gambaran tanggungjawab pemerintahan yang ada dalam pemikiran beliau. Tanggungjawab menyebarkan kebijakan, pembahagian harta yang adil dan amanah serta

kebaikan untuk rakyat di segenap lapisan masyarakat. Tanggungjawab inilah yang beliau takut dan bimbang Allah hukum beliau di akhirat kelak. Inilah asas kerahmatan dalam kepimpinan negara yang berdasarkan wahyu Allah. Tanggungjawab pemerintah di hadapan Allah tentang kebijakan rakyat lebih ditakuti dibandingkan di hadapan rakyat sendiri atau ‘suruhanjaya rasuah’.

Itulah gambaran negara yang sepatutnya berada dalam pemikiran umat Islam yang cintakan Islam. Para sarjana Islam telah lama memperkatakan hal ini. Muhammad bin Ka’ab al Qurtubi apabila diminta oleh ‘Umar bin Abd al-Aziz untuk menyifatkan keadilan pemerintah, katanya: “Jadilah engkau bapa kepada yang muda, anak kepada yang tua, saudara kepada yang sebaya. Demikian juga kepada wanita. Hukumlah manusia dengan kadar kesalahan dan kemampuan mereka. Jangan engkau pukul disebabkan kemarahanmu walaupun satu pukulan, nanti engkau termasuk dalam golongan yang melampau”. (Ibn Muflih, *Al Adab al Syar‘iyyah*, 1/202. Beirut: Muassasah ar Risalah/1417H)

Membezakan Jenis Jenayah

Dalam hudud ada dua jenis dosa yang dihukum; pertama; dosa yang membabitkan kesalahan individu dengan Allah seperti berzina dan minum arak. Dosa bahagian ini lebih kepada merosakkan diri pelaku itu sendiri. Kedua; dosa yang merosakkan atau mengancam keselamatan masyarakat awam seperti merompak, merogol, mencuri, memberontak dan perkara yang berkaitan dengannya.

Dosa bahagian pertama Islam melarang kita melakukan *tajassus* ataupun intipan. Sementara dosa bahagian kedua, oleh kerana ia mengancam masyarakat dan fitnah lebih besar dari *tajassus*, maka intipan boleh dilakukan. Ini seperti yang disebut oleh al Imam al Syaukani (meninggal 1250H): “Aku katakan; jika hanya semata-mata sangkaan maka tidak mencukupi dalam hal ini. Bahkan mestilah dengan pengetahuan, jika tidak, ia termasuk dalam *tajassus* yang dilarang berdasarkan dalil al Quran. Namun dibolehkan untuk suatu kemaslahatan yang mana membantah kemungkaran itu lebih kukuh dibandingkan meninggalkan *tajassus* dan kerosakan meninggalkan bantahan terhadap kemungkaran lebih dahsyat dari kerosakan *tajassus*. Atau mungkin boleh digabungkan bahawa pengharaman *tajassus* berkaitan dengan tanpa pengetahuan (sangkaan) kerana tidak dinamakan *tajassus* jika pelaksananya benar-benar mengetahui”. (Al-Syaukani, *Al Sail al Jarar*, 4/591 Beirut: Dar al-Kutub al-‘Ilmiyyah/1405H)

Hudud dan Hak Privasi

Ramai menganggap, apabila hudud dilaksanakan bererti ‘privacy’ individu akan terganggu. Intipan di sana-sini akan dibuat untuk mencari orang yang berzina dan minum arak. Ini diburukkan lagi dengan gambaran perlaksanaan sekarang yang dilakukan oleh pihak penguatkuasa agama di sesetengah tempat apabila mereka seakan memasang ‘spy’ dalam mencari pelaku maksiat peribadi. Hal ini amat salah dan bercanggah dengan firman Allah: (maksudnya) “Wahai orang-orang yang beriman! Jauhilah kebanyakan dari sangkaan (supaya kamu tidak menyangka sangkaan yang dilarang) kerana

sesungguhnya sebahagian dari sangkaan itu adalah dosa; dan janganlah kamu mengintip mencari-cari kesalahan orang.”

(Surah al Hujurat, 49: 12)

Yusuf al Qaradhawi menyebut “Aku ingin agar diberikan perhatian tentang perkara yang penting mengenai hudud; bahawa Islam tidak terkejar-kejar mencari bukti, tidak mengintai untuk melaksanakan hukum ke atas pelaku kesalahan, tidak mencipta alat untuk mencari rahsia pelaku maksiat atau memasang kamera tersembunyi mengambil gambar ketika mereka melakukan jenayah. Tidak pula menguasakan polis pencari jenayah atau perisik untuk mengintip mereka yang menyanggahi syarak sehingga ditanggap yang terbabit. Bahkan kita dapat panduan Islam dalam hal ini tegas setegasteganya dalam memelihara kehormatan peribadi manusia, pengharaman *tajassus* (mengintip) dan mencari keaiban manusia. Tidak boleh dilakukan oleh individu, tidak juga oleh pihak kerajaan.” (<http://www.Qaradhawi.net/library/53/2534.html>.)

Kemudian beliau mengemukakan dalil riwayat al Hakim daripada ‘Abd ar-Rahman bin ‘Auf : “Bahawa dia berkawal bersama Umar bin al-Khattab R.A. pada suatu malam di Madinah. Ketika mereka sedang berjalan, tiba-tiba ternampak nyalaan api di sebuah rumah. Mereka pun pergi menuju ke situ sehingga apabila dihampiri didapati pintunya berkunci, di dalamnya ada sekumpulan orang dengan suara yang kuat. Lalu Umar berkata sambil memegang tangan ‘Abd ar-Rahman: “Kau tahukah ini rumah siapa?” Jawab: “Tidak”. Kata Umar: “Ini rumah Rabi’ah bin Umayyah bin Kalaf, mereka sekarang sedang mabuk arak, apa pendapat kau?” Kata ‘Abd ar-Rahman: “Aku berpendapat kita sekarang telah melakukan apa yang Allah larang, Allah berfirman: “Jangan kamu mengintip”. Kita telah mengintip. Maka Umar pun pergi dan meninggalkan mereka”. (Riwayat al Hakim dalam *al Mustadrak*, dinilai sahih serta sokong oleh al Zahabi).

Akibat dari amalan yang salah memberikan gambaran yang salah tentang hudud. Islam dalam urusan jenayah atau maksiat peribadi tidak membongkar yang tertutup, sebaliknya hanya mencegah yang nyata dan zahir sahaja. Seperti kata al-Imam al-Ghazali (meninggal 505H): “Hendaklah kemungkaran tersebut zahir (jelas) kepada ahli hisbah (pencegahan) tanpa perlu melakukan intipan. Sesiapa yang menutup sesuatu kemaksiatan di dalam rumahnya, dan mengunci pintunya, maka tidak harus untuk kita mengintipnya. Allah Ta’ala telah melarang hal ini.” (Al Ghazali, *Ihya ‘Ulum al Din*, 3/28, Beirut: Dar al Khair/1990).

Membina Masyarakat yang Pemaaf

Dalam perlaksanaan hudud, pemerintah hendaklah mendidik rakyat agar mengelakkan sikap suka mengangkat kes hudud kepada pihak mahkamah atau berkuasa. Sebaliknya, hendaklah digalakkan kemaafan antara rakyat dan diselesaikan di luar mahkamah. Ini seperti hadith: “Sesungguhnya pencuri pertama dalam Islam dibawa kepada Nabi lalu diperintahkan agar dipotong tangan. Wajah Rasulullah seakan kecewa sedih. Mereka berkata: “Wahai Rasulullah! Seakan engkau membenci hal ini.” Jawab Nabi: “Mengapa tidaknya aku benci, kamu semua telah menjadi penolong syaitan menentang saudara

kamu. Sesungguhnya tidak wajar bagi pemerintah yang diangkat kepadanya hukuman *hadd* melainkan dilaksanakan.”

Lalu baginda membaca firman Allah: “*Hendaklah kamu maafkan dan lupakan kesalahan, tidakkah kamu suka supaya Allah mengampunkan dosa kamu? (Surah an Nur, 24: 22)*” (Riwayat Ahmad dan al Hakim dalam *al Mustadrak*. Dihasankan oleh al Albani dalam *Silsilah al Sahihah*). Keinginan sesetengah masyarakat awam yang tidak faham yang seakan ‘mengidam’ untuk melihat tangan dipotong adalah tidak serasi dengan inspirasi hudud, bahkan itu menjadikan mereka ‘penolong syaitan’.

Penutup

Tiada siapa yang Mukmin menafikan kewujudan nas-nas hudud dalam al Quran dan al-Sunnah. Cumanya, perincian hudud itu memerlukan ijtihad yang mengambil kira soal perubahan zaman dan tempat. Umpamanya kadar barang curian memerlukan ijtihad yang baru kerana fuhaqa sejak dahulu berbeza pendapat dalam hal ini. Cara potongan; penggunaan alatan moden dan ubatan moden juga perlu diambil perhatian atas sifat ihsan Islam dalam semua perkataan. Demikian juga suasana masyarakat juga hendaklah diambil kira. Demikian ruangan taubat dalam hudud juga hendaklah diluaskan dengan memakai mazhab yang luas dalam hal ini. Mereka yang bertaubat sebelum tangkapan patut digugurkan hukuman hudud dan boleh diganti dengan takzir (*discretionary punishment*).

BAB 5

PELAKSANAAN SYARIAT ISLAM ADALAH SUATU KEUTAMAAN

Dato' Seri Tuan Guru Haji Abdul Hadi Awang

Pendahuluan

Masyarakat sememangnya perlu diberi penjelasan yang sewajarnya berkenaan dengan hukum hudud kerana ia sering dicemuh oleh golongan yang anti-Islam dan seringkali diberi gambaran yang salah dan mengelirukan dengan tujuan untuk menjadikan manusia liar dan liat dengan hukum Allah seluruhnya. Artikel ini akan membincangkan secara ringkas mengenai keutamaan dan kewajipan umat Islam melaksanakan syariat.

Ibadah, Khilafah dan Amanah

Sesungguhnya syariat Islam itu adalah terbentuk berdasarkan tiga perkara yang sangat penting mengapa manusia dicipta. Maka untuk ketiga-tiga peranan itu syariat Islam diwajibkan Allah kepada manusia supaya beramal dengannya, supaya tidak terpesong daripada peranan yang sebenar dan matlamat dalam pembangunan insan yang seutuhnya.

Ketiga-tiga itu ialah ibadah, yang kedua ialah khilafah (pemerintahan secara Islam) dan ketiga ialah amanah. Ibadah dengan makna manusia mestilah patuh kepada hukum Allah S.W.T secara mengabdikan diri sebagaimana makhluk-makhluk lain yang ada di alam ini sama ada di langit, bumi dan segala-galanya. Cakerawala yang ada di langit, matahari, bulan, dan bintang beredar mengikut ketentuan Ilahi yang telah ditetapkan untuk mereka oleh Allah. Begitulah dengan makhluk yang lain yang ada di bumi dan manusia yang menjadi sebahagian daripada makhluk yang mempunyai undang-undang yang ditetapkan oleh Allah S.W.T. Antara undang-undang itu, ada yang diberi kata putus, dan antara udang-undang itu, ada yang diizinkan kepada manusia untuk mengkaji dengan akal mereka sendiri yang diberi oleh Allah S.W.T.

Perkara kedua merujuk kepada peranan manusia sebagai khilafah. Konsep khilafah ini menjadikan manusia bertanggungjawab untuk memakmurkan serta mentadbir bumi, mentadbir segala bidang, politik ekonomi dan lain-lain, mentadbir dengan keizinan daripada Allah S.W.T dengan undang-undang yang ditetapkan, sama ada undang-undang yang ditetapkan secara khusus atau dasar yang secara umum, manusia boleh berfikir dan meletakkan di bawah dasar umum itu mengikut kebijaksanaan yang diberi Allah kepada mereka.

Bersesuaian dengan konsep khalifah ini, perkara ketiga yang dituntut oleh Allah S.W.T ialah amanah. Islam telah meletakkan bahawa memimpin negara dan masyarakat adalah sebahagian daripada amanah yang mesti ditunaikan. Amanah bukan sahaja dalam masalah menyimpan harta benda dan seumpamanya, termasuk juga amanah itu di dalam melaksanakan undang-undang yang diwajibkan oleh Allah S.W.T.

Ketiga-tiga prinsip ini tidak wujud dalam undang-undang ciptaan manusia, menyebabkan tidak dirasai satu tanggungjawab yang menyeluruh dan menguasai diri manusia kerana ia sangat berbeza dengan syariat Islam, bukan sahaja dari segi prinsip tersebut, tetapi juga pendedahan kepada manusia.

Penekanan Hubungan Sesama Manusia dan Dengan Pencipta

Syariat Islam itu dibentangkan kepada seluruh tindakan manusia, zahir dan batin, atau roh dan jasad. Berbeza dengan undang-undang ciptaan manusia di mana ia memberi perhatian hanya kepada sebahagian daripada amalan-amalan zahir, bukan kepada semua aspeknya, di samping tidak ada aspek roh yang menjadi sebahagian daripada naluri manusia.

Dalam hal ini, undang-undang Islam memberi penekanan dalam dua perkara yang penting, yang pertama dalam hubungan manusia dengan Tuhan yang menciptanya, dan kedua, hubungan manusia sesama manusia. Oleh itu, maka ia membawa dua maslahat, iaitu maslahat dunia dan maslahat akhirat. Perkara ini bukan sahaja dalam urusan ibadat, tetapi juga dalam urusan duniawi, dalam urusan *muamalat*, *munakahat*, *jinayah* dan lain-lain, contohnya dalam perkara jual-beli yang berkaitan dengan perniagaan.

Hudud, *Qisas* dan *Takzir* Sebagai Pencegahan dan Pendidikan

Dalam perkara jenayah pula, sepetimana hukum *qisas*, hudud dan *takzir* merupakan hukum zahir, manakala dosa pahala yang dikaitkan selepas kematian dan dibangkitkan semula pada hari akhirat merupakan hukuman yang menguasai roh, yang menguasai batin manusia itu.

Oleh itu, dalam perkara yang berkait dengan jenayah, Islam telah mencegah perlakuannya melalui penguasaan hati dan roh dalam berhubungan beriman dengan Allah dan beribadat kepada-Nya, dan hukuman zahir melalui deraan-deraan yang dikenakan kepada jasad, sama ada yang dinamakan *qisas*, hudud ataupun *takzir* seperti hukum bunuh, sebat penjara dan lain-lain lagi.

Oleh kerana penekanan dalam masalah undang-undang jenayah menjadi perbualan umum, suka dijelaskan agar dapat menjadi titik tolak perbincangan mengenainya, iaitu Islam telah membahagikan undang-undang jenayah itu kepada tiga bahagian:

Pertama: *Qisas* ialah hukuman balas yang setimpal dalam jenayah meluka atau mencederakan yang dinyatakan secara nas oleh Al Quran dan Al Sunnah dalam perkara yang berkait dengan manusia.

Kedua: Hudud ialah hukuman yang dihadkan kadarnya oleh syarak dalam jenayah yang dikaitkan dengan hak Allah, atau dalam perkara yang berkaitan dengan kepentingan orang ramai atau masyarakat.

Ketiga: *Takzir* ialah berkaitan perkara yang tidak dinaskan oleh syarak, maka ia diserahkan kepada kebijaksanaan pemerintah untuk menentukan di atas prinsip *amar makruf* dan *nahi mungkar* dan menjaga kepentingan agama dan dunia dengan seadil-adilnya.

Beban Pembuktian Paksi Keadilan

Oleh kerana kita tidak mahu menumpukan penjelasan berkenaan dengan hukum hudud, disebabkan desakan yang memerlukan penjelasan, maka penjelasan secara ringkas perlu dilakukan, supaya gambaran undang-undang ini tidak berlaku sewenang-wenangnya.

Islam telah menetapkan syarat-syarat yang terlalu ketat berhubung dengan penyaksian dalam perkara ikrar. Pengakuan kepada sesuatu kesalahan mestilah oleh orang yang berakal secara sukarela, bukan secara paksaan, dalam keadaan siuman, tidak mabuk atau gila.

Sementara orang yang berikrar pula boleh menarik balik, walaupun ketika hukuman sedang dijalankan dan hukuman itu hendaklah diberhentikan. Mengikut undang-undang Islam, sekiranya seseorang itu disebat dengan sebab pengakuan kesalahan. Jika ketika sedang disebat dia menarik balik pengakuannya, maka hukuman itu hendaklah diberhentikan serta merta.

Oleh kerana itu, ketika hukuman dijalankan, pesalah tidak boleh diikat atau digari, begitu juga dalam perkara saksi, mestilah dari kalangan orang-orang yang layak, bukan sahaja pancaindera dan akal fikiran, tetapi juga akhlak-akhlak yang mulia, iaitu tidak fasiq dengan melakukan dosa-dosa besar, kekal dengan dosa-dosa kecil dan melakukan perkara yang boleh menjatuhkan maruah walaupun tidak haram. Sebarang kekurangan, syarat saksi ataupun saksi menarik balik penyaksian, maka tuduhan digugurkan di mana para peguam dibenarkan untuk meneliti semua perkara ini, bukan sahaja para hakim.

Penutup

Perbincangan di atas serba sedikit cuba merungkaikan persoalan mengenai keutamaan umat Islam melaksanakan syariat Islam. Sebagai khalifah di muka bumi ini, umat Islam wajib berusaha untuk melaksanakan syariat Islam kerana ia merupakan amanah yang telah dipertanggungjawabkan oleh Allah S.W.T. Islam menganggap usaha ini sebagai ibadah yang dijamin ganjarannya di akhirat. Syariat Islam menekankan konsep keadilan dalam apa sahaja perkara, sama ada *muamalat* ataupun *jarimah* dan sebagainya. Dalam undang-undang jenayah Islam iaitu *qisas*, hudud dan takzir, Islam memberi penekanan kepada pemeliharaan hubungan sesama manusia dan dengan pencipta-Nya. Ini jelas menunjukkan kesyumulan dan kesucian Islam itu sebagai agama yang praktikal dan sesuai sepanjang zaman.

BAB 6

HUDUD DALAM KONTEKS UNDANG-UNDANG MALAYSIA

Datuk Zainul Rijal Abu Bakar

Pendahuluan

Mutakhir ini perbincangan mengenai pelaksanaan hukuman hudud mendapat tempat di dada akhbar arus perdana dan juga akhbar-akhbar alternatif. Ramai yang telah memberi kenyataan bagi menzahirkan pendirian mereka terhadap pelaksanaan hukuman hudud di Malaysia. Ada yang menyokong dan tidak ketinggalan juga yang menentang dengan memberi pelbagai alasan. Sebagaimana biasa, ahli-ahli politik juga turut serta dalam perbahasan ini dan seolah-olah menjadikan isu ini sebagai isu politik.

Saya tidak berhasrat untuk menulis berkaitan isu ini dari perspektif politik tetapi lensa yang saya akan gunakan adalah lensa hukum syarak dan juga sistem perundangan di Malaysia. Saya juga cuba menulis semudah mungkin dan mengelak menggunakan terminologi dan bahasa perundangan yang menyebabkan ramai keliru tentang nukilan ini. Saya berharap artikel ringkas ini dapat menzahirkan pandangan saya terhadap isu yang hangat diperkatakan ini, tanpa merujuk kepada mana-mana kenyataan yang telah dikeluarkan terlebih dahulu oleh orang lain.

Prinsip Asas Hudud

Bagi saya undang-undang hudud adalah sebahagian daripada ajaran Islam yang tidak boleh dipertikaikan. Orang Islam yang mempertikaikan hudud boleh dipersoal aqidahnya. Umpamanya, jika seorang Muslim mengatakan undang-undang hudud adalah zalim dan mundur, boleh dipersoalkan syahadah beliau kerana mereka menolak sebahagian daripada apa yang tersurat di dalam al Quran.

Hudud ataupun kalimah *mufradnya hadd* adalah batasan-batasan yang telah ditetapkan oleh Allah S.W.T. Kesalahan dan hukuman hudud adalah tetap. Antara kesalahan hudud ialah berzina, *qazaf* dan mencuri. Perbahasan ulama telah banyak memperkatakan tentang kesalahan hudud tersebut.

Pembuktian hudud pula adalah pembuktian yang amat tinggi, iaitu melampaui sebarang keraguan. Ini bermakna, sekiranya terdapat sedikit keraguan atau tidak mengikut cara yang ditetapkan, hukuman hudud tidak boleh dilaksanakan. Walau bagaimanapun, sebagai gantinya hukuman takzir yang lebih ringan boleh dilaksanakan terhadap pesalah itu, walaupun pembuktian hudud gagal. Berbeza dari fahaman sesetengah orang bahawa jika hudud gagal dibuktikan, orang yang dituduh itu bebas sepenuhnya dari sebarang bentuk hukuman. Perlu juga dizahirkan di sini bahawa undang-undang jenayah Islam terpakai kepada orang Islam sahaja. Orang bukan Islam tidak terikat dengan hukuman ini, melainkan mereka sendiri berserah kepada undang-undang Islam untuk diadili.

Beban Pembuktian Kes Hudud

Para ulama memberikan definisi hudud sebagai kesalahan yang mana hukumannya telah ditentukan (jumlah bilangan dan kaedah perlaksanaan) di sisi syarak, dilaksanakan terhadap sesuatu maksiat yang dilakukan, melibatkan hak Allah. Kesalahan hudud merangkumi kesalahan berzina, *qazaf*, meminum arak, mencuri, merompak dan juga murtad.

Perbincangan tentang hudud biasanya hanya berkisar tentang hukuman itu sendiri yang sering digambarkan sebagai zalim dan tidak berperikemanusiaan. Amat jarang masyarakat membincangkan hudud secara ilmiah yang berkait dengan falsafah hukuman beban dan tahap pembuktian kes-kes hudud. Undang-undang hudud sebenarnya merupakan benteng pencegahan kesalahan-kesalahan lain dalam masyarakat. Hukuman yang tegas berfungsi sebagai penghalang kesalahan-kesalahan hudud dan juga kesalahan-kesalahan yang lain.

Pembuktian dalam hukuman hudud pula amat tinggi iaitu melampaui sebarang keraguan. Berbeza dengan tahap pembuktian kes-kes sivil sekarang ini yang hanya setakat melampaui keraguan munasabah. Ini bermakna, hudud tidak boleh disabitkan jika terdapat walaupun sedikit keraguan di sisi hakim. Itu sebabnya, kebanyakan kes-kes hudud disabitkan melalui pengakuan pesalah itu sendiri. Jika pesalah tidak mengakui pertuduhan yang dibawa kepadanya, beban membuktikan kesalahan itu amat sukar kerana ia melibatkan hukuman yang amat berat.

Namun, ini tidaklah bermakna pesalah akan dilepaskan begitu sahaja memandangkan tahap pembuktian yang tinggi tersebut. Seseorang yang dilepaskan atas tuduhan hudud bukan dibebaskan begitu sahaja, tetapi masih boleh dihukum atas kesalahan bersifat takzir yang memerlukan kadar pembuktian yang lebih rendah.

Penulis tidak berhasrat membincangkan satu persatu tentang tahap pembuktian kes-kes hudud di dalam ruangan ini kerana perbahasan mengenainya agak panjang dan kompleks. Cukuplah sekadar mengatakan bahawa kadar pembuktian ini adalah amat tinggi bagi memastikan orang yang tidak bersalah tidak akan dalam mana-mana keadaan, dihukum melalui hukuman hudud. Inilah jaminan yang diberikan Allah bagi menzahirkan kasih sayang Allah terhadap makhluk-Nya yang tidak melakukan kesalahan.

Perlembagaan Persekutuan

Jadual Kesembilan Perlembagaan Persekutuan memperuntukkan tiga senarai, iaitu Senarai Persekutuan, Senarai Negeri dan Senarai Bersama. Parlimen boleh menggubal undang-undang yang terjumlah di dalam Senarai Persekutuan dan Senarai Bersama, manakala Dewan Undangan Negeri boleh menggubal undang-undang yang ada di dalam Senarai Negeri dan Senarai Bersama.

Perkara jenayah terletak di dalam Perkara 4 Senarai Persekutuan. Oleh hal yang demikian, jika undang-undang hudud tertentu seperti mencuri ingin digubal oleh Dewan

Undangan Negeri, Pindaan terhadap Perkara 4 ini perlu dilakukan terlebih dahulu. Walau bagaimanapun, di dalam kes *Sulaiman Takrib lawan Kerajaan Negeri Trengganu*, Mahkamah Persekutuan memutuskan frasa ‘precepts of Islam’ di dalam Perkara 1 Senarai Negeri bermakna ‘perintah agama Islam’ bukan ‘rukun Islam’. Oleh itu, Dewan Undangan Negeri mempunyai kuasa untuk menggubal undang-undang bagi mewujudkan kesalahan melanggar ‘perintah agama Islam’, tidak sekadar kesalahan melanggar rukun Islam.

Namun begitu, walaupun telah ditafsirkan ’precepts of Islam’ adalah sebagai perintah agama Islam, Dewan Undangan Negeri masih terhalang untuk menggubal undang-undang hudud seperti mencuri kerana ia masih tertakluk kepada Perkara 4 Senarai Persekutuan. Kesalahan hudud lain, pada pandangan saya seperti berzina, *riddah*, dan *qazaf*, walau bagaimanapun boleh digubal oleh Dewan Undangan Negeri tertakluk kepada undang-undang lain.

Perlu ditegaskan di sini bahawa Malaysia bukanlah sebuah negara sekular. Terdapat banyak peruntukan di dalam Perlembagaan Persekutuan yang memberi keistimewaan kepada Islam. Berhujah dengan menggunakan penghakiman di dalam *Che Omar Che Soh* sebagai menyatakan Malaysia adalah sebuah negara sekular adalah tergelincir dari semangat penghakiman tersebut. Penghakiman Tun Salleh Abbas dalam kes tersebut tidak pernah mengisyiharkan Malaysia sebagai sebuah negara sekular. Adalah salah jika kita katakan undang-undang hudud tidak boleh digubal kerana negara Malaysia adalah negara sekular. Sila baca penghakiman-penghakiman mahkamah yang menyatakan tentang kedudukan agama Islam, mahkamah Syariah dan pengertian Islam sebagaimana yang telah diputuskan di dalam kes-kes seperti *Meor Atiqurrahman lawan Fatimah Siti* (Mahkamah Tinggi), *Latifah Mat Zain lawan Rosmawati Sharibuun* (Mahkamah Persekutuan), *Lina Joy lawan Majlis Agama Islam Wilayah Persekutuan* (Mahkamah Persekutuan), *Sulaiman Takrib lawan Majlis Agama Islam Terengganu* (Mahkamah Persekutuan) dan banyak lagi.

Undang-Undang Lain

Walaupun kesalahan berzina dan *qazaf* boleh ditafsirkan sebagai kesalahan melanggar perintah agama sebagaimana yang termaktub dalam Perlembagaan Persekutuan, hukuman hudud sebagaimana yang telah ditetapkan di dalam al Quran tidak dapat dijatuhkan kerana Dewan Undangan Negeri tidak ‘berkemampuan’ menggubal hukuman tersebut sebagai hukuman selepas disabitkan. Akta Bidangkuasa Jenayah (Mahkamah Syariah) 1984 hanya memperuntukkan Dewan Undangan Negeri boleh mengadakan kesalahan melanggar perintah agama Islam yang hukumannya tidak melebihi tiga tahun penjara, lima ribu ringgit denda, dan enam kali sebatan.

Dalam hal yang demikian, selagi akta ini tidak dipinda, hukuman maksimum yang boleh dikenakan adalah sebagaimana yang telah dinyatakan di atas. Akta ini telah menghalang pelaksanaan hukuman hudud sebagaimana yang ditentukan oleh al Quran dan al Sunnah. Akta ini perlu dimansuhkan terlebih dahulu sebelum Dewan Undangan Negeri dapat menggubal undang-undang bagi melaksanakan hukuman hudud.

Perancangan

Taraf mahkamah Syariah masih jauh lebih rendah dari mahkamah sivil dari sudut perjawatan, prasarana, gaji, dan bidangkuasa. Majlis Kebangsaan Hal Ehwal Islam telah meluluskan syor penstruktur semula mahkamah Syariah yang akan mewujudkan lima peringkat mahkamah sebagaimana mahkamah sivil. Hakim-hakim mahkamah tinggi Syariah ke atas tidak akan lagi diletakkan sebagai penjawat awam, tetapi dalam skim khas sebagaimana rakan mereka di mahkamah sivil.

Dengan pewujudan skim khas ini, sudah pasti peranan mahkamah Syariah menjadi besar dan mempunyai justifikasi untuk mendapatkan lebih banyak bidangkuasa. Ini termasuklah memansuhkan Akta Bidangkuasa Jenayah (Mahkamah Syariah) 1984 bagi membolehkan sebahagian hukuman hudud dilaksanakan tanpa perlu pindaan perlembagaan.

Strategi ini juga bagi membolehkan mahkamah Syariah bersedia menerima kes-kes hudud yang lebih kompleks, berbanding dengan kes kekeluargaan sahaja. Jika dengan tiba-tiba sahaja mahkamah Syariah diberikan kuasa melaksanakan hukuman hudud, sedangkan prasarana dan persediaan tidak mencukupi adalah dikhawatir ia akan menjadi fitnah kepada agama Islam pula. Difahamkan Majlis Raja-Raja akan bersidang bagi membincangkan syor penstruktur semula Mahkamah Syariah ini dan diharapkan ia dapat diperkenankan oleh Raja-Raja Melayu.

Realiti Hudud dalam Konteks Undang-Undang Malaysia

Berbalik kepada sistem perundangan negara yang mengamalkan dwisistem perundangan. Kita akan dapat Perkara 74 Perlembagaan Persekutuan membahagikan penggubalan undang-undang kepada tiga kategori berdasarkan pembuat undang-undang, iaitu Dewan Rakyat, Dewan Negara dan Dewan Undangan Negeri. Terdapat tiga senarai yang disebut dalam Jadual Kesembilan Perlembagaan Persekutuan iaitu Senarai Persekutuan, Senarai Negeri, dan Senarai Bersama.

Parlimen boleh membuat undang-undang yang perinciannya termaktub dalam Senarai Persekutuan dan Senarai Bersama. Manakala, Dewan Undangan Negeri pula berkuasa membuat undang-undang yang terletak dalam Senarai Negeri dan Senarai Bersama.

Meneliti senarai-senarai tersebut, kita akan dapat 'jenayah' disebut di dalam Senarai Persekutuan, manakala pewujudan dan penghukuman kesalahan yang dilakukan oleh orang yang menganut agama Islam terhadap perintah agama itu terletak di bawah Senarai Negeri. Berdasarkan Jadual Kesembilan tersebut, penulis mendapati kesalahan hudud seperti mencuri dan merompak berada di bawah Senarai Persekutuan dan jenayah hudud lain seperti zina, *qazaf*, meminum arak dan murtad pula terletak di bawah kuasa negeri.

Dalam hal yang demikian, penulis berpandangan bahawa kesalahan-kesalahan hudud ini tidak boleh dilaksanakan secara pakej dalam satu undang-undang disebabkan kesalahan

tersebut terletak dalam kuasa dua badan perundangan yang berbeza. Oleh itu penulis berpandangan Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Kelantan) 1993 dan Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Terengganu) 2003 tidak boleh dilaksanakan kerana sebahagian kesalahannya tidak berada di bawah kuasa Dewan Negeri.

Namun demikian, apa pun kedudukannya ia tidaklah memberikan suatu tiket kepada umat Islam untuk tidak melaksanakan undang-undang Islam. Segala usaha perlu digarap dan dimantapkan bagi mencari ruang bagaimana undang-undang Islam dapat dilaksanakan di Malaysia. Penulis juga berpandangan bahawa tidak semestinya sesuatu perkara tersebut mesti dinamakan atas nama agama bagi melaksanakannya. Ia boleh juga dilaksanakan walaupun tanpa menamakannya sebagai undang-undang Islam.

Oleh itu, penulis berpandangan bagi kesalahan-kesalahan yang terjatuh di bawah kuasa parlimen, kesalahan tersebut hendaklah dibiarkan kekal di bawah kuasa parlimen kerana sekiranya kita ingin meminda perlombagaan, sudah pasti akan menghadapi jalan berliku. Perkara yang perlu dititikberatkan ialah membawa undang-undang berkaitan agar lebih dekat kepada Islam, dalam erti kata selaras dengan undang-undang dan falsafah undang-undang.

Dalam konteks ini, Kanun Keseksaan, Kanun Prosedur Jenayah dan Akta Keterangan hendaklah dipinda bagi memasukkan beberapa peruntukan yang berkaitan dengan tahap serta cara pembuktian dan cara pelaksanaan hukuman diperincikan di dalam undang-undang tersebut. Peruntukan juga mestilah dibuat bagi memberi ruang kepada para hakim mengenakan hukuman bersifat takzir sekiranya hudud gagal dibuktikan. Seiring dengan hasrat melaksanakan undang-undang hudud, penulis berkeyakinan sekiranya undang-undang di atas dipinda, maka kesalahan mencuri dan merompak akan dapat dilaksanakan secara hudud.

Manakala, bagi kesalahan hudud lain seperti berzina, *qazaf*, meminum arak dan murtad, badan perundangan negeri memang mempunyai kuasa penuh untuk mengadakan kesalahan-kesalahan demikian selaras dengan keputusan Mahkamah Persekutuan di dalam kes *Sulaiman bin Takrib melawan Kerajaan Negeri Terengganu* yang memutuskan bahawa tafsiran '*precepts of Islam*' dalam Jadual Kesembilan Perlombagaan Persekutuan itu bukan sekadar dewan negeri mempunyai kuasa mengadakan kesalahan berkaitan perlanggaran rukun Islam yang lima itu, tetapi lebih luas iaitu mewujudkan kesalahan yang melanggar apa-apa perintah agama Islam. Oleh itu, empat kesalahan di atas boleh menjadi kesalahan yang bersifat hudud.

Walau bagaimanapun, hukuman kesalahan tersebut disekat oleh Akta Bidangkuasa Jenayah (Mahkamah Syariah) 1984 yang memperuntukkan Dewan Negeri boleh mewujudkan mana-mana kesalahan jenayah Syariah dan hukumannya hendaklah tidak melebihi tiga tahun penjara, lima ribu ringgit denda, dan enam kali sebatan. Penulis berpandangan, sekiranya akta ini dimansuhkan, empat jenis kesalahan hudud yang terletak di bawah bidangkuasa negeri boleh dilaksanakan.

Penutup

Umat Islam yang mempertikai atau memperlekehkan mana-mana undang-undang Islam boleh dipertikaikan juga syahadahnya. Umat Islam seharusnya mencari jalan bagaimana hendak melaksanakan undang-undang Islam. Walaupun mungkin terdapat halangan-halangan tertentu, usaha yang mantap perlulah dibuat bagi mengubah atau membuang halangan tersebut demi melaksanakan undang-undang Islam ini. Melaksanakan undang-undang hudud adalah kewajipan orang Islam. Namun, masih terdapat halangan-halangan yang perlu dilupuskan bagi melaksanakan undang-undang hudud di Malaysia. Semua pihak perlu ikhlas di dalam usaha bagi melaksanakan undang-undang hudud di Malaysia.

Mahkamah Syariah perlu bersedia menerima kes-kes hudud untuk didengar oleh mereka. Latihan dan pengalaman perlu dicari bagi mengelakkan penghakiman kelak bertentangan dengan prinsip Islam itu sendiri di samping mengelakkan salah tanggapan terhadap agama Islam. Kerajaan Persekutuan perlu segera meminda Jadual Kesembilan Perlembagaan Persekutuan dan memansuhkan Akta Bidangkuasa Jenayah (Mahkamah Syariah) 1984 bagi membolehkan negeri-negeri menggubal undang-undang bukan sahaja hudud tetapi undang-undang lain yang melanggar perintah agama Islam.

Dalam masa yang sama, perlu juga ditekankan bahawa dalam keadaan kegawatan ekonomi, sosial dan kebejatan akhlak umat Islam yang begitu ketara, faktor-faktor *non-legal* ini juga perlu diberi perhatian. Sistem ekonomi, pendidikan, tatakelola masyarakat dan pemantapan aqidah perlu juga diperbaiki seiring dengan tuntutan melaksanakan hukuman hudud di Malaysia. Hudud adalah batasan-batasan yang telah digariskan supaya umat Islam tidak melanggarinya. Batasan-batasan ini bukan hanya dalam aspek jenayah sahaja, tetapi juga dalam setiap detik kehidupan kita. Janganlah diambil Islam itu dalam juzuk tertentu sahaja, tetapi Islam semestinya diambil secara keseluruhannya.

Adalah amat penting mendapat komitmen daripada Kerajaan Persekutuan bagi melaksanakan hukuman hudud ini. Tanpa pindaan perlembagaan dan pemasuhan Akta Bidangkuasa Mahkamah Syariah 1984, mungkin undang-undang hudud akan dicabar di mahkamah kelak. Sudah sampai masanya umat Islam bersatu bagi membuang semua halangan bagi pelaksanaan undang-undang Islam, bukan memberi pelbagai alasan untuk tidak melaksanakannya. Adalah amat menyedihkan, dalam menegakkan hujah masing-masing, terdapat golongan yang telah mengenepikan tuntutan al Quran dan seolah-olah mempertikaikan nas-nas yang sahih di dalamnya.

Penulis sering tertanya-tanya jika suatu ketika dahulu, apabila pihak kerajaan berhasrat untuk melaksanakan perbankan Islam, terdapat begitu banyak halangan dan kritikan yang diterima daripada masyarakat Islam dan bukan Islam. Namun, bermula dengan sistem perbankan tanpa faedah, kemudiannya dinamakan perbankan Islam, kini sistem perbankan Islam bukan sahaja menjadi pilihan umat Islam, tetapi juga orang bukan Islam kerana keadilan sistem itu sendiri. Tidak mustahil sekiranya undang-undang hudud ini dilaksanakan, lama-kelamaan orang akan faham kecantikan undang-undang ini bagi menjaga lima *maqasid al Syariah* iaitu menjaga agama, akal, diri, keturunan dan harta. Adalah menjadi tugas setiap umat Islam untuk berusaha melaksanakan Islam dengan

sewajarnya. Dari sudut perundangan, jalannya sudah ada, terpulanglah kepada ahli siasah untuk melaksanakannya.

BAB 7

POLEMIK HUDUD DAN PINDAAN AKTA MAHKAMAH SYARIAH (BIDANG KUASA JENAYAH) 1965 (Akta 355)

Dr. Zulqarnain Lukman

Pendahuluan

Kerajaan Negeri Kelantan telah meluluskan Enakmen Kanun Jenayah Syariah (II) 1993 (“EKJS (II)”) yang bertujuan untuk melaksanakan undang-undang jenayah Syariah di Negeri Kelantan. Pada 18-19 Mac 2015, Dewan Undangan Negeri Kelantan telah meluluskan Kanun Jenayah Syariah (II)(1993 2015 (“KJS (II)”) bagi menggantikan EKJS (II). Kini usaha-usaha sedang giat dibuat bagi memastikan ianya dapat dilaksanakan sepenuhnya.

Undang-Undang Jenayah Syariah yang hendak dilaksanakan di Kelantan meliputi:

1. Kesalahan-kesalahan Hudud: *sariqah, hirabah, Zina dan Liwat, Qazaf, Syurb; dan Irtidad*
2. Qisas: (a) Menyebabkan kematian (qatl-al-amd, qatl-shibhi al-'amdi dan qatl-al-khata') (b) Menyebabkan kecederaan badan
3. Takzir

Akta Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) 1965 (Akta 355)

Akta ini diwujudkan atas sebab kehendak Perlembagaan Persekutuan iaitu Item 1 - List II (State List) yang menyatakan seperti berikut:

“... keanggotaan, susunan dan tatacara mahkamah Syariah, yang hendaklah mempunyai bidang kuasa hanya ke atas orang yang menganut agama Islam dan hanya berkenaan dengan mana-mana perkara yang termasuk dalam perenggan ini, tetapi tidak mempunyai bidang kuasa berkenaan dengan kesalahan kecuali setakat yang diberikan oleh undang-undang persekutuan;...”

[teks asal - “...the constitution, organization and procedure of Syariah courts, which shall have jurisdiction only over persons professing the religion of Islam and in respect only of any of the matters included in this paragraph, but shall not have jurisdiction in respect of offences except in so far as conferred by federal law;...”]

Oleh itu, kewujudan Akta 355 ini adalah kerana keperluan bagi undang-undang Persekutuan memberikan suatu bidangkuasa kepada Mahkamah Syariah yang ditubuhkan di negeri-negeri.

Akta 355 adalah akta yang ringkas yang mengandungi hanya 3 seksyen tetapi memberikan kesan besar kepada perlaksanaan undang-undang jenayah Syariah. Secara ringkasnya, ianya adalah seperti berikut:

Permulaan-	Ianya adalah suatu akta yang memberikan bidangkuasa kepada mahkamah yang ditubuhkan oleh mana-mana Dewan Undangan Negeri bagi maksud membicarakan kesalahan-kesalahan di bawah hukum syarak.
S. 1	Menyatakan bahawa akta ini hanya terpakai di seluruh negeri di Semenanjung Malaysia sahaja
S. 2	<p>Mahkamah Syariah yang ditubuhkan dengan sempurnanya di bawah mana-mana undang-undang dalam sesuatu Negeri dan diberi bidang kuasa ke atas orang-orang yang menganuti agama Islam dan berkenaan dengan mana-mana perkara yang disebut satu persatu dalam Senarai II bagi Senarai Negeri dalam Jadual Kesembilan kepada Perlembagaan Persekutuan adalah dengan ini diberi bidang kuasa berkenaan dengan kesalahan-kesalahan terhadap rukun-rukun agama Islam oleh orang-orang yang menganuti agama tersebut yang boleh ditetapkan di bawah mana-mana undang-undang bertulis:</p> <p>Dengan syarat bahawa bidang kuasa sedemikian tidaklah boleh dijalankan berkenaan dengan apa-apa kesalahan yang boleh dihukum penjara selama tempoh melebihi tiga tahun atau denda melebihi lima ribu ringgit atau sebatan melebihi enam kali atau apa-apa gabungan hukuman-hukuman tersebut.</p>
S. 3	Segala kesalahan di bawah hukum Syarak yang sebelum mula berkuatkuasanya Akta ini berhubungan dengan Negeri-Negeri di Semenanjung Malaysia dan yang sebelum mula berkuatkuasanya Akta Mahkamah Syariah (Bidang kuasa Jenayah) (Pindaan dan Perluasan) 1989 berhubungan dengan Negeri-Negeri Sabah dan Sarawak telah dibicarakan oleh mana-mana Mahkamah yang disebut terdahulu hendaklah disifatkan telah dibicarakan dengan sah seolah-olah bidang kuasa yang berkenaan dengannya telah diberi kepada Mahkamah-Mahkamah tersebut oleh undang-undang Persekutuan.

Adalah nyata bahawa S. 2 Akta 355 ini menetapkan bidangkuasa yang terhad kepada Mahkamah Syariah. Bidangkuasa yang dimaksudkan itu adalah:

1. Kesalahan yang boleh dihukum adalah terhad kepada kesalahan terhadap rukun-rukun agama Islam (precepts of the religion of Islam).

2. Kesalahan itu dilakukan oleh penganut agama Islam.
3. Kesalahan itu hanya boleh dihukum dengan penjara tidak lebih 3 tahun, denda tidak lebih RM5000 atau sebatan tidak lebih 6 kali atau gabungan hukuman-hukuman itu.

Kedudukan hukuman dalam KJS (II)

Berikut adalah kadar hukuman yang dinyatakan dalam KJS (II) [sepertimana cadangan pindaan dan yang telah diluluskan oleh Jamaah Ulama MAIK]:

Seksyen	Kesalahan	Hukuman
7	<i>Sariqah</i>	kesalahan pertama - potong tangan kanan kesalahan kedua - potong tangan kiri kesalahan berikut - penjara tidak lebih 15 tahun
10	<i>Hirabah</i>	dibunuh dan disalib jika mangsa dibunuh dan harta diambil; dibunuh sahaja jika mangsa dibunuh dan tiada harta diambil; dipotong tangan kanan dan kaki kiri jika harta sahaja diambil tanpa menyebabkan kematian atau kecederaan mangsa, tetapi jika cedera maka dikenakan <i>diyat</i> atau <i>irsy</i> ; dipenjarakan tidak lebih 5 tahun jika tiada harta atau kecederaan berlaku
13/15	<i>Zina dan Liwat</i>	direjam sehingga mati dengan batu sederhana besar jika penzina itu <i>mohsan</i> ; atau disebat 100 sebatan jika <i>ghairu mohsan</i> dan penjara setahun. Hukuman liwat sama dengan hukuman zina
18	<i>Qazaf</i>	80 sebatan dan keterangannya tidak boleh diterima sehingga dia bertaubat
22	<i>Syurb</i>	antara 40 sehingga 80 sebatan
23.	<i>Irtidad</i>	hukuman hudud/penjara
27/29	<i>Qisas (qatl-al-'amd)</i>	hukuman bunuh balas atau penjara seumur hidup
31	<i>Qisas (qatl-shibhi</i>	<i>diyat</i> /penjara tidak lebih 14 tahun

	<i>al-'amdi)</i>	
33	<i>Qisas (qatl-al-khata')</i>	<i>diyat/penjara tidak lebih 10 tahun</i>
35	<i>Qisas</i> (menyebabkan kecederaan badan)	<i>qisas balas/irsy</i>

Cadangan Asal Pindaan Akta 355

Melihat kepada hukuman yang terkandung dalam KJS (II) yang akan dipinda, maka peruntukan Akta 355 perlu untuk dipinda jika KJS (II) hendak dilaksanakan sepenuhnya kerana hampir kesemua hukuman hudud dan qisas di bawah KJS (II) ini melampaui had bidang kuasa yang ditetapkan dalam Akta 355.

Bagi tujuan perlaksanaan hukuman itu mengikut KJS (II), ianya akan dibuat secara berperingkat-peringkat dengan tarikh berbeza bagi pewartaan kuatkuasa seksyen tersebut . Pindaan kepada Akta 355 boleh dimulakan dengan memberikan bidang kuasa untuk memberikan hukuman sebat maksima 100 rotan, penjara dan denda atau gabungan antara keduanya. Selepas perlaksanaan hukuman itu diterima boleh pula dikemukakan pindaan bagi hukuman potong tangan atau anggota badan. Peringkat akhir pindaan itu selepas semuanya berjalan lancar adalah hukuman mati.

Atas konsep *tadarruj* dari aspek perlaksanaan maka pindaan yang dicadangkan ini harus diterima baik dan pihak kerajaan negeri perlu menggunakan kesempatan yang diberikan itu untuk melaksanakan undang-undang jenayah Syariah mengikut takat dan had yang dibenarkan. Berkemungkinan jika perlaksanaan yang dibuat itu dijalankan dengan baik dan umat mendapat manfaat daripadanya maka boleh dicadangkan supaya dibuat pindaan yang lain pada masa hadapan bagi melaksanakan lain-lain hukuman yang masih terhalang.

Polemik Usul Rang Undang-undang Persendirian Pindaan Akta Mahkamah Syariah (Bidangkuasa Jenayah) 1965

Pada 26 Mei 2016 hangat diperkatakan isu mengenai YB Ahli Parlimen Marang yang telah mengemukakan usul rang undang-undang persendirian. Pelbagai pihak telah mengulas daripada aspek politik. Saya hanya ingin melihat daripada aspek perundangan. Komen awal saya bila melihat usul yang dibuat dan membuat perbandingan dengan seksyen asal Akta Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) 1965 (Akta 355), terdapat kejanggalan dari sudut penggubalan Rang Undang-undang akta ini. Saya tidak tahu siapakah yang menderafkan usul tersebut dan umumnya ianya tidak mematuhi ‘standard’ atau piawaian Peguam Negara.

Menurut undang-undang, walaupun ianya adalah Usul Persendirian, pegawai undang-undang Parlimen seharusnya menyemak terlebih dahulu usul tersebut supaya ianya menepati bahasa undang-undang dan piawaian tertentu. Sekiranya terdapat kesilapan daripada segi bahasa ianya akan menjelaskan perlaksanaannya kelak dan kesilapan ini akan menyusahkan pengamal undang-undang dan para hakim sendiri.

Seharusnya Seksyen 2 Akta Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) 1965 (Akta 355) ini hanya perlu dipinda di bahagian syaratnya sahaja iaitu berkaitan hukuman tiga tahun penjara atau denda melebihi lima ribu ringgit atau sebatan melebihi enam kali atau gabungan hukuman-hukuman tersebut. Lain-lain peruntukan di dalam seksyen itu tidak bermasalah dan perlu dikekalkan untuk mengelakkan timbul kekeliruan di kemudian hari.

Sebelum usul YB Ahli Parlimen Marang bertarikh 26 Mei 2016 itu dibincangkan, ada baiknya sekiranya kita dapat melihat kronologi pengemukaan usul berkenaan. Ini kerana didapati YB Ahli Parlimen Marang telah membuat tiga usul berbeza yang berlainan isi kandungannya padahal kesemua usul itu bertujuan untuk meminda Akta 355.

Apakah yang menyebabkan berlakunya perbezaan tersebut? Kenapakah berlaku *taraddud* begitu? Seharusnya jika pindaan RUU 355 telah dikaji oleh YB Ahli Parlimen Marang melalui konsultasi dengan stakeholder atau pakar tentu sekali tidak mungkin berlaku perbezaan sedemikian. Penjelasan terbaik adalah daripada YB Ahli Parlimen Marang sendiri.

Perbandingan Tiga Usul YB Ahli Parlimen Marang Berkaitan RUU 355

Berikut adalah perbandingan antara tiga usul YB Ahli Parlimen Marang berkaitan RUU 355 sepertimana yang terkandung di dalam Aturan Urusan Mesyuarat Dewan Rakyat. Sepanjang kajian yang dibuat YB Ahli Parlimen Marang telah mengemukakan usul pindaan RUU 355 ini sebanyak tiga kali dalam tiga mesyuarat berbeza.

Aturan Urusan Mesyuarat Pertama, Penggal Ketiga Parlimen Ketiga Belas bertarikh 7/4/2015

24. Dato' Seri Abdul Hadi bin Awang [Marang] akan mencadangkan:-

“Bahawa Dewan ini memberikan kebenaran menurut Peraturan Mesyuarat 49 (1) kepada Yang Berhormat Ahli bagi kawasan Marang untuk mencadangkan suatu Rang Undang-undang Ahli Persendirian bernama Rang Undang-undang Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) (Pindaan) 2015 seperti berikut:

i- menggantikan Seksyen 2 dengan seksyen berikut:

“2. Mahkamah Syariah akan mempunyai kuasa ke atas seseorang penganut agama Islam dan di dalam hal-hal kesalahan di bawah perkara-perkara yang disenaraikan di dalam Senarai 1 Senarai Negeri di bawah Jadual Kesembilan Perlembagaan Persekutuan.”; dan

ii- memasukkan selepas seksyen 2 dengan seksyen berikut:

“2A. Dalam menjalankan undang-undang jenayah di bawah Seksyen 2 Mahkamah Syariah berhak menjatuhkan hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang Syariah berkaitan hal-hal kesalahan yang disenaraikan di bawah seksyen yang disebutkan diatas, sesuai dengan kehendak Syariah Islam.”

Aturan Urusan Mesyuarat Kedua, Penggal Ketiga Parlimen Ketiga Belas bertarikh 17/6/2015:

28. Dato Seri Abdul Hadi bin Awang [Marang] akan mencadangkan :

“Bahawa Dewan ini memberikan kebenaran menurut Peraturan Mesyuarat 49 (1) kepada Yang Berhormat Ahli bagi kawasan Marang untuk mencadangkan suatu Rang Undang-undang Ahli Persendirian bernama Rang Undang-undang Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) (Pindaan) 2015 seperti berikut :

i- menggantikan Seksyen 2 dengan seksyen berikut:

“2. Mahkamah Syariah akan mempunyai kuasa ke atas seseorang penganut agama Islam dan di dalam hal-hal kesalahan di bawah perkara-perkara yang disenaraikan di dalam Butiran 1 Senarai Negeri di bawah Jadual Kesembilan Perlembagaan Persekutuan.” ; dan

ii- memasukkan selepas seksyen 2 dengan seksyen berikut;

“2A. Dalam menjalankan undang-undang jenayah di bawah Seksyen 2 Mahkamah Syariah berhak menjatuhkan hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang Syariah berkaitan hal-hal kesalahan yang disenaraikan di bawah seksyen yang disebutkan di atas, selain dari hukuman mati.

Aturan Urusan Mesyuarat Kedua, Penggal Keempat Parlimen Ketiga Belas bertarikh 26/5/2016:

15. Dato' Seri Abdul Hadi bin Awang [Marang] akan mencadangkan ;-

“Bahawa Dewan ini memberikan kebenaran menurut Peraturan Mesyuarat 49 (1) kepada Yang Berhormat Ahli bagi kawasan Marang untuk mencadangkan suatu Rang Undang-undang Ahli Persendirian bernama Rang Undang-undang Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) (Pindaan) 2016 seperti berikut:-

i. menggantikan Seksyen 2 dengan seksyen berikut:

“2. Mahkamah Syariah akan mempunyai kuasa ke atas seseorang penganut agama Islam dan di dalam hal-hal kesalahan di bawah perkara-perkara yang disenaraikan di dalam Butiran 1 Senarai Negeri di bawah Jadual Kesembilan Undang-Undang Persekutuan.”; dan

ii. memasukkan selepas seksyen 2 dengan seksyen berikut:

“2A. Dalam menjalankan undang-undang jenayah di bawah Seksyen 2 Mahkamah Syariah berhak menjatuhkan hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang Syariah berkaitan hal-hal kesalahan yang disenaraikan di bawah seksyen yang disebutkan diatas, selain dari hukuman mati.”

Analisa Usul YB Ahli Parlimen Marang Berkaitan RUU 355

Bagi tujuan ini, analisa akan dibuat hanya ke atas usul YB Ahli Parlimen Marang yang terakhir kerana ianya adalah usul yang masih sah dan berkuatkuasa. Usul-usul lain yang dimasukkan sebelum itu sudah menjadi sejarah dan tidak akan diusulkan oleh YB Ahli Parlimen Marang.

Untuk memudahkan rujukan, lebih baik sekiranya kita melihat semula peruntukan asal Seksyen 2 Akta 355.

Berikut adalah seksyen 2 yang asal:

“Mahkamah Syariah yang ditubuhkan dengan sempurnanya di bawah mana-mana undang-undang dalam sesuatu Negeri dan diberi bidang kuasa ke atas orang-orang yang menganuti agama Islam dan berkenaan dengan mana-mana perkara yang disebut satu persatu dalam Senarai II bagi Senarai Negeri dalam Jadual Kesembilan kepada Perlembagaan Persekutuan adalah dengan ini diberi bidang kuasa berkenaan dengan kesalahan-kesalahan terhadap rukun-rukun agama Islam oleh orang-orang yang menganuti agama tersebut yang boleh ditetapkan di bawah mana-mana undang-undang bertulis:

Dengan syarat bahawa bidang kuasa sedemikian tidaklah boleh dijalankan berkenaan dengan apa-apa kesalahan yang boleh dihukum penjara selama tempoh melebihi tiga tahun atau denda melebihi lima ribu ringgit atau sebatan melebihi enam kali atau apa-apa gabungan hukuman-hukuman tersebut.”

Berikut pula adalah petikan apa yang diusulkan oleh Ahli Parlimen Marang. Petikan ini diambil daripada Aturan Mesyuarat 26 Mei 2016² yang telah dimasukkan dalam laman sesawang Parlimen seperti di bawah:

15. Dato Seri Abdul Hadi bin Awang [Marang] akan mencadangkan;-
“Bahawa Dewan ini memberikan kebenaran menurut Peraturan Mesyuarat 49 (1) kepada Yang Berhormat Ahli bagi kawasan Marang untuk mencadangkan suatu Rang Undang-undang Ahli Persendirian bernama Rang Undang-undang Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) (Pindaan) 2016 seperti berikut:-

² Usul yang sama tanpa sebarang perubahan juga dapat dilihat dalam Aturan Mesyuarat Dewan Rakyat yang bermula pada 17 Oktober 2016 sehingga 24 November 2016.

- i. menggantikan Seksyen 2 dengan seksyen berikut: “2. Mahkamah Syariah akan mempunyai kuasa ke atas seseorang penganut agama Islam dan di dalam hal-hal kesalahan di bawah perkara-perkara yang disenaraikan di dalam Butiran 1 Senarai Negeri di bawah Jadual Kesembilan Undang-Undang Persekutuan.”; dan
- ii. memasukkan selepas seksyen 2 dengan seksyen berikut: “2A. Dalam menjalankan undang-undang jenayah di bawah Seksyen 2 Mahkamah Syariah berhak menjatuhkan hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang Syariah berkaitan hal-hal kesalahan yang disenaraikan di bawah seksyen yang disebutkan di atas, selain dari hukuman mati.”

Perkara penting di sini adalah laras bahasa undang-undang yang digunakan agak janggal iaitu:

Usul itu telah membuang perkataan, ‘Mahkamah Syariah yang ditubuhkan dengan sempurnanya di bawah mana-mana undang-undang dalam sesuatu Negeri’ dan hanya menggunakan perkataan ‘Mahkamah Syariah’ sahaja. Dalam konteks Negeri Kelantan, sebagaimana yang kita maklumi telah diwujudkan Mahkamah Syariah yang baharu iaitu Mahkamah Bicara Khas dan Mahkamah Rayuan Syariah Khas.

Saya khuatir kelak ada pula orang mempertikaikan kesahan Mahkamah yang baharu diwujudkan tersebut. Saya juga gagal memahami apakah rasional ayat dalam seksyen asal itu dipinda sedangkan ayat tersebut telah banyak kali dicabar di Mahkamah dan seksyen itu telah berjaya menghadapi cabaran itu. Antara kes-kes yang pernah menghadapi cabaran itu adalah itu adalah kes Fathul Bari Mat Jahya & Anor V. Majlis Agama Islam Negeri Sembilan & Ors [2012] 3 MLRA 371; Titular Roman Catholic Archbishop Of Kuala Lumpur V. Menteri Dalam Negeri & Ors [2014] 4 MLRA 205; Zi Publications Sdn Bhd & Anor V. Kerajaan Negeri Selangor; Kerajaan Malaysia & Anor (Intervenors) [2015] 5 MLRA 690. Kesemua kes-kes ini telah melihat kepada peruntukan Akta 355 sebagai suatu akta yang sah dan ini adalah keputusan Mahkamah Persekutuan yang merupakan mahkamah tertinggi di negara ini.

Manakala, seksyen baharu yang diusulkan ini belum tentu berjaya menghadapi cabaran yang bakal mendarat.

Seksyen yang asal juga menyatakan, ’...berkenaan dengan mana-mana perkara yang disebut satu persatu dalam Senarai II bagi Senarai Negeri dalam Jadual Kesembilan kepada Perlembagaan Persekutuan adalah dengan ini diberi bidang kuasa berkenaan dengan kesalahan-kesalahan terhadap rukun-rukun agama Islam oleh orang-orang yang menganuti agama tersebut yang boleh ditetapkan di bawah mana-mana undang-undang bertulis’.

Jelas seksyen asal ini adalah lebih umum dan menyeluruh berbanding dengan apa yang diusulkan oleh Ahli Parlimen Marang. Ini kerana apa yang diusulkan itu hanya menyebut

‘kesalahan di bawah perkara-perkara yang disenaraikan di dalam Butiran 1 Senarai Negeri..’. Adalah amat penting untuk mengekalkan bahasa asal Perlembagaan. Perkataan ‘kesalahan-kesalahan terhadap rukun-rukun agama Islam’ itu telah pun dicabar sehingga ke Mahkamah Persekutuan dan berjaya mengharung cabaran tersebut. Sekali lagi saya menyatakan kekhawatiran sekiranya perkara baharu dibuat, ianya belum tentu lagi akan berjaya menghadapi cabaran itu.

YB Ahli Parlimen Marang juga menyebutkan, ‘Jadual Kesembilan Undang-Undang Persekutuan’. Ini menimbulkan persoalan siapakah penasihat undang-undang YB Ahli Parlimen Marang. Perkataan ‘Undang-Undang Persekutuan’ bermaksud akta-akta yang digubal oleh Parlimen. Perkataan yang lebih tepat dan sepatutnya digunakan adalah ‘Perlembagaan Persekutuan’.

Usul nombor 2A yang dicadangkan juga janggal kerana menyebutkan ‘Dalam menjalankan undang-undang jenayah di bawah Seksyen 2 Mahkamah Syariah’ sedangkan dalam Usul nombor 2 itu langsung tidak menyebutkan perkataan ‘undang-undang jenayah’. Perkataan ‘berhak menjatuhkan hukuman’ juga agak janggal kerana ianya bukan bahasa lazim perundangan. Mungkin perkataan ‘berkuasa’ lebih tepat untuk digunakan. Ini kerana Mahkamah tidak dikatakan sebagai diberikan hak dan Mahkamah tidak memerlukan sebarang hak. Sebaliknya Mahkamah diberikan bidang kuasa maka ianya berkuasa untuk menghukum. Usul nombor 2A juga menyebutkan ‘dibenarkan oleh undang-undang Syariah berkaitan hal-hal kesalahan yang disenaraikan di bawah seksyen yang disebutkan di atas’. Ini akan menimbulkan kekeliruan kerana nombor 2 tidak menyebutkan apa-apa kesalahan. Rang Undang-undang yang diusulkan mempunyai permasalahan daripada sudut penggubalannya, dan ia mengandungi kesalahan penggubalan yang tidak boleh dimaafkan dan termasuk dalam erti kata cuai.

Pindaan kepada Seksyen 2 Akta 355 sepatutnya disokong kerana ianya boleh meningkatkan martabat Mahkamah Syariah jika ianya diukur daripada sudut peningkatan kuasa untuk menjatuhkan hukuman. Bidang kuasa yang ada sekarang ini sememangnya sangat minima dan mungkin gagal untuk memberikan pengajaran kepada pesalah. Namun, perkara ini perlu kajian lebih lanjut untuk dibuat. Suatu jawatankuasa khas mungkin boleh dibentuk di peringkat Persekutuan dengan dianggotai oleh pegawai kehakiman Syariah daripada negeri-negeri.

Usul yang sebegini besar sewajarnya dibincangkan dengan teliti dan berhemat serta berhikmah supaya tidak menimbulkan polemik lain. Jelas berlakunya sesuatu di Parlimen semasa pembentangan Usul Rang Undang-undang Persendirian ini di mana Speaker Dewan Rakyat sendiri menyatakan bahawa apa yang dibawa oleh YB Ahli Parlimen Marang ini hanyalah usul semata-mata dan bukanlah Bacaan Pertama sebagaimana yang difahami oleh sesetengah orang.

'Cek Kosong' dalam RUU 355 Dan Perbezaannya Dengan Bidangkuasa Mahkamah Sesyen Sivil

Ramai orang bertanyakan, apakah maksud 'cek kosong' atau 'blank cheque' dalam konteks

RUU 355 yang dibentangkan oleh YB Ahli Parlimen Marang. Oleh itu, mustahak untuk kita memahami kesan dan implikasi daripada RUU 355 tersebut. Jika kita fahami secara sebenarnya baharulah kita faham apakah yang dimaksudkan dengan 'cek kosong' ini.

YB Ahli Parlimen Marang dalam usul persendirian berkaitan RUU 355 ini, antara lain telah mengusulkan seperti berikut:

"2A. Dalam menjalankan undang-undang jenayah di bawah Seksyen 2 Mahkamah Syariah berhak menjatuhkan hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang Syariah berkaitan hal-hal kesalahan yang disenaraikan di bawah seksyen yang disebutkan diatas, selain dari hukuman mati."

Frasa yang penting untuk difahami adalah, "...Mahkamah Syariah berhak menjatuhkan hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang Syariah berkaitan hal-hal kesalahan yang disenaraikan di bawah seksyen yang disebutkan diatas, selain dari hukuman mati."

Fahaman secara harfiah atau literal menunjukkan bahawa Mahkamah Syariah berhak (yakni bebas dan mempunyai hak yang tidak boleh dipertikaikan) untuk menjatuhkan apa jua hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang syariah (undang-undang Syariah terdiri daripada hukuman hudud, qisas dan takzir) atas apa jua kesalahan (yang dibuat oleh orang Islam di Malaysia) kecuali hukuman yang membawa kepada kematian (seperti hukuman gantung sampai mati).

Ini bermakna Mahkamah Syariah bebas untuk menjatuhkan apa jua hukuman. Ya, apa jua hukuman kecuali hukuman mati! Sebenarnya frasa ini mungkin bercanggah dengan Perkara 74 Perlombagaan Persekutuan. Tetapi argumen berkaitan percanggahan dengan perlombagaan ini akan dinilaiakan pada masa lain. Elok kita tumpukan kepada maksud 'cek kosong' ini.

Maksud 'cek kosong' ini kita dapat fahami bahawa Mahkamah Syariah berhak menjatuhkan apa jua hukuman yang ditetapkan undang-undang Syariah. Konotasi undang-undang Syariah itu membawa maksud yang sangat luas dan infiniti. Pelbagai hukuman takzir boleh dianggap sebagai hukuman Syariah khasnya selain daripada hukuman hudud dan qisas.

Nasimah Hussin menerusi artikelnya, "*The Discretionary Power of The Judge in The Determination of Ta'zir Punishment*" dalam Jurnal Undang-Undang dan Masyarakat 8 (2004) 125-138 di halaman 125-126 menyatakan,

"The Shari'a gives the ruler or the judge considerable discretion in the infliction of ta'zir punishments, which range in gravity from a warning to death. He has the authority to determine the punishment which he considers to be the most suitable to be inflicted on the offender, taking into account any mitigating or aggravating factors. However, it is to be remembered that though the Shari'a gives the judge freedom to use his discretion, it must not contradict the general principles of the Shari'a."

[Terjemahan: Syariah telah memberikan budi bicara yang agak luas kepada pemerintah atau hakim dalam menjatuhkan hukuman ta'zir iaitu hukuman berbentuk amaran sehingga hukuman mati. Pemerintah atau hakim itu mempunyai kuasa untuk menentukan hukuman yang beliau fikir paling sesuai untuk dikenakan ke atas pesalah tersebut dengan mengambil kira faktor-faktor yang meringankan atau memberatkan hukuman. Walau bagaimanapun harus diingat bahawa meskipun Syariah memberikan seseorang hakim itu kebebasan untuk menggunakan budi bicaranya, budi bicara itu hendaklah tidak melanggar mana-mana prinsip am Syariah itu sendiri.]

Dalam artikel itu juga, penulis membawa beberapa contoh takzir yang pernah dilaksanakan antaranya oleh Khalifah Umar Al-Khattab r.a yang telah menghukum buang negeri ke atas Nasr ibn al-Hujjah ke Basrah kerana beliau mempunyai rupa yang sangat tampan atas alasan maslahah am (bagi mengelakkan fitnah dan kontroversi dalam masyarakat). Begitu juga, diriwayatkan bahawa Khalifah Umar Al-Khattab r.a pernah menghukum seorang muslim yang mengasah pisau di hadapan seekor kambing yang akan disembelihnya.

Dalam kata lain, hukuman takzir menurut Syariah adalah apa jua hukuman selain daripada hukuman hudud dan qisas. Perbahasan akan timbul kerana pada zaman dahulu hakim adalah mempunyai kuasa legislatif dan kehakiman. Pada masa dahulu juga, hukuman ini tidak dikodifikasi atau digubal dalam bentuk undang-undang seperti zaman sekarang. Ini bermakna seorang hakim itu bebas untuk mencipta dan mengenakan apa jua hukuman ke atas apa jua kesalahan selagi ianya tidak melanggar had hukuman hudud dan qisas.

Muhammad Fathi Yusof dalam artikelnya Undang-Undang Jenayah Islam (halaman 9) (artikel ini dapat diakses di laman web Jabatan Kehakiman Syariah Negeri Johor), menyatakan beberapa contoh hukuman takzir yang boleh dikenakan iaitu:

- a. Mencela iaitu kepada orang yang melakukan tindakan yang tidak sopan. Abu Zar pernah mengaibkan seseorang, lantas Rasulullah s.a.w. bersabda: "Sesungguhnya engkau inimasihi ada pada mu (saki-baki) Jahiliyyah".
- b. Membuat pengisyiharan kepada orang ramai.
- c. Mengasingkan pesalah dari masyarakat seperti hukuman Rasulullah ke atas Kaab bin Malik, Murarah bin al-Rabi' dan Hilal bin Umayyah al-Wafiqi yang tidak menyertai perang Tabuk.
- d. Amaran atau ancaman.
- e. Tahanan atau penjara.

- f. Pukulan dengan rotan.
- g. Merampas harta benda.
- h. Denda dengan wang atau harta.
- i. Buang negeri.
- j. Pemusnahan barang-barang.
- k. Hukuman mati.
- l. Hukuman bakar.
- m. Memecat jawatan.

Oleh itu, jika usul ini diterima dan diluluskan kelak tanpa sebarang pindaan maka secara nyatanya Mahkamah Syariah berhak untuk menjatuhkan apa jua hukuman selain daripada hukuman mati. Adakah Mahkamah Syariah bersedia untuk melaksanakan hukuman buang negeri, pemusnahan barang-barang, hukuman bakar dan hukuman memecat jawatan?

Kita juga pernah mendengar kes-kes di luar negara yang mana ada orang yang melakukan kesalahan akan dibotakkan kepala dan diarak keliling bandar. Di Terengganu dahulu ada cadangan untuk mengarok orang gagal solat jumaat di dalam van jenazah. Kita tidak tahu apa lagi jenis hukuman yang boleh dibuat di bawah kategori takzir sekiranya takat hukuman di bawah RUU 355 ini berbentuk 'cek kosong'.

Kemungkinan ada pihak yang berhujah bahawa RUU 355 ini berbentuk umum dan kelak DUN akan menggubal undang-undang berdasarkan keperluan setempat. Sebenarnya inilah yang akan menjadi polemik kelak apabila memberi lesen besar dan 'cek kosong' kepada DUN untuk meminda Enakmen Jenayah Syariah masing-masing mengikut kehendak mereka sendiri kerana tiada had atau takat hukuman yang diletakkan di dalam Akta 355. Ini akan membawa kepada ketidakseragaman undang-undang Syariah di negeri-negeri dan seterusnya akan membawa fitnah besar kepada Mahkamah Syariah sendiri. Ini kerana kemungkinan wujudnya hukuman yang berbeza di antara negeri-negeri.

Seperkara lain yang menjadi pertikaian bagi pihak yang menyokong Usul YB Ahli Parlimen Marang berkaitan RUU 355 adalah bahawa Mahkamah Sesyen Sivil juga diberikan bidang kuasa yang sama, maka apa salahnya jika Mahkamah Syariah juga diberikan bidang kuasa yang sama. Hujahnya, adalah berdasarkan Seksyen 63 dan 64 Akta Mahkamah Rendah 1948 (Akta 92) yang menyatakan seperti berikut:

Bidang kuasa jenayah

63. Mahkamah Sesyen hendaklah mempunyai bidang kuasa untuk membicarakan segala kesalahan selain kesalahan yang boleh dihukum dengan hukuman mati.

Hukuman

64. Mahkamah Sesyen boleh menjatuhkan apa-apa hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang selain hukuman mati.

Kedudukan Akta 355 hendaklah dibezakan daripada Seksyen 63 dan 64 Akta 92. Akta 355 adalah akta yang MEMBERIKAN bidangkuasa kepada Mahkamah Syariah manakala Akta 92 adalah akta yang MENGHADKAN bidangkuasa Mahkamah Sesyen. Segala kesalahan jenayah dalam Mahkamah Sivil telah ditetapkan hukuman yang tetap dalam pelbagai akta lain seperti Kanun Keseksaan, Akta Kesalahan Pilihan Raya 1954, Akta Suruhanjaya Pencegahan Rasuah Malaysia 2009, Akta Hasutan 1948 dan puluhan lagi akta-akta lain yang seumpamanya.

Dalam kata lain, Seksyen 63 dan 64 itu sebenarnya memberikan bidangkuasa kepada Mahkamah Sesyen untuk mendengar dan menghukum apa-apa kes yang boleh dihukum selain daripada hukuman mati berdasarkan peruntukan yang telah sedia ada di dalam undang-undang.

Berbanding dengan Akta 355, ianya adalah akta yang memberikan bidangkuasa kepada Dewan Undangan Negeri atau Parlimen untuk menggubal apa-apa undang-undang Syariah bagi dilaksanakan oleh Mahkamah Syariah seperti mana yang terkandung di dalam Tajuk Panjang dan Mukadimah Akta 355 yang menyatakan,

"Suatu Akta untuk memberi bidang kuasa kepada Mahkamah-Mahkamah yang ditubuhkan di bawah mana-mana undang - undang Negeri bagi maksud membicarakan kesalahan-kesalahan di bawah hukum syarak."

Ini juga selari dengan Butiran 1 Senarai II - Senarai Negeri Jadual Kesembilan Perlembagaan Persekutuan yang menyatakan,

"...kecuali berkenaan dengan perkara yang termasuk dalam Senarai Persekutuan; keanggotaan, susunan dan tatacara mahkamah Syariah, yang hendaklah mempunyai bidang kuasa hanya ke atas orang yang menganut agama Islam dan hanya berkenaan dengan mana-mana perkara yang termasuk dalam perenggan ini, **tetapi tidak mempunyai bidang kuasa berkenaan dengan kesalahan kecuali setakat yang diberikan oleh undang-undang persekutuan;**"

Kesimpulannya, peruntukan 2A. RUU 355 yang terkandung dalam Usul YB Ahli Parlimen Marang ini tidak boleh disamakan dengan peruntukan Seksyen 63 dan 64 Akta 92 kerana kesan dan implikasinya yang berbeza.

RUU 355 ini akan membawa kepada perubahan struktur yang besar kepada Mahkamah Syariah jika ianya diluluskan. Bukan bermakna kita tidak bersetuju untuk menaikkan kadar hukuman jenayah Syariah tetapi kesan yang begitu luas perlu diperhalusi supaya ianya tidak membawa kesan negatif kepada Mahkamah Syariah itu sendiri. Walaupun kita yakin dengan kebolehan hakim-hakim Mahkamah Syariah namun hakikatnya para hakim itu adalah manusia biasa yang mungkin berlaku kesilapan.

Kita juga bimbang sekiranya tiada had hukuman yang jelas, maka tujuan dan matlamat sebenar hukuman itu tidak akan dapat dicapai. Cukuplah kes Kartika Sari Dewi Shukarnor yang pernah dijatuhi hukuman sebat dahulu menjadi pengajaran kepada kita betapa sekiranya kita tidak berhati-hati maka akan timbul fitnah kepada Mahkamah Syariah sendiri. Menjadi hasrat kita untuk melihat Syariah Islam dapat dilaksanakan di negara ini namun perlaksanaan secara tergesa-gesa tanpa mengambil kira suasana semasa akhirnya akan menjadi polemik yang akan meletakkan Islam itu di sisi defensif.

Impak RUU 355 Bakal Membuka Jalan Ketidakseragaman Undang-Undang Jenayah Syariah

YB Ahli Parlimen Marang dalam usul persendirian berkaitan RUU 355 ini, antara lain telah mengusulkan seperti berikut:

“2A. Dalam menjalankan undang-undang jenayah di bawah Seksyen 2 Mahkamah Syariah berhak menjatuhkan hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang Syariah berkaitan hal-hal kesalahan yang disenaraikan di bawah seksyen yang disebutkan diatas, selain dari hukuman mati.”

Jika usul ini diterima dan diluluskan kelak tanpa sebarang pindaan maka secara nyatanya DUN di setiap negeri berhak menggubal dan meminda Enakmen Jenayah Syariah masing-masing mengikut kehendak mereka sendiri kerana tiada had atau takat hukuman yang diletakkan di dalam Akta 355.

Mengikut usul ini, “Mahkamah Syariah berhak menjatuhkan hukuman yang dibenarkan oleh undang-undang Syariah”. Apakah yang dimaksudkan oleh YB Ahli Parlimen Marang dengan undang-undang Syariah? Perkataan ‘undang-undang Syariah’ itu tidak didefinisikan di dalam Perlembagaan Persekutuan atau Undang-Undang Tubuh Negeri-Negeri atau Enakmen Pentadbiran Agama Islam di negeri-negeri.

Bagi pelajar aliran agama, mereka akan memahami bahawa undang-undang syariah adalah apa juu peraturan yang ditetapkan oleh Hukum Syarak. Pemahaman ini tidak menjadi suatu kesalahan di sisi agama Islam tetapi akan mendatangkan masalah dalam aplikasinya di dalam sistem perundangan di Malaysia.

Masalah yang akan timbul adalah apabila perkara ini dibawa ke dalam Dewan Undangan Negeri dan Mahkamah. Dalam konteks Malaysia, segala undang-undang dan peraturan Syariah perlu ditaqnidkan atau digubal dan dijadikan undang-undang oleh Parlimen (bagi Wilayah Persekutuan) dan Dewan Undangan Negeri (bagi negeri-negeri). Undang-undang itu perlu diwartakan supaya ianya menjadi suatu pemberitahuan kepada seluruh rakyat. Maka, segala yang diperundangkan itu kelak boleh dikuatkuaskan di Mahkamah.

Kelazimannya, sesuatu undang-undang itu akan memberikan pentafsiran kepada istilah-istilah tertentu. Contohnya, perkataan "Melayu" telah diberikan definisinya yang tersendiri di dalam Perkara 160 Perlembagaan Persekutuan seperti berikut:

"Orang Melayu" ertinya seseorang yang menganuti agama Islam, lazim bercakap bahasa Melayu, menurut adat Melayu dan— (a) yang lahir sebelum Hari Merdeka di Persekutuan atau Singapura atau yang lahir sebelum Hari Merdeka dan ibu atau bapanya telah lahir di Persekutuan atau di Singapura, atau yang pada Hari Merdeka berdomisil di Persekutuan atau di Singapura; atau (b) ialah zuriat seseorang yang sedemikian".

Apabila RUU 355 menyebutkan 'undang-undang Syariah', sewajarnya YB Ahli Parlimen Marang juga mengusulkan definisi 'undang-undang Syariah' di dalam pindaan RUU 355 supaya para wakil rakyat, hakim dan peguam tidak perlu terkial-kial mencari definisi yang sesuai bagi makna undang-undang Syariah.

Masalah juga akan timbul di peringkat penggubalan enakmen di dalam DUN kelak. Sebagaimana kita maklum, Malaysia terdiri daripada 14 buah wilayah atau negeri yang berbeza (termasuk Wilayah Persekutuan Kuala Lumpur, Labuan dan Putrajaya). Maka kelak setiap negeri akan menggubal enakmen jenayah Syariah masing-masing mengikut pemahaman masing-masing tentang undang-undang Syariah. Kita memahami juga bahawa terdapat 4 mazhab utama yang terpakai iaitu Syafie, Hambali, Hanafi dan Maliki. Bagi setiap mazhab ini pula mempunyai beberapa qaul dan pendapat.

Oleh itu, jika setiap negeri itu bebas menggubal undang-undang Syariah mengikut pemahaman masing-masing maka akan wujud potensi berlakunya ketidakseragaman dalam undang-undang jenayah Syariah di negeri-negeri.

Mungkin ada yang mengatakan bahawa apa yang diunjurkan di sini hanya sekadar hipotesis semata-mata. Namun, jika kita melihat undang-undang jenayah Syariah di negeri-negeri, kita akan dapati bahawa dalam mana had hukuman Akta 355 sebelum ini dihadkan kepada hukuman 3 tahun penjara, RM5000 denda dan 6 sebatan rotan pun masih wujud ketidakseragaman undang-undang.

Misalnya, kesalahan perbuatan tidak sopan, perkataan tidak sopan dan menjadi muncikari di Kelantan dikenakan denda tidak lebih RM1000 atau penjara tidak lebih 6 bulan. Di Perlis, bagi kesalahan perbuatan tidak sopan dan perkataan tidak sopan dikenakan denda tidak lebih RM1000 atau penjara tidak lebih 6 bulan tetapi bagi kesalahan menjadi

muncikari boleh dikenakan denda tidak lebih RM5000 atau penjara tidak lebih 3 tahun. Selain itu, di Perlis diwujudkan kesalahan bercumbu-cumbuan tetapi kesalahan tersebut tidak wujud secara nyata di Kelantan (melainkan jika bercumbuan itu dikatakan termasuk dalam maksud perbuatan tidak sopan. Tetapi timbul persoalan, jika perbuatan itu sama kenapakah DUN Perlis membuat suatu kesalahan khusus mengenai perbuatan ini). Di Wilayah Persekutuan, hanya kesalahan perbuatan tidak sopan dan menjadi muncikari yang disifatkan sebagai perbuatan jenayah Syariah dan mempunyai hukuman sama seperti di Perlis tetapi tiada pula dijadikan kesalahan Syariah bagi perkataan tidak sopan. Mungkin pengkajian mengenai perbezaan hukuman ini memerlukan suatu kajian yang khusus di masa yang lain.

Suatu ketika dahulu, Mahkamah Syariah pernah berhadapan dengan masalah ketidakseragaman undang-undang yang antara lain menyebabkan perintah mahkamah Syariah di satu negeri tidak dapat dikuatkuasakan di negeri lain. Ketua Hakim Syarie Selangor, Y.A.A. Dato' Dr Mohd Naim Mokhtar pernah menceritakan di dalam suatu seminar kesukaran untuk melaksanakan suatu perintah waran tangkap. Pada masa itu beliau menjadi hakim syarie di Petaling Jaya dan telah mengeluarkan waran tangkap ke atas seorang defendant tetapi oleh kerana sekatan dalam undang-undang pada masa itu menyebabkan waran tangkap tersebut tidak dapat dilaksanakan kerana defendant itu telah memasuki negeri Wilayah Persekutuan.

Justeru, kemungkinan ketidakseragaman undang-undang jenayah Syariah ini mungkin akan berlaku jika Akta 355 dipinda sebagaimana format yang diberikan di dalam usul YB Ahli Parlimen Marang. Suka juga diulangi bahawa saya tidak menentang pindaan kepada Akta 355 tetapi pandangan saya usul YB Ahli Parlimen Marang ini mungkin mendatangkan masalah kepada sistem kehakiman Syariah di negara ini jika ianya diluluskan sebagaimana diusulkan.

Empat Komponen Penting Untuk Memperkasakan Mahkamah Syariah

Terdapat empat komponen penting untuk memperkasakan Mahkamah Syariah khususnya daripada aspek pengadilan jenayah Syariah. Empat komponen itu adalah hakim syarie, pendakwa syarie, pegawai penguatkuasa agama dan peguam syarie. Kesemua institusi ini adalah sama penting dan sama berfungsi di Mahkamah Syariah. Ketiadaan salah satu komponen ini akan menyebabkan perjalanan pengadilan kes-kes jenayah akan terencat.

Hakim syarie berfungsi sebagai pengadil antara pendakwa dan peguam syarie. Beliau akan mendengar segala keterangan yang diberikan oleh saksi pendakwa syarie dan akan membuat keputusan sama ada pendakwa syarie mempunyai kes yang kuat yang jika tidak dipatahkan boleh mensabitkan seseorang tertuduh atas kesalahan yang didakwa. Sekiranya kes itu kuat, hakim syarie akan memanggil tertuduh untuk membela diri dan seterusnya menjatuhkan hukuman yang dibenarkan di bawah undang-undang.

Seksyen 46 Akta Pentadbiran Undang-Undang Islam (Wilayah-Wilayah Persekutuan) 1993 (Akta 505) menyatakan bahawa Mahkamah Tinggi Syariah, dalam bidang kuasa jenayahnya boleh membicarakan apa-apa kesalahan yang dilakukan oleh seseorang Islam dan boleh dihukum di bawah Enakmen atau Akta Undang-Undang Keluarga Islam (Wilayah-Wilayah Persekutuan) 1984 [Akta 303], atau di bawah mana-mana undang-undang bertulis lain yang menetapkan kesalahan-kesalahan terhadap rukun-rukun agama Islam yang sedang berkuatkuasa, dan boleh mengenakan apa-apa hukuman yang diperuntukkan baginya.

Manakala, Seksyen 47 Akta yang sama menyatakan bahawa Mahkamah Rendah berbidang kuasa untuk mengadili hukuman yang sama dengan syarat kadar hukuman maksimum yang boleh dikenakan hendaklah tidak melebihi dua ribu ringgit, atau pemenjaraan selama tempoh satu tahun atau kedua-duanya.

Pendakwa syarie pula berfungsi untuk mendakwa seseorang yang dituduh melakukan kesalahan Syariah. Seksyen 58 Akta 505 menyatakan perlantikan Ketua Pendakwa Syarie akan dibuat oleh Yang di-Pertuan Agong atas nasihat Menteri dan fungsi seorang Ketua Pendakwa Syarie adalah sebagai seorang yang mempunyai kuasa menurut budi bicaranya bagi memulakan, menjalankan atau memberhentikan apa-apa prosiding bagi sesuatu kesalahan di hadapan Mahkamah Syariah.

Seksyen 58 Akta 505 juga menyatakan bahawa Majlis Agama Islam mempunyai kuasa untuk melantik daripada kalangan anggota perkhidmatan awam am Persekutuan seorang Ketua Pegawai Penguatkuasa Agama dan Pegawai-Pegawai Penguatkuasa Agama untuk menjalankan penyiasatan kesalahan-kesalahan di bawah Enakmen atau di bawah mana-mana undang-undang bertulis lain yang menetapkan kesalahan-kesalahan terhadap rukun-rukun agama Islam.

Peruntukan Akta 505 ini adalah jelas menunjukkan wujud pengasingan kuasa antara kuasa mendakwa dan kuasa menyiasat. Kuasa mendakwa diberikan mutlak kepada pendakwa syarie manakala kuasa menyiasat diberikan kepada pegawai penguatkuasa agama. Pengasingan kuasa ini bertujuan untuk mewujudkan mekanisme semak dan imbang dan untuk mengelakkan wujud konflik kepentingan antara pihak-pihak yang akhirnya akan menjurus kepada ketidakadilan undang-undang.

Seksyen 59 Akta 505 pula menyatakan bahawa Majlis boleh menerima mana-mana orang yang mempunyai pengetahuan yang mencukupi tentang Hukum Syarak menjadi Peguam Syarie bagi mewakili pihak-pihak dalam apa-apa prosiding di dalam Mahkamah Syariah. Peguam syarie memainkan peranan yang penting dalam satu-satu kes kerana peguam syarie akan bertindak mengikut arahan tertuduh. Lazimnya tertuduh adalah orang biasa yang tidak mempunyai kemahiran perundangan. Ketiadaan pengetahuan mengenai undang-undang prosedur jenayah dan akta keterangan boleh menyebabkan proses mahkamah terganggu dan tidak berjalan lancar. Maka, peguam syarie akan membantu tertuduh untuk menyediakan kes dan membuat pembelaan.

Sesuatu prosiding kes jenayah akan bermula dengan proses siasatan. Proses siasatan hanya akan bermula jika ada aduan dibuat kepada pegawai penguatkuasa agama. Pegawai penguatkuasa agama akan membuka kertas siasatan dan akan merakamkan kenyataan saksi. Setelah siasatan selesai, kertas siasatan itu akan dikemukakan kepada pendakwa syarie untuk dibuat pertuduhan di mahkamah Sekiranya kertas siasatan tidak lengkap, pendakwa syarie berhak untuk memulangkan kembali kertas siasatan kepada pegawai penguatkuasa agama untuk dibuat siasatan lanjut. Setelah itu, pendakwa syarie akan membuat keputusan sama ada untuk mendakwa orang yang diadukan atau melepaskannya.

Jika kes itu mempunyai bukti yang kuat, pendakwa syarie akan membuat pertuduhan ke atas tertuduh di mahkamah. Sewaktu pertuduhan dibacakan, peguam syarie berhak untuk hadir ke mahkamah setelah tertuduh membaca wakalah perlantikan peguam syarie. Setelah itu, baharulah kes akan dibicarakan sehingga selesai.

Masalah yang berlaku sekarang adalah bahawa kebanyakan pesalah Syariah tidak diwakili oleh peguam syarie. Ini kerana jumlah hukuman yang dikenakan adalah lebih berbentuk denda yang tidak melebihi lima ribu ringgit. Manakala, kos untuk mengupah peguam syarie mungkin melebihi jumlah itu. Mentaliti sesetengah tertuduh pula merasakan bahawa jika denda dibayar maka kes akan ditutup dan mereka tidak perlu berulang alik lagi ke mahkamah.

Jika dipandang dari sudut ini, ada baiknya kadar hukuman denda yang boleh dikenakan ke atas pesalah Syariah ini dinaikkan daripada kadar maksima 5 ribu ringgit ke suatu jumlah yang lebih besar. Ini akan menggalakkan tertuduh untuk mengupah peguam syarie bagi membela kes mereka.

Jika peguam syarie dilantik, maka kes yang dituduh itu akan dibicarakan. Apabila kes dibicarakan, mahkamah juga akan dapat menilai dan membuat evaluasi proses siasatan dan pendakwaan. Jika tertuduh hanya mengaku salah, tiada saksi akan dipanggil dan malah, sesetengah bahan bukti tidak dikemukakan di mahkamah. Ini menyebabkan proses semak dan imbang tidak berfungsi sepenuhnya. Sesuatu proses perbicaraan akan dapat melihat aspek pembuktian, siasatan dan pendakwaan secara menyeluruh. Selepas beberapa lama proses ini berlaku, akan wujud kemajangan terhadap institusi mahkamah Syariah ini dan ini akan memberikan perkembangan positif untuk mahkamah Syariah berkembang sama seperti yang berlaku di mahkamah sivil.

Dalam hal ini, kita semua bersetuju supaya Akta Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) 1965 (Akta 355) dipinda bagi menaikkan jumlah dan kadar hukuman. Akan tetapi, takat hukuman itu perlu ditentukan dengan sewajarnya dan tidak boleh dibiarkan untuk pihak Dewan Undangan Negeri sendiri yang memutuskan tanpa sebarang panduan dan takat maksima kerana ini akan membawa kepada ketidakseragaman undang-undang jenayah Syariah yang akan membawa kepada masalah yang lain.

Tiga Cara Untuk Memperkasakan Mahkamah Syariah Tanpa Perlu Kepada RUU 355

Dikatakan bahawa tujuan pengemukaan usul itu adalah untuk meningkatkan wibawa dan memperkasakan Mahkamah Syariah. Justifikasinya adalah kerana dengan pengemukaan usul pindaan itu akan meningkatkan bidang kuasa jenayah Mahkamah Syariah. Pada masa sekarang, bidang kuasa maksima Mahkamah Syariah adalah untuk membicarakan kes-kes jenayah yang dikenakan hukuman maksima 3 tahun penjara, RM5000 denda dan 6 kali sebatan. Manakala, dalam usul persendirian itu dicadangkan supaya bidang kuasa jenayah Mahkamah Syariah ditingkatkan supaya setara dengan Mahkamah Sesyen Sivil iaitu untuk membicarakan apa-apa kes kecuali kes yang boleh dikenakan hukuman mati sahaja.

Sekali imbas, sememangnya peningkatan bidang kuasa ini akan memberikan wajah baru kepada Mahkamah Syariah kerana Mahkamah Syariah akan mempunyai kuasa jenayah yang maha luas.

Namun, jika dianalisa secara lebih mendalam, apakah benar dakwaan bahawa jika bidang kuasa jenayah Mahkamah Syariah itu ditingkatkan maka secara automatik wibawa Mahkamah Syariah akan juga meningkat? Hal ini memerlukan pengkajian yang lebih mendalam dengan membuat kajian empirikal terhadap masalah-masalah yang berlaku di Mahkamah Syariah.

Jika kita melihat statistik kes jenayah yang didakwa di Mahkamah Syariah, kelihatan kes pendakwaan yang dibuat itu lebih banyak tertumpu kepada kes berkaitan kesalahan khawat dan matrimoni sahaja berbanding dengan kes-kes jenayah yang lain seperti kesalahan yang melibatkan akidah, kesucian agama Islam, seksual, arak dan judi. Dapatkan ini telah ditulis oleh Profesor Madya Dr. Zulkifli Hasan, Universiti Sains Islam Malaysia (USIM) di dalam artikelnya yang bertajuk “*Isu Undang-Undang Jenayah Islam Di Malaysia dan Sejauh Manakah Perlaksanaannya*”.

Adakah dapatan ini menunjukkan bahawa tiada kesalahan Syariah lain yang berlaku di Malaysia atau kemungkinan berlaku masalah perjawatan atau ketiadaan pegawai penguatkuasa yang cekap sehingga membiarkan kesalahan jenayah Syariah berleluasa dan pesalah itu tidak didakwa? Apakah keperluan untuk meningkatkan bidang kuasa jenayah Mahkamah Syariah jika kuasa itu tidak digunakan sepenuhnya?

Kita melihat jenayah Syariah berlaku hampir setiap hari di depan mata kita tatkala kita lalu di hadapan kedai menjual nombor ekor. Kelihatan orang-orang Islam bebas untuk membeli nombor ekor tanpa rasa was-was. Sedangkan jika kita melihat Seksyen 17(1) Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 menyatakan, “*Mana-mana orang yang berjudi, atau didapati berada di rumah judi, adalah melakukan suatu kesalahan dan apabila disabitkan boleh didenda tidak melebihi tiga ribu ringgit atau dipenjarakan selama tempoh tidak melebihi dua tahun atau kedua-duanya.*” Seksyen 18 Akta

Kesalahan Jenayah Syariah (Wilayah-Wilayah Persekutuan) 1997 juga memperuntukkan perkara yang sama. Seksyen ini jelas menyatakan berjudi atau semata-mata berada di premis judi sudah memadai untuk mensabitkan seseorang tertuduh.

Kita lihat pula Seksyen 15 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 berkaitan perbuatan mengingkari perintah Mahkamah yang menyatakan, “*Mana-mana orang yang mengingkari, melanggar, mempersendakan atau menyebabkan dipandang hina apa-apa perintah Hakim atau Mahkamah adalah melakukan suatu kesalahan dan apabila disabitkan boleh didenda tidak melebihi tiga ribu ringgit atau dipenjarakan selama tempoh tidak melebihi dua tahun atau kedua-duanya.*” Kesalahan yang hampir sama juga didapati ada di dalam Seksyen 10 Akta Kesalahan Jenayah Syariah (Wilayah-Wilayah Persekutuan) 1997. Persoalannya berapa banyak kita mendengar aduan ibu-ibu tunggal yang merana dan sengsara kerana sikap bekas suami mereka enggan menunaikan perintah nafkah anak atau nafkah isteri. Berapa banyak pula kes mengingkari perintah Mahkamah ini telah didakwa di Mahkamah. Bahkan, langsung kita tidak membaca kes-kes seperti ini di dada Mahkamah. Maka, tidak hairanlah bekas suami ini memandang sepi terhadap perintah Mahkamah Syariah.

Kita lihat pula Seksyen 32 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 yang menyatakan, “*Mana-mana orang yang memujuk lari seseorang perempuan bersuami atau membawanya pergi atau dengan apa-apa cara lain mempengaruhinya supaya meninggalkan rumah tangga yang ditentukan oleh suaminya adalah melakukan suatu kesalahan dan apabila disabitkan boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau dipenjarakan selama tempoh tidak melebihi tiga tahun atau kedua-duanya, dan Mahkamah hendaklah memerintahkan supaya perempuan bersuami itu kembali kepada suaminya*” Seksyen 36 Akta Kesalahan Jenayah Syariah (Wilayah-Wilayah Persekutuan) 1997. juga mengandungi peruntukan yang sama. Kita melihat berapa banyak rumah tangga yang runtuh akibat hasutan pihak ketiga, sama ada hasutan daripada mertua, kawan-kawan, bekas teman lelaki, rakan facebook atau jiran-jiran. Namun, apakah ada pendakwaan yang dibuat ke atas penghasut ini.

Ini adalah tiga contoh kesalahan jenayah Syariah yang kerap berlaku dalam masyarakat kita. Banyak lagi seksyen yang boleh dikaji secara empirikal dan profesional mengenai tahap keseriusan kesalahan Syariah ini dan pendakwaan serta sabitan yang sepatutnya dilakukan.

Kita lihat pula kes-kes *mal* (kes sivil) yang difaikkan oleh orang ramai di Mahkamah. Kebanyakan kes adalah berlegar kepada hal ehwal rumah tangga sama ada sebelum atau selepas perceraian. Aduan yang kerap kita dengar adalah masalah kelambatan kes, tunggakan kes dan perlaksanaan perintah Mahkamah. Kita akui bahawa Mahkamah Syariah kini sudah menampakkan tindakan pro aktif dalam menyelesaikan isu yang dinyatakan itu dengan penubuhan Jabatan Kehakiman Syariah Malaysia (JKSM) yang bertindak sebagai badan pemantau yang menjaga kualiti dan pentadbiran Mahkamah Syariah. Kita juga akui bahawa penubuhan Bahagian Sokongan Keluarga (BSK) di Mahkamah Syariah adalah adalah antara usaha untuk menguatkuasakan perlaksanaan perintah terutamanya yang berkaitan dengan nafkah.

Hakikatnya, masih banyak aduan yang diterima dan aduan ini perlu diselesaikan dalam tempoh segera. Jika hal ini dapat diselesaikan maka kami percaya martabat dan wibawa Mahkamah Syariah akan naik di mata orang ramai. Justeru, saya berpandangan banyak lagi cara untuk memperkasakan Mahkamah Syariah yang boleh dilaksanakan tanpa polemik. Antaranya, terdapat tiga cara yang boleh dilakukan.

Pertamanya, penubuhan Pusat Aduan Syariah Nasional bagi menerima aduan orang ramai berkaitan masalah di Mahkamah Syariah. Pusat Aduan Syariah Nasional ini akan mengkoordinasi semua aduan dan membuat susulan serta memberikan maklum balas segera aduan itu kepada orang ramai dalam tempoh 14 hari.

Keduanya, penubuhan Jawatankuasa Khas bagi mengkaji dan memperkasakan Unit Penguatkuasaan Jenayah Syariah dan Unit Pendakwaan Syariah di jabatan agama negeri-negeri. Jawatankuasa ini perlu mengkaji dan mengemukakan dapatan berkaitan jumlah dan jenis kes-kes yang dibawa untuk pendakwaan, kesalahan yang diperuntukkan di dalam Enakmen Jenayah Syariah di negeri-negeri tetapi masih tidak digunakan dan sumber tenaga manusia yang diperlukan. Perlu juga dikaji sejauh manakah keberkesanan penguatkuasaan dan pendakwaan jika unit ini dinaik taraf sebagai sebuah jabatan yang berasingan.

Ketiganya, membangunkan sistem berkomputer bagi kegunaan Mahkamah Syariah yang boleh mengkoordinasi dan memantau perlaksanaan perintah Mahkamah Syariah. Contohnya, jika ada bapa yang cuai untuk membayar nafkah anak dalam tempoh 7 hari dari tarikh sepatutnya bayaran dibuat maka suatu waran tangkap dikeluarkan serta-merta dan penguatkuasa akan menangkap orang itu untuk dihadapkan ke Mahkamah bagi tujuan pendakwaan.

Kita inginkan supaya Mahkamah Syariah ini dipandang tinggi oleh masyarakat sama ada di kalangan masyarakat Islam atau bukan Islam. Kita percaya bahawa Islam adalah agama rahmat. Biarlah perlaksanaan hukum Islam di Mahkamah Syariah ini menjadi contoh dan teladan kepada umat bukan makin menjauhkan masyarakat daripada Islam. Akhir sekali, perlu ditegaskan bahawa Mahkamah Syariah adalah syiar dan lambang kedaulatan agama Islam di Malaysia. Binalah institusi Mahkamah Syariah supaya ianya menjadi suatu organisasi yang dihormati dan bukan ditakuti. Usah jadikan Mahkamah Syariah ini semata-mata modal politik murahan bagi meraih undi semata-mata.

Ke Mana Arah dan Halatuju RUU 355 YB Ahli Parlimen Marang

Perkembangan mutakhir RUU 355 ini nampaknya semakin giat diperkatakan. Saya menerima klip video dan poster yang berkempen supaya semua orang menyokong YB Ahli Parlimen Marang semasa pembentangan RUU 355 pada bulan Oktober ini. Saya juga ambil maklum bahawa penyokong YB Ahli Parlimen Marang telah menubuhkan jawatankuasa yang dianggotai para ustaz untuk tujuan memberikan kuliah berkaitan RUU 355 di masjid, surau atau di dewan kuliah. Terdapat juga jawatankuasa yang ditugaskan untuk berjumpa dengan NGO bagi mengadakan ‘engagement’ untuk tujuan menyokong

RUU 355. Saya terlihat di FB saya sekumpulan warga guru di Pulau Pinang yang membuat ikrar beramai-ramai untuk menyokong RUU 355 ini. Ada juga seruan daripada aktivits Felda yang membuat gesaan supaya kesemua warga Felda membuat desakan kepada ahli parliment masing-masing untuk menyokong RUU 355 YB Ahli Parliment Marang. Beberapa himpunan juga diadakan untuk menzahirkan sokongan kepada RUU 355. Di puncak klimaks itu, saya terbaca “Nota Kesal Terhadap Pergerakan Pemuda UMNO Kelantan” yang ditulis oleh Ketua Dewan Pemuda PAS Negeri Kelantan, Ustaz Ahmad Fadhli Shaari yang menyatakan rasa tidak puas hati kerana hasratnya untuk mengadakan sidang akhbar bersama antara Pemuda PAS dan UMNO bagi menyokong RUU 355 YB Ahli Parliment Marang tidak menjadi kenyataan disebabkan kegagalan wakil Pemuda UMNO untuk hadir meskipun bilik hotel telah dibuat tempahan dan dikatakan pada awalnya Pemuda UMNO telah bersetuju untuk hadir.

Saya semakin tidak faham apakah sebenarnya arah dan halatuju RUU 355. Adakah RUU 355 ini dibentangkan bagi tujuan supaya Parliment meluluskannya atau bagi tujuan meraih undi politik untuk PRU 14 kelak. Jika tujuannya adalah untuk mendapatkan kelulusan di Dewan Rakyat, kenapa pula warga guru digembeling semata-mata untuk dibuat penerangan dan untuk membuat ikrar sokongan kepada YB Ahli Parliment Marang. Warga guru itu bukanlah ahli parliment yang dapat mengundi di Dewan Rakyat. Saya ada berbual dengan rakan saya, seorang pensyarah kanan undang-undang di sebuah universiti tempatan berkaitan tindakan warga guru ini dan pada pendapatnya, tindakan ini adalah refleksi kepada sindrom ‘*bebalism*’ dan ‘*pandirism*’ yang semakin merebak dalam negara ini.

Saya tidak nampak keperluan untuk menggembeleng semua warga Malaysia bagi menyokong RUU Marang ini. Warga Malaysia tidak mengundi di Dewan Rakyat. Hanya ahli parliment yang akan mengundi di Dewan Rakyat. Adakah penyokong RUU 355 YB Ahli Parliment Marang ini sedar bahawa ini objektif yang perlu dicapai adalah akhirnya untuk mendapat undi majoriti mudah daripada ahli-ahli Dewan Rakyat.

Sekiranya program yang dibuat itu berbentuk forum atau sidang meja bulat maka ianya tidaklah menjadi sesuatu yang ralat. Misalnya, forum yang dibuat oleh IKRAM tempohari banyak memberikan maklumat dan kefahaman. Begitu juga perbincangan terfokus dengan kumpulan *stakeholders* seperti persatuan peguam syarie atau pegawai mahkamah seperti yang dibuat oleh Persatuan Peguam Syarie Kelantan kerana mereka adalah warga yang dekat dengan isu RUU 355. Melalui metod ini, isu-isu berkaitan RUU 355 ini dapat dikenalpasti dan penambahbaikan dapat dibuat.

Masalahnya, program yang banyak dibuat di seluruh negara adalah kuliah di masjid dan surau atau himpunan. Program seperti ini hanyalah sekadar untuk menaikkan emosi orang ramai bagi meraih sokongan politik. Emosi jamaah surau dan masjid serta peserta himpunan disuburkan dengan ucapan yang berapi-api kononnya ini pertentangan antara orang Islam dan bukan Islam. Peserta diapi-apikan bahawa orang bukan Islam tidak sepatutnya campur tangan dalam RUU 355 ini. Bahkan ada yang menyatakan bahawa

jatuh hukum wajib kepada ahli parlimen Islam untuk menyokong RUU 355 seolah-olah sesiapa yang tidak menyokong RUU 355 YB Ahli Parlimen Marang ini akan jatuh berdosa. Tindakan YB Ahli Parlimen Marang ini sudah menjadi perkara yang tidak dapat dipersoalkan betul atau salahnya.

Sedangkan jika diteliti perjalanan RUU 355 YB Ahli Parlimen Marang ini ada beberapa kelemahan yang wujud yang perlu diatasi terlebih dahulu sebelum sokongan diberikan. Draf RUU 355 ini pun belum dapat diperjelaskan bagaimanakah ianya didrafkan. Siapakah yang mendrafkannya bagi YB Ahli Parlimen Marang? Apakah justifikasi ianya dibawa oleh YB Ahli Parlimen Marang? Kenapakah bukan Menteri yang membawa RUU 355 ini ke Parlimen sekaligus akan mempercepatkan dan mempermudahkan kelulusan RUU 355 ini? Adakah YB Ahli Parlimen Marang sudah berjumpa dengan Peguam Negara bagi berbincang mengenai draf yang dicadangkan? Jika diluluskan oleh Dewan Rakyat, bilakah ‘timeline’ atau jangka masa Menteri akan membawanya kepada bacaan kedua? Adakah YB Ahli Parlimen Marang sudah menghadap Majlis Raja-Raja untuk mendapatkan maklumbalas istana berkaitan RUU 355 ini?

Kita melihat penerangan yang dibuat di masjid dan surau serta perhimpunan awam ini tidak diperjelaskan kepada orang ramai masalah dalam RUU 355 ini. Apa yang sering diperkatakan hanyalah mengenai keperluan untuk meminda dan menaikkan had hukuman yang boleh dijatuhkan oleh Mahkamah Syariah dan keperluan untuk meningkatkan martabat Mahkamah Syariah supaya ‘duduk sama rendah, berdiri sama tinggi’ dengan Mahkamah Sivil. Dikatakan bahawa hukuman ‘356’ itu membawa malu kepada institusi Mahkamah Syariah tanpa diperjelaskan berapakah statistik sebenar pendakwaan syarie yang dibuat dan apakah jenis kesalahan syarie yang didakwa di Mahkamah Syariah. Belum pernah setakat ini dibuat apa-apa wacana ilmiah untuk membedah masalah yang berlaku di peringkat pendakwaan syarie. Penerangan yang dibuat hanya sekadar untuk membangkitkan emosi pendengar yang juga pengundi di Dun dan Parlimen masing-masing. Pendengar yang mendengar kuliah dan ceramah itu akhirnya terpengaruh dengan emosi yang akhirnya membangkitkan perasaan benci kepada semua Ahli Parlimen yang tidak menyokong pindaan RUU 355 YB Ahli Parlimen Marang.

Saya juga ada membaca siri Bayan Linnas Siri 67 berkaitan isu RUU 355 yang dikeluarkan oleh SS Datuk Mufti Wilayah Persekutuan. Pandangan tersebut adalah amat baik dengan pernyataan kesimpulan bahawa RUU 355 ini perlu dipinda. Namun, saya tidak bersetuju dengan kesimpulan SS Datuk Mufti Wilayah Persekutuan yang menyatakan wajib bagi seseorang ahli parlimen Islam untuk menyokong RUU 355 itu. Ini kerana RUU 355 itu sendiri masih belum dibahaskan di dalam Parlimen dan lebih elok sekiranya perbahasan dibuat terlebih dahulu oleh anggota legislatif sebelum SS Datuk Mufti Wilayah Persekutuan membuat sebarang kesimpulan.

Saya nyatakan bahawa saya bersetuju RUU 355 ini dipinda tetapi metod yang dibuat oleh YB Ahli Parlimen Marang ini yang tidak dipersetujui. Saya juga tidak bersetuju dengan kandungan RUU 355 YB Ahli Parlimen Marang ini. Saya percaya draf RUU 355 itu

perlu diperbaiki bagi mengelak masalah yang mungkin timbul pada masa akan datang yang mungkin boleh menghentikan operasi terus Mahkamah Syariah.

Saya juga percaya Menteri berkenaan juga menerima saranan DYMM Seri Paduka Baginda Yang di-Pertuan Agong agar institusi Mahkamah Syariah ini diperkuatkan. Saya juga ambil maklum bahawa pihak Kerajaan Persekutuan juga telah berbuat sesuatu untuk meminda Akta 355 sebelum YB Ahli Parlimen Marang membuat usul RUU 355. Namun, tindakan di pihak Kerajaan Persekutuan akhirnya terhenti dengan usul yang dibawa oleh YB Ahli Parlimen Marang. Pada saya isu yang sebenar adalah soal kegopohan YB Ahli Parlimen Marang yang membuat usul tersebut tanpa rundingan dengan pihak yang berkepentingan (stakeholder) yang membuatkan pindaan RUU 355 ini menjadi kusut. Sekiranya pihak Menteri yang membawa usul pindaan Akta 355 pasti hal ini tidak menjadi polemik seperti sekarang.

Secara umumnya, kita boleh menilai setakat mana RUU 355 YB Ahli Parlimen Marang ini akan disokong. Statistik yang diperolehi daripada laman web Parlimen menunjukkan bahawa daripada 222 Ahli Dewan Rakyat, sebanyak 88 orang adalah UMNO; MCA - 7, MIC - 4; Gerakan - 2; PRS - 6; SUPP - 1; PBB - 14; PBRS - 1; UPKO - 3; SPDP - 4; PBS - 4. Keseluruhannya Ahli Parlimen BN adalah seramai 134 orang. Manakala keseluruhan Ahli Parlimen pembangkang adalah 88 orang yang terdiri daripada DAP - 37; PKR - 29; PAS - 14; PSM - 1; AMANAH - 6. Manakala seorang lagi Ahli Parlimen adalah bebas. Daripada keseluruhan jumlah itu jika diambil kira ahli parlimen Islam daripada UMNO (88), PAS (14), PKR (16), Amanah (6) dan Bebas (1) kesemuanya berjumlah 125 orang.

Penyokong YB Ahli Parlimen Marang menwar-warkan bahawa jika kesemua ahli parlimen Islam itu menyokong RUU 355 YB Ahli Parlimen Marang maka RUU 355 itu dapat diluluskan. Pernyataan ini sungguhpun logik tetapi tidak realistik. Sehingga kini tidak ada kepastian berapakah ahli parlimen yang sudah bersumpah setia dengan YB Ahli Parlimen Marang yang bersetuju untuk menyokong RUU 355 itu. Bahkan, setakat ini tiada kepastian siapakah ahli parlimen yang akan hadir pada sesi pengundian RUU 355 ini. Ketua Menteri Sarawak sebelum ini pernah menyatakan arahan beliau kepada semua Ahli Parlimen Sarawak supaya tidak menyokong RUU 355 YB Ahli Parlimen Marang. YB Datuk Nancy Shukri yang pada waktu itu menjadi Menteri yang bertanggungjawab mengenai undang-undang menyatakan beliau tidak akan hadir pada waktu pengundian RUU 355.

Sehingga kini belum ada apa-apa proses konsultasi antara YB Ahli Parlimen Marang dengan ahli parlimen selain daripada PAS. Tanpa proses konsultasi dibuat, laluan YB Ahli Parlimen Marang kelihatan sukar. Bahkan, jika diukur program untuk menyokong RUU 355 yang dianjurkan oleh Dewan Pemuda PAS Negeri Kelantan juga gagal padahal dikatakan pihak UMNO telah bersetuju untuk hadir sama sehingga menyebabkan kerugian kepada Dewan Pemuda PAS Negeri Kelantan kerana terpaksa menyewa dewan

hotel. Apakah yang diharapkan kepada Ahli Parlimen UMNO untuk mengundi RUU 355 ini jika di peringkat pemuda negeri pun sudah tidak tepati janjinya.

Namun, nasib RUU 355 ini akan berbeza jika ianya dibawa oleh Menteri. Sehingga ke saat ini belum pernah apa-apa rang undang-undang yang dibawa oleh Menteri telah gagal untuk diluluskan di Parlimen. Tambahan lagi, apa yang dibawa oleh YB Ahli Parlimen Marang itu hanyalah suatu usul untuk meminda undang-undang dan jika lulus usul tersebut baharulah usul itu akan diangkat menjadi Bacaan Pertama. Bilakah pula Bacaan Kedua dan Ketiga akan dibuat? Tiada tempoh tertentu yang ditetapkan berbanding jika kelaziman rang undang-undang yang dibawa oleh Menteri adalah Bacaan Pertama dan Bacaan Kedua akan dibuat dalam sidang yang sama atau paling lambat sidang yang akan datang.

Kesimpulannya, tindakan untuk menimbulkan polemik RUU 355 ini lebih banyak bermotifkan untuk meraih undi politik daripada untuk meningkatkan wibawa Mahkamah Syariah. Sebab itu, penerangan dan himpunan lebih banyak dibuat kepada masyarakat awam berbanding dibuat kepada ahli parlimen sendiri. Apabila emosi umat Islam diusik dengan perbandingan had hukuman di Mahkamah Sivil dan Mahkamah Syariah pasti ianya memberikan impak positif kepada parti berkenaan yang akhirnya diharap akan diterjemah ke atas kertas undi kepada parti berkenaan kelak.

Terdapat cara dan metod alternatif yang lebih mudah, kurang polemik, kurang popular tetapi mengambil sedikit masa sebelum ianya dapat dibentang di Parlimen tetapi langkah ini pasti berjaya iaitu dengan menunggu Menteri membawanya. Namun, cara ini pasti tidak menguntungkan dari segi meraih undi politik.

Penutup

Tindakan YB Ahli Parlimen Marang yang membawa usul untuk meminda Akta Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) 1965 (“Akta 355”) telah mencetuskan polemik dan perbahasan di media sosial. Masing-masing telah membawa hujah masing-masing.

Usul ini sama seperti usul yang dibawa oleh lain-lain Ahli Parlimen. Contohnya, YB Ahli Parlimen Kuantan pernah membawa usul berkaitan pencemaran bauksit di Kuantan dan Speaker telah membenarkan ianya dibahas. Lazimnya, cadangan usul akan dibawa di sebelah pagi dan akan dibahaskan di sebelah petang bagi memberikan ruang kepada lain-lain ahli parlimen membuat persediaan untuk berbahas. Anehnya, YB Ahli Parlimen Marang hanya mengemukakan usul dan ianya telah tergantung tanpa dibahaskan. Usul Rang Undang-undang Persendirian ini tidak membawa apa-apa erti dan nilai daripada sudut perundangan melainkan ianya ada direkodkan di dalam *hansard*.

Perjalanan untuk meluluskan usul ini masih jauh. Tiada siapa yang boleh memberikan jaminan sama ada ianya akan dibahaskan atau tidak. Ini kerana, selepas usul tersebut dibahaskan baharulah akan dibuat proses pengundian sama ada untuk menerima atau menolak usul tersebut. Sekiranya usul tersebut diluluskan baharulah akan dibuat proses berikutnya iaitu Bacaan Pertama, Kedua, Peringkat Jawatankuasa dan Ketiga. Akhirnya, yang menjadi mangsa polemik adalah rakyat yang tidak memahami peruntukan undang-undang yang diajak untuk berkonflik dan kata-mengata di dalam media sosial.

Penyokong YB Ahli Parlimen Marang menyatakan bahawa tindakan pengemukaan usul itu adalah mengikut lunas-lunas demokrasi dan selari dengan kehendak undang-undang. Ini kerana, usul tersebut dikemukakan mengikut peraturan yang ditetapkan oleh Dewan Rakyat iaitu secara spesifiknya menurut Peraturan 49 Peraturan-Peraturan Majlis Mesyuarat Dewan Rakyat [Cetakan Ketiga Belas, April 2013]. Selanjutnya dihujahkan juga bahawa tindakan itu selaras dengan hak mana-mana ahli Dewan Rakyat yang bebas untuk mengemukakan usul bagi membawa apa-apa rang undang-undang termasuk rang undang-undang bagi meminda apa-apa akta sebagaimana yang diperuntukkan di bawah peraturan itu.

Sememangnya boleh dipersetujui jika dihujahkan bahawa tindakan YB Ahli Parlimen Marang itu dibuat mengikut lunas-lunas demokrasi. Namun, apakah wujud elemen kebijaksanaan dalam pengemukaan usul tersebut. Sesuatu usul yang dikemukakan di Parlimen mempunyai objektif tertentu. Mungkin jika dikemukakan usul untuk menggesa kerajaan Myanmar mengambil tindakan melindungi penduduk Rohingya, objektifnya adalah untuk menimbulkan kesedaran masyarakat. Walau bagaimanapun, objektif usul YB Ahli Parlimen Marang pula bukan setakat untuk menarik perhatian masyarakat bahkan adalah untuk memastikan Akta 355 itu dipinda. Maka, YB Ahli Parlimen Marang mempunyai obligasi untuk memastikan objektif tersebut benar-benar tercapai.

Demokrasi adalah suatu konsep pentadbiran sesebuah negara berdasarkan pilihan yang bebas. Kebebasan ini bukan setakat untuk mengemukakan usul bahkan untuk membantah usul itu. Penyokong YB Ahli Parlimen Marang perlu konsisten dalam hal ini. Jika dikatakan tindakan YB Ahli Parlimen Marang itu adalah mengikut lunas-lunas demokrasi maka membantah usul itu juga adalah mengikut lunas-lunas demokrasi. Masalahnya yang berlaku sekarang adalah perkara yang sebaliknya. Sesiapa yang membantah usul YB Ahli Parlimen Marang itu akan dilabel sebagai munafik, kafir dan murtad.

Polemik ini yang kita tidak inginkan. Kita tidak mahu penyokong YB Ahli Parlimen Marang membakar sentimen keagamaan dan kaum bagi tujuan politik yang sempit. Kita tidak mahu berlaku tuduh-menuduh dan label-melabel. Jika PKR, DAP, MCA, Gerakan dan PBB tidak bersetuju dengan tindakan YB Ahli Parlimen Marang, ianya juga adalah menurut lunas-lunas demokrasi. Menjadi tugas YB Ahli Parlimen Marang dan penyokongnya untuk berkempen secara aman bagi mendapat sokongan. Sebaliknya jika pola tuduh- menuduh dan label-melabel ini yang menjadi dominan ianya pasti akan menggugat mengganggu keharmonian rakyat dan negara ini.

Kita tidak nafikan hak YB Ahli Parlimen Marang untuk mengemukakan usul meminda Akta 355. Kita juga katakan bahawa Akta 355 itu wajar dipinda seiring dengan perkembangan semasa. Walau bagaimanapun, persoalan yang timbul pada hari ini adalah bahawa apakah sebab Ahli Parlimen Marang mengambil tindakan mengemukakan usul untuk meminda Akta 355 dan tidak menyerahkan urusan tersebut kepada Menteri yang bertanggungjawab. Tindakan ini tidak lebih daripada seperti apa yang dinyatakan dalam perumpamaan Melayu, ‘Ibarat tiada beban, batu digalas’.

Kita bukanlah tidak menyokong pindaan ke atas Akta 355 tetapi kita menolak tindakan YB Ahli Parlimen Marang yang memasukkan usul pindaan itu tanpa berbincang dengan *stakeholders*. Kita melihat tindakan YB Ahli Parlimen Marang itu hanya akan membawa bencana yang kelak akan mendatangkan kesusahan dan kepayahan kepada usaha untuk meminda Akta 355 itu. Jika usul YB Ahli Parlimen Marang itu ditolak oleh majoriti Ahli Dewan Rakyat, kita khuatir usaha untuk meminda Akta 355 ini akan tertangguh untuk suatu masa yang panjang. Kita juga khuatir jika usul ini diluluskan, ianya akan diserahkan kepada Menteri dan tiada had masa ditentukan kepada Menteri untuk membawanya semula pada masa akan datang sebagai Bacaan Kedua. Pastinya, Menteri tidak akan membawa usul ini semula sebagai Bacaan Kedua dalam masa yang singkat kerana Menteri itu sendiri terikat dengan protokol dan prosedur yang sedia ada termasuk mempersesembahkan cadangan pindaan itu kepada Majlis Raja-Raja.

Kita melihat bahawa tugas untuk meminda Akta 355 itu sebenarnya terletak di bahu Menteri berkenaan. Akta 355 ini adalah akta yang berkaitan dengan agama Islam. Ianya melibatkan bidang kuasa Mahkamah Syariah di negeri-negeri. Ianya bukan terhad kepada negeri Kelantan semata-mata. Maka, beban untuk meminda Akta 355 ini sebenarnya terletak ke atas bahu Menteri yang menjaga hal ehwal agama Islam.

Kita pasti jika Menteri yang membawa usul untuk meminda Akta ini maka ianya pasti akan mendapat kelulusan Parlimen. Walaupun mungkin berlaku perbahasan yang hangat antara yang menyokong dan menolak pindaan ini kelak, namun akhirnya usaha untuk meminda Akta 355 ini akan berjaya. Setakat ini, belum pernah berlaku dalam sejarah Malaysia sesuatu rang undang-undang yang dibawa oleh seorang menteri gagal diluluskan oleh Parlimen. Inilah yang kita katakan kebijaksanaan dalam bertindak mengikut lunas-lunas demokrasi!

BAB 8

ENAKMEN JENAYAH SYARIAH (II)1993 PINDAAN 2015: BOLEHKAH KELANTAN LAKSANAKAN HUDUD?

Prof. Madya Dr. Mohamed Azam Mohamed Adil

Pendahuluan

Tanggal 19 Mac 2015 Dewan Undangan Negeri Kelantan telah meluluskan pindaan kepada Enakmen Jenayah Syariah (II)1993 (Enakmen 1993) bagi meminda beberapa perkara utama yang terdapat dalam peruntukan Enakmen 1993. Antara lain Pindaan 2015 itu ialah memansuhkan peruntukan yang memberi pilihan kepada orang bukan Islam untuk dikenakan tindakan di bawah Enakmen 1993. Dengan Pindaan 2015, Enakmen 1993 tersebut hanyalah terpakai ke atas orang Islam yang mencapai umur 18 tahun dan sempurna akal sahaja. Undang-udang jenayah Islam tidak akan dikenakan ke atas orang bukan Islam. Ini adalah kerana, mengikut Jadual Kesembilan, Senarai II - Senarai Negeri Perlembagaan Persekutuan, kesalahan Syariah hanya boleh dikenakan ke atas orang Islam sahaja dan orang bukan Islam tidak tertakluk kepada bidang kuasa Mahkamah Syariah.

Pindaan Enakmen Jenayah Syariah (II) 1993

Pindaan lain meliputi pengecualian dari dikenakan hukuman hudud termasuk tidak dikenakan hukuman potong tangan ke atas tangan pencuri yang sudah cacat di sebelah tangannya atau pencuri tersebut mempunyai hak ke atas harta tersebut sebelum penghakiman dibuat. Hukuman hudud bagi kes mencuri juga tidak boleh dikenakan dalam 15 keadaan. Apa yang menarik dalam menjatuhkan hukuman potong tangan pencuri apabila disabitkan kesalahan tersebut ialah bagi kesalahan pertama dipotong pergelangan tangan kanan. Bagi kesalahan kedua, dipotong kaki kirinya dan bagi kesalahan ketiga dan berikutnya, dikenakan hukuman penjara sehingga 15 tahun.

Pindaan mengenai keperluan yang tinggi terhadap beban pembuktian melalui *syahadah* (kesaksian) dan *bayyinah* (keterangan) dalam kes zina dan liwat. Dalam Enakmen 1993, terutama yang melibatkan Seksyen 46 (2), wanita yang tidak berkahwin tetapi mengandung dan melahirkan anak adalah bukti telah melakukan zina dan boleh dikenakan hukuman zina kecuali boleh dibuktikan sebaliknya.

Dalam hal ini, sebenarnya pihak kerajaan negeri Kelantan telah menerima pandangan ramai pihak terutama dalam peruntuk Seksyen 46 (2) yang melibatkan rogol. Apabila seseorang wanita yang didapati mengandung tetapi tidak dapat membawa empat saksi lelaki, maka ia dianggap telah melakukan kesalahan zina dan boleh dikenakan hukuman had zina 100 kali sebatan bagi yang sudah berkahwin dan rejam dengan batu sehingga mati bagi yang sudah berkahwin. Peruntukan seperti ini telah menyebabkan banyak kejadian rogol di mana mangsa wanita dihukum dengan hukuman had di Pakisatan dan negara Islam yang lain.

Pindaan 2015 yang menghukum suami yang melakukan liwat ke atas isteri dengan hukuman takzir sangat menarik perhatian kerana Seksyen 16 Enakmen 1993 memberi pengecualian ke atas suami yang meliwat isterinya.

Sebenarnya perbuatan meliwat antara lelaki dengan lelaki merupakan kesalahan had sama seperti zina pada pandangan mazhab Maliki, Syafi'i dan Hanbali. Mazhab Hanafi merupakan satu-satunya mazhab yang menganggap ia adalah kesalahan takzir kerana mereka membezakan takrifan zina (memasukkan kemaluan lelaki ke dalam kemaluan wanita yang bukan dalam ikatan perkahwinan yang sah) dengan memasukkan kemaluan lelaki ke dalam dubur lelaki lain atau wanita termasuk isterinya. Justeru itu, mazhab Hanafi mengkategorikan kesalahan liwat di bawah takzir dan bukannya had.

Melihat kepada kesalahan liwat, Kanun Kesiksaan, Enakmen 1993 dan Enakmen Jenayah Syariah Negeri-negeri (dalam tulisan ini, Akta Kesalahan Jenayah Syariah Wilayah Persekutuan 1997 - selepas ini Akta 1997) memperuntukkan ianya perbuatan yang menyalahi undang-undang. Seksyen 25 Akta 1997 memperuntukkan "Sesiapa lelaki yang melakukan kesalahan liwat dan kemudiannya disabitkan dengan kesalahan tersebut hendaklah didenda tidak lebih dari RM5,000.00 atau dipenjara tidak lebih tiga tahun atau disebat dengan enam sebatan atau camputan mana-mana dari hukuman tersebut".

Seksyen 377A memperuntukkan "Sesiapa yang dengan sengaja terlibat dengan hubungan seks dengan orang lain dengan memasukkan kemaluannya ke dalam dubur atau mulut seseorang yang lain adalah melakukan kesalahan luar tabi'i" dengan hukuman penjara sehingga 20 tahun dan boleh dikenakan sebatan sekiranya melakukan seks luar tabi'i dengan sengaja (Seksyen 377B).

Kedua-dua peruntukan ini dianggap berpelembagaan (*constitutional*) di sini mahkamah. Dalam kes *Sukma Darmawan Sasmitaat Madja lwn Ketua Pengarah Penjara Malaysia & Satu Lagi*, Mahkamah Persekutuan memutuskan bahawa kedua-dua mahkamah mempunyai bidang kuasa untuk mendengar kes yang melibatkan liwat. Tetapi kalau dilihat kepada kedua-dua peruntukan tersebut, ternyata hukuman yang dikenakan dalam Kanun Keseksaan adalah jauh lebih berat berbanding dengan Akta 1997.

Pindaan 2015 ini menyaksikan pemansuhan peruntukan kesalahan seks yang melibatkan perempuan dengan perempuan (*musahaqah*), melakukan persetubuhan dengan mayat (*ityan al-mayyitah*) dan binatang (*ityan al-bahimah*) di mana dalam Enakmen 1993, semua perkara ini adalah menjadi kesalahan yang dikenakan hukuman mengikut takzir. Walaupun ada pihak dari kerajaan Kelantan menyatakan bahawa semua kesalahan seks tersebut diletakkan di bawah liwat, namun ia amat kabur kerana takrifan liwat berbeza dengan seks sesama perempuan, mayat dan binatang. Penulis lebih cenderung supaya peruntukan dalam seksyen 19-21 Enakmen 1993 yang memperincikan perbuatan dan kesalahan tersebut dikekalkan.

Melihat kepada peruntukan dalam Kanun Kesiksaan, didapati kesalahan seks dengan binatang dihukum dengan penjara 20 tahun, denda dan boleh juga disebat (Seksyen

377A). Begitu juga kesalahan liwat atau oral seks dianggap melakukan kelucahan melampau yang boleh dihukum dengan penjara 20 tahun dan boleh disebat. Begitu juga kesalahan mengenai melakukan perbuatan lucah dengan pihak lain sama ada di kawasan awam, persendirian telah melakukan kesalahan yang boleh dihukum dengan penjara sehingga dua tahun.

Bolehkah Kerajaan Kelantan Melaksanakan Enakmen 1993 Pindaan 2015?

Pelaksanaan hukuman hudud menuntut kepada pertimbangan mendalam terutama tuntutan realiti semasa. Ia tidak boleh dilaksanakan sekiranya pihak kerajaan Pusat tidak menyokongnya. Perlaksanaan hudud menuntut kepada kebijaksanaan.

Walaupun hukuman hudud tidak melihat warna kulit dan perbezaan agama kerana ia membawa keadilan sejagat, namun dengan mengambil konsep realiti semasa, Awlawiyyat(keutamaan) dan Siyyasah Syar'iyyah, buat permulaan hukuman yang bersifat kesalahan moral seperti zina, liwat dan musahaqah seperti yang telah diperuntukkan dalam Enakmen Jenayah Syariah negeri-negeri hanya boleh dikenakan ke atas orang Islam sahaja.

Kita terpaksa mengecualikan orang bukan Islam buat masa sekarang walaupun ada pandangan bahawa ia bercanggah dengan Perkara 8 Perlembagaan Persekutuan dari aspek kesamarataan undang-undang (equality before law).

Justeru itu, perlu falsafah dan kefahaman mengenai hukuman hudud didedahkan melalui pendidikan dan dakwah kepada orang Islam dan bukan Islam sejak dari bangku sekolah. Persiapan prasarana perlu disiapkan terlebih dahulu supaya perjalanannya berjalan dengan aman dan lancar.

Pertimbangan kepada pindaan Perlembagaan dan undang-undang yang sedia ada seperti Kanun Keseksaan dan Undang-undang Jenayah Syariah di negeri-negeri yang melibatkan bidang kuasa persekutuan dan negeri perlu dihalusi. Hukuman rejam sehingga mati, hukuman bunuh dan sebat 100 kali oleh Mahkamah Syariah adalah melampui bidang kuasa yang diberi kepada Mahkamah Syariah sekarang seperti yang diperuntukkan dalam Akta Mahkamah Syariah (Bidang kuasa Jenayah) 1965 (Pindaan 1984).

Di samping bidang kuasa dalam perkara-perkara sivil, Parlimen melalui Perlembagaan Persekutuan memperuntukkan kesalahan-kesalahan di bawah bidang kuasa Mahkamah Syariah. Jadual Kesembilan, Butiran 1, Senarai II – Senarai Negeri, menganugerahkan bidang kuasa jenayah Syariah hanya ke atas orang Islam dan hanya terhad kepada kesalahan-kesalahan yang dilakukan oleh orang Islam yang bertentangan dengan ajaran Islam dan mengadakan hukuman terhadap kesalahan-kesalahan tersebut.

Tanggapan salah oleh Barat bahawa undang-undang jenayah Islam zalim, berat, tidak berperikemanusiaan dan bercanggah dengan hak asasi manusia. Fuqaha berpendapat bahawa hukuman berat yang dijatuhkan ke atas pesalah di bawah kategori hudud adalah berbentuk pengajaran ke atas pesalah tersebut supaya ia tidak mengulangi kesalahan

tersebut dan sebagai amaran keras kepada orang lain supaya menjauhi dari melakukan kesalahan tersebut.

Hukuman yang dijatuhkan dalam undang-undang jenayah Islam walaupun nampak keras dan berat, tetapi beban pembuktian dalam hal ini amat ketat. Pembuktian hendaklah dibuat tanpa keraguan yang munasabah kerana Nabi Muhammad S.A.W. pernah bersabda: “Hendaklah kamu menolak hukuman hudud sekiranya terdapat elemen keraguan di dalamnya kerana kesilapan memaafkan(*clemency*) adalah lebih baik dari kesilapan menjatuhkan hukuman”.

Hukuman dalam undang-undang jenayah Syariah mengambil kira hak asasi manusia. Sebagai contoh: pencuri dikenakan hukuman potong pergelangan tangan kanan bagi kesalahan pertama. Potong pergelangan kaki kiri bagi kesalahan kedua dipenjara bagi kesalahan seterusnya.

Bagi kesalahan zina, dibezakan antara *muhsan* dan *ghair muhsan*. Bagi *muhsan* dikenakan hukuman berat: direjam sehingga mati. Bagi *ghair muhsan* dikenakan 100 kali sebatan Syariah.

Penutup

Mengambil kira kekangan Perlembagaan Persekutuan, Kanun Keseksaan, politik semasa dan kemajmukan masyarakat di Malaysia, buat permulaannya, hukuman berbentuk “hudud” boleh dilaksanakan di Malaysia hanya ke atas orang Islam dan di Mahkamah Syariah sahaja. Mahkamah Syariah (Bidang kuasa Jenayah) 1965 (Pindaan 1984) perlu dipinda di Parlimen dengan majoriti mudah bagi memberi kuasa kepada Mahkamah Syariah untuk berbuat demikian.

Begitu juga penggunaan Perkara 76A (1) Perlembagaan Persekutuan hendaklah dibuat di Parlimen kerana, tanpa bidang kuasa yang diberi, kerajaan Kelantan tidak boleh menguatkusakan Enakmen 1993 Pindaan 2015. Ini kerana terdapat beberapa peruntukan seperti hukuman mati seperti yang terdapat dalam Kanun Keseksaan terletak di bawah bidang kuasa Persekutuan. Ini boleh dilakukan dengan memberi bidang kuasa tersebut kepada negeri seperti yang terdapat dalam perkara yang berkaitan dengan imigresen di Sabah dan Sarawak.

Akhirnya, sekiranya Enakmen 1993 Pindaan 2015 mendapat perkenan Sultan Kelantan, namun ia tidak boleh diwartakan, apatah lagi untuk dikuatkuasakan, kerana tidak mendapat kelulusan Parlimen. “Bola sekarang terletak kepada pemain-pemain di Parlimen di mana permainan separuh pertama akan bermula di Dewan Rakyat dan separuh kedua di Dewan Negara”. Ia perlu diluluskan dengan majoriti mudah supaya ia dapat dilaksanakan di Kelantan. Sekiranya ia tidak diluluskan, Enakmen 1993 Pindaan 2015 akan menjadi undang-undang yang tidak berkuatkuasa sama seperti apa yang terjadi kepada Enakmen 1993.

BAB 9

PERLAKSANAAN KANUN JENAYAH SYARIAH DI TERENGGANU: ANTARA KEAZAMAN POLITIK DAN HALANGAN UNDANG-UNDANG

Dr. Zulqarnain Lukman

Pendahuluan

Artikel ini akan menumpukan kepada perlaksanaan Kanun Jenayah Syariah yang telah diluluskan di DUN Terengganu iaitu Enakmen 4 Tahun 2002 Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Hudud dan Qisas) Terengganu 1423H/2002M [“EKJS Terengganu”]. Fokus artikel ini adalah berkaitan kesalahan yang berhubungan dengan kesalahan Hudud dan Qisas sahaja kerana ianya adalah perkara yang masih menjadi polemik masyarakat kini. Adapun kesalahan lain yang berbentuk *takzir* sebahagiannya telah pun dilaksanakan di Mahkamah Syariah.

EKJS Terengganu ini telah mendapat persetujuan Diraja pada 2/9/2002 dan telah disiarkan di dalam warta pada 25/9/2003. Kemudian, ianya telah mula diwartakan untuk dikuatkuasakan pada 27/10/2003 [Tr.P.U. 10/2003].

Sebelum usaha-usaha perlaksanaan EKJS Terengganu itu dapat dijalankan, tumpuk pemerintahan Kerajaan Negeri Terengganu telah bertukar kepada parti Barisan Nasional menyebabkan perlaksanaan Enakmen tersebut terbantut meskipun Enakmen itu telah mendapat limpah perkenan KDYMM Sultan Terengganu dan telah diwartakan. Sehingga kini, Enakmen tersebut masih berkuatkuasa (legally enforced) di Negeri Terengganu walaupun ianya tidak dilaksanakan namun ianya tidak dimansuhkan oleh mana-mana undang-undang lain. Oleh itu, statusnya sebagai undang-undang masih belum dicabar oleh mana-mana pihak.

Perbandingan Dengan Kanun Jenayah Syariah (II) Kelantan 1993

Sebagai pendahuluan, ada baiknya jika kita dapat melihat secara sepantas lalu Kanun Jenayah Syariah (II) Kelantan 1993 yang mirip dengan EKJS Terengganu. Ini supaya kita mendapat gambaran umum berkaitan perlaksanaan undang-undang jenayah syariah antara kedua negeri ini. Untuk rekod, hanya Kelantan dan Terengganu sahaja yang mempunyai undang-undang seumpamanya di Malaysia.

Kanun Jenayah Syariah (II) Kelantan 1993 (selepas ini dirujuk sebagai ‘EKJS II’) telah diluluskan di Dewan Undangan Negeri Kelantan pada 25/11/1993. Kelantan juga gagal untuk melaksanakan EKJS II ini semenjak ianya diluluskan atas sebab terdapat halangan daripada Kerajaan Persekutuan. Akan tetapi, selepas PRU 13 yang lepas, setelah Menteri di Jabatan Perdana Menteri, Dato Seri Jamil Khir Baharom menyatakan di Dewan Rakyat bahawa Kerajaan Persekutuan tiada halangan ke arah perlaksanaan EKJS II maka Kerajaan Kelantan telah mengorak langkah baru bagi memastikan perlaksanaan EKJS II ini.

Oleh hal yang demikian, Kerajaan Negeri Kelantan telah menubuhkan sebuah jawatankuasa yang dinamakan sebagai Jawatankuasa Teknikal Kanun Jenayah Syariah (II) yang dipengerusikan sendiri oleh YB Dato Timbalan Menteri Besar Kelantan. Kerajaan Kelantan juga telah memperuntukkan wang sebanyak RM1 juta bagi memastikan perlaksanaan ini. Dalam peringkat ini, sumbangan dana adalah amat diperlukan kerana pelbagai mesyuarat, bengkel dan kolokium perlu dibuat bagi mendapatkan kaedah terbaik bagi perlaksanaan EKJS. Kesemua program ini memerlukan perbelanjaan yang besar bagi menampung kos penganjuran program yang meliputi urusan pengangkutan penceramah, pembentang, peserta, kos hotel, makan minum, kertas penyelidikan dan kos urusetia.

Jawatankuasa ini telah mengadakan beberapa siri mesyuarat, bengkel, seminar, forum secara terbuka dan tertutup. Usaha serius untuk perlaksanaan ini juga dibuat dengan menubuhkan Jawatankuasa Teknikal bersama antara Kerajaan Negeri Kelantan yang diketuai oleh Ketua Hakim Syarie Kelantan, Dato' Aria Di Raja, Dato Daud Mohamad dan Kerajaan Persekutuan pula diketuai oleh Tan Sri Sheikh Ghazali. Selain itu, beberapa jawatankuasa kecil lain telah ditubuhkan bagi mencari penyelesaian terhadap perkara teknikal yang mungkin timbul kelak seperti kaedah perlaksanaan sebat, rejam, salib dan penjara. Kerjasama dibuat dengan pihak penjara dan PDRM dengan menjemput pihak-pihak ini untuk turut berada dalam jawatankuasa kecil ini. Yang terkini, Kelantan baharu sahaja melaksanakan Muzakarah Penyediaan Kaedah-Kaedah Hukuman Kanun Jenayah Syariah (II) 1993 pada 19-21/10/2014 di Hotel Grand Riverview Kota Bharu Kelantan yang dihadiri para mufti seluruh Malaysia, pakar akademik dan pakar perundungan sivil dan syarak bagi menetapkan kaedah-kaedah perlaksanaan kelak. Kerajaan Kelantan juga telah menghantar rombongan ke Aceh, Brunei dan Qatar bagi meninjau tatacara perlaksanaan EKJS II ini. Kerajaan Kelantan juga meraikan Hari Hudud setiap tahun.

Daripada aspek ini nampaknya Kerajaan Kelantan lebih serius untuk melihat EKJS II ini dilaksanakan. Tanpa adanya jawatankuasa teknikal ini, agak rumit untuk dilaksanakan EKJS II ini kerana ianya melibatkan struktur kehakiman dan perlaksanaan yang berbeza berbanding dengan proses biasa perlaksanaan undang-undang. Oleh itu, banyak hal-hal teknikal yang melibatkan prosedur dan pindaan enakmen berkaitan untuk memastikan perlaksanaan hukuman jenayah syariah ini berjalan lancar. Begitu juga latihan dan perjawatan baharu perlu dibuat dan ini memerlukan perubahan dari segi struktur perjawatan dalam kerajaan. Kerajaan Kelantan juga telah menetapkan tahun 2015 sebagai tahun perlaksanaan dan penguatkuasaan undang-undang ini.

Berbanding dengan Kerajaan Terengganu pada hari ini telah tidak menetapkan sebarang tempoh masa bagi perlaksanaan EKJS Terengganu. Kerajaan Terengganu juga tidak memperuntukkan apa-apa dana atau membentuk apa-apa jawatankuasa teknikal bagi memastikan perlaksanaan EKJS Terengganu. Inilah yang dinamakan sebagai keazaman politik yang masih belum nampak kepada Kerajaan Barisan Nasional di Terengganu sekarang berbanding di Kelantan.

Halangan Undang-Undang

Halangan undang-undang dalam perlaksanaan EKJS Terengganu ini mengambil kira tiga aspek utama seperti berikut:

Mengatasi halangan peruntukan Perlembagaan Malaysia dan Akta Mahkamah Syariah (Bidang kuasa Jenayah) 1965 (Pindaan 1984) [“Akta 355”]; Menjelaskan kekeliruan yang ditimbulkan dalam EKJS Terengganu; dan Mengemaskini struktur pentadbiran Mahkamah Syariah di Negeri Terengganu.

Halangan Peruntukan Perlembagaan Persekutuan Dan Akta Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) 1965 [Pindaan 1984] [“Akta 355”]

Halangan (1): Pentafsiran Terhad ke atas Perkara 3(1) Perlembagaan

Perkara 3(1) Perlembagaan Persekutuan :

“Islam is the religion of the Federation; but other religions may be practiced in peace and harmony in any part of the Federation.”

Ahli undang-undang menjelaskan bahawa Perkara 3 tersebut tidak mempunyai apa-apa kesan dari segi undang-undang. Islam dimasukkan dalam perlembagaan adalah semata-mata untuk tujuan upacara adat istiadat seperti membaca doa di upacara rasmi negara semata-mata dan tidak lebih dari itu. (*Che Omar Che Soh v. Pendakwaraya* (1988) 2 MLJ 55.

Namun begitu, beberapa kes mutakhir ini, Mahkamah Persekutuan telah memberikan pentafsiran yang agak luas berkaitan dengan pentafsiran Per. 3(1) Perlembagaan Persekutuan ini.

Kedudukan Islam boleh ditafsirkan dengan lebih luas termasuk dalam konteks perlaksanaan undang-undang jenayah Syariah. Perlembagaan Persekutuan sendiri di dalam beberapa peruntukan lain telah meletakkan Islam dalam kedudukan istimewa. Tiada sebarang peruntukan di dalam Perlembagaan yang menolak perlaksanaan undang-undang jenayah Syariah.

Keputusan kes-kes mahkamah dalam kes *Meor Atiqurrahman v. Fatimah Sih* (Mahkamah Tinggi) [2000] 5 MLJ 375, *Latifah Mat Zain v Rosmawati Sharibuun* (Mahkamah Persekutuan), *Lina Joy v Majlis Agama Islam Wilayah Persekutuan* (Mahkamah Persekutuan), *Sulaiman Takrib v Majlis Agama Islam Terengganu* (Mahkamah Persekutuan boleh dijadikan asas untuk membawa Islam secara umumnya, dan secara khususnya mengangkat wibawa dan martabat undang-undang jenayah Syariah).

Dalam kes *Sulaiman Takrib*, Mahkamah Persekutuan memutuskan frasa ‘*precepts of Islam*’ di dalam Item 1, senarai Negeri bermakna ‘perintah agama Islam’ bukan ‘Rukun Islam’. Oleh itu Dewan Undangan Negeri berkuasa untuk menggubal undang-undang bagi mewujudkan kesalahan melanggar ‘perintah agama Islam’ bukan sekadar kesalahan melanggar rukun Islam.

Dengan keistimewaan kedudukan Islam yang sedia ada dalam Perlembagaan, adalah lebih mudah untuk mendesak pihak berkuasa melaksanakan Islam keseluruhannya dari menafikan keseluruhan keistimewaan tersebut. Dengan memberikan pentafsiran segar dan baharu kepada Perkara 3(1) Perlembagaan Persekutuan, maka ruang untuk perlaksanaan undang-undang jenayah Syariah, khususnya kepada orang-orang Islam tidak akan terhalang.

Oleh itu, bagi mengatasi halangan (1) ini, wacana dan diskusi serta program penerangan secara berterusan boleh dilaksanakan. Kerajaan Persekutuan boleh membantu program penerangan ini berjalan dengan menggunakan agensi media seperti televisyen, radio dan program kerajaan yang lain untuk mendapat hasil dan impak maksima. Kerajaan Negeri Kelantan bersedia untuk menyediakan tenaga penggerak yang mahir dalam undang-undang sivil dan Syariah bagi menjayakan penerangan ini.

Halangan (2): Bidang Kuasa Persekutuan dan Bidang Kuasa Negeri Yang Diperuntukkan oleh Perlembagaan

Jadual Kesembilan Perlembagaan Persekutuan menyediakan tiga senarai iaitu Senarai Persekutuan, Senarai Negeri dan Senarai Bersama. Parlimen boleh menggubal undang-undang yang terjumlah dalam senarai Persekutuan dan Senarai Bersama. Dewan Undangan Negeri boleh menggubal undang-undang yang jatuh dalam senarai Negeri dan Senarai Bersama.

Walaupun telah ditafsirkan '*precept of Islam*' adalah sebagai perintah agama Islam, ada pandangan yang menyatakan bahawa Dewan Undangan Negeri masih terhalang untuk menggubal hukum hudud seperti *sariqah*, dan qisas kerana ia masih tertakluk kepada Item 4 Senarai Persekutuan. Misalnya, Tun Hamid Mohamad berpandangan bahawa Item 4 Senarai Persekutuan telah meletakkan undang-undang dan acara sivil dan jenayah dan pentadbiran keadilan sebagai terletak dalam bidang kuasa kerajaan Persekutuan.

Perlembagaan telah meletakkan Islam dan Mahkamah Syariah di bawah bidang kuasa Negeri. Sebarang peruntukan yang dikira mengganggu/interfere oleh Parlimen hendaklah dianggap bertentangan dengan semangat ini. Dengan itu undang-undang jenayah Islam yang akan dilaksanakan oleh Mahkamah Syariah ke atas orang-orang yang menganut Islam sahaja adalah sepatutnya menjadi hak eksklusif negeri dalam Persekutuan.

Namun, terdapat pandangan lain yang menyatakan bahawa undang-undang jenayah Syariah adalah terletak dalam bidang kuasa Negeri melainkan bagi Wilayah Persekutuan Labuan, Kuala Lumpur dan Putrajaya. Ini kerana bidang kuasa Islam terletak dalam senarai Negeri dan Sultan adalah ketua bagi agama Islam di negeri tersebut. Maka dengan itu, badan perundangan di peringkat negeri mempunyai bidang kuasa untuk menggubal segala undang-undang bersabit hukum Syarak termasuklah undang-undang jenayah Syariah.

Item 1 Senarai Negeri menyatakan, "Kecuali mengenai Wilayah-Wilayah Persekutuan Kuala Lumpur, Labuan dan Putrajaya, Hukum Syarak dan undang-undang diri dan

keluarga bagi orang yang menganut agama Islam, ...mengadakan dan menghukum kesalahan-kesalahan yang dilakukan oleh orang-orang yang menganut agama Islam terhadap perintah-perintah [rukun-rukun] agama Islam, kecuali mengenai perkara-perkara yang termasuk dalam Senarai Persekutuan; keanggotaan, penyusunan dan acara bagi mahkamah-mahkamah Syariah, yang akan mempunyai bidang kuasa hanya ke atas orang-orang yang menganut agama Islam dan hanya mengenai perkara yang termasuk dalam perenggan ini, tetapi tidak mempunyai bidang kuasa mengenai kesalahan-kesalahan kecuali setakat yang diberi oleh undang-undang persekutuan;..."

Jika diteliti, boleh ditafsirkan Mahkamah Syariah di negeri-negeri berbidang kuasa ke atas seluruh orang Islam dalam menghukum kesalahan yang dilakukan berkaitan perintah agama Islam kecuali jika ianya termasuk dalam Senarai Persekutuan dan setakat had yang dibenarkan oleh undang-undang persekutuan.

Ada pihak yang menyatakan bahawa kesalahan *sariqah* atau *hirabah* tidak boleh dibicarakan di Mahkamah Syariah kerana ianya termasuk dalam Senarai Persekutuan. Namun, jika dibuka luas pentafsiran kepada Item 1 ini ternyata bahawa kesalahan *sariqah* dan *hirabah* itu masih dalam konteks perintah agama Islam (*precepts of Islam*).

Meskipun ada yang menyatakan *sariqah* itu mencuri dan *hirabah* itu merompak, tetapi jika dilhat dengan mendalam ternyata jenayah *sariqah* dan *hirabah* itu mempunyai perbezaan elemen yang perlu dibuktikan. Dalam erti kata lain, *sariqah* itu berbeza dengan mencuri, *hirabah* itu berbeza dengan merompak, dan sebagainya.

Contoh yang lebih ketara adalah kesalahan liwat atau *ityan al bahimah* telah diperundangkan di dalam enakmen jenayah syariah di negeri-negeri tetapi pada masa yang sama wujud dalam Kanun Keseksaan.

Secara mudahnya, *sariqah* dan mencuri, *hirabah* dan merompak, dan lain-lain sebagainya bukanlah kesalahan yang sama (*same offence*). Frasa ‘same offence’ ini ada digunakan dalam Perkara 7(2) Perlembagaan Persekutuan, seksyen 59 Akta Tafsiran 1967, dan seksyen 302(i) Kanun Acara Jenayah. Dalam kes R lwn. Kupferberg (1918) 13 Or App R 166, 168, A.T. Lawrence J. berkata “the offence of which the accused has been acquitted and that with which he is charged must be the same in the sense that each must have the same ingredients...”

Di dalam Mahkamah Agung India, frasa ‘same offence’ telah ditafsirkan sebagai “an offence whose ingredients are the same”. Lihat State of Bombay lwn. SL Apte (AIR 1961 SC 578) dan Manipur Administration lwn. Bira Singh (AIR 1965 SC 87).

Seah S.C.J. di dalam kes Jamali bin Adnan lwn. Pendakwaraya (1986) 1 MLJ 162, mengatakan bahawa ‘he agreed and accepted the construction by the Indian Supreme Court and would adopt it in construing the phrase “same offence” in the administration of criminal justice in this country’. [lihat pada muka surat 165]

Oleh itu, jika memakai pandangan ini maka Halangan (2) ini juga dapat diatasi.

Halangan (3): Akta Mahkamah Syariah (Bidangkuasa Jenayah) 1965 Pindaan 1984 (Akta 355) yang menghadkan kuasa Mahkamah Syariah

Secara umumnya bidangkuasa jenayah Syariah adalah sangat terhad. Ia hanya mencakupi undang-undang diri dan keluarga sahaja dan itupun tertakluk kepada undang-undang persekutuan sebagaimana peruntukan dalam senarai II Jadual Kesembilan Perlembagaan Persekutuan.

Bidangkuasa jenayah Mahkamah Syariah pula hanya setakat menjatuhkan hukuman maksimum penjara sehingga tiga tahun atau denda sehingga RM5000 ataupun rotan sehingga enam kali atau pun kombinasi ketiga-tiganya. Seksyen tersebut menyatakan:

Seksyen 2. Bidang Kuasa Jenayah Mahkamah Syariah.

Mahkamah Syariah yang ditubuhkan dengan sempurnanya di bawah mana-mana undang-undang dalam sesuatu Negeri dan diberi bidang kuasa ke atas orang-orang yang menganuti agama Islam dan berkenaan dengan mana-mana perkara yang disebut satu persatu dalam Senarai II bagi Senarai Negeri dalam Jadual Kesembilan kepada Perlembagaan Persekutuan adalah dengan ini diberi bidang kuasa berkenaan dengan kesalahan-kesalahan terhadap rukun-rukun agama Islam oleh orang-orang yang menganuti agama tersebut yang boleh ditetapkan di bawah mana-mana undang-undang bertulis:

Dengan syarat bahawa bidang kuasa sedemikian tidaklah boleh dijalankan berkenaan dengan apa-apa kesalahan yang boleh dihukum penjara selama tempoh melebihi tiga tahun atau denda melebihi lima ribu ringgit atau sebatan melebihi enam kali atau apa-apa gabungan hukuman-hukuman tersebut.

Dengan adanya peruntukan tersebut, beberapa aspek undang-undang jenayah Syariah tidak dapat dijalankan. Selagi akta tersebut tidak dipinda hukuman maksimum yang boleh dibuat hanyalah setakat sebagaimana yang dinyatakan di atas. Akta ini perlu dipinda terlebih dahulu sebelum pelaksanaan undang-undang jenayah secara dapat dilaksanakan sepenuhnya.

Untuk meminda akta tersebut ianya tidak sukar kerana ia hanya memerlukan kelulusan ‘simple majority’ ahli Dewan Rakyat dan Dewan Negara. Berbanding dengan pindaan ke atas Perlembagaan Persekutuan yang memerlukan majoriti $\frac{2}{3}$ ahli Dewan Rakyat dan Dewan Negara. Justeru, dalam proses meminda akta ini, Kerajaan Persekutuan dapat memainkan peranan bagi memastikan pindaan ini dilakukan segera.

Halangan (4): Menggunakan Peruntukan Perkara 76A(1) Perlembagaan Persekutuan bagi membenarkan Dewan Undangan Negeri menggubal enakmen berkait undang-undang jenayah syariah

Per. 76A (1) Perlembagaan Persekutuan menyatakan seperti berikut:

Perkara 76A. Kuasa Parlimen untuk memperluas kuasa perundangan Negeri.

“Dengan ini ditegaskan bahawa kuasa Parlimen untuk membuat undang-undang mengenai sesuatu perkara yang disebut satu persatu dalam Senarai Persekutuan termasuklah kuasa untuk membenarkan Badan-Badan Perundangan Negeri-Negeri atau mana-mana daripadanya, tertakluk kepada apa-apa syarat atau sekatan (jika ada) yang dikenakan oleh Parlimen, untuk membuat undang-undang mengenai kesemua atau mana-mana bahagian perkara itu.”

Dengan menggunakan peruntukan ini Dewan Undangan Negeri diisyiharkan mempunyai kuasa dan bidang kuasa untuk meluluskan satu enakmen melaksanakan sistem undang-undang jenayah syariah serta diberi kuasa untuk menguatkuasakannya. Walaupun dinyatakan di atas bahawa negeri-negeri telah mempunyai bidang kuasa untuk melaksanakan undang-undang jenayah syariah, namun, jika ada suatu akta khusus yang menyatakan hal itu maka ianya akan lebih mudah dan sukar dicabar kelak.

Menjelaskan Kekeliruan Yang Ditimbulkan Dalam EJKS Terengganu

Pasukan peguam Lajnah Undang-Undang dan Hak Asasi Manusia (LUHAM) PAS telah mengadakan Bengkel Penambahbaikan Kanun Jenayah Syariah (II) Negeri Kelantan 1993 pada 12-13 Mei 2014 bertempat di Hotel Hilton, Petaling Jaya.

Peguam LUHAM mendapati bahawa ada keperluan untuk meminda beberapa peruntukan di dalam EKJS(II). Dalam menilai semula peruntukan yang ada dalam EKJS (II) tersebut, perbandingan dengan Enakmen Hudud dan Qisas Terengganu dan Brunei telah diambil kira. Setelah menilai perkara tersebut ada beberapa peruntukan yang perlu diperhalusi dan dikaji semula antaranya yang berkaitan dengan pembuktian zina menerusi kehamilan tanpa nikah, perincian berkaitan kaedah potong tangan, salib dan rejam, misalan dan huraihan seksyen-seksyen berkaitan, penubuhan Mahkamah Bicara Khas dan Mahkamah Rayuan Khas Syariah, perlantikan hakim, permasalahan ro gol dan lain-lain.

Kajian sedang dilakukan bagi mengemaskini struktur Mahkamah Syariah di Kelantan. Enakmen Mahkamah Syariah 1982 juga dalam proses kajian untuk dipinda bagi menyesuaikan struktur kedudukan Mahkamah Bicara Khas dan Mahkamah Rayuan Khas yang bakal ditubuhkan bagi membicarakan kes-kes di bawah EKJS II. Selain itu, wakil daripada agensi berkaitan seperti pihak polis dan penjara telah dijemput sebagai ahli dalam Jawatankuasa Teknikal supaya ia dapat memperolehi maklum balas langsung daripada pihak yang berkenaan.

Penutup

Adalah diharapkan dengan kerjasama dari kerajaan Pusat dan Negeri, hasrat dan cita-cita umat Islam ingin menyaksikan pelaksanaan syariah Islam secara menyeluruh dapat direalisasikan. Dengan gambaran ringkas artikel ini, kami berharap ianya dapat membantu Jawatankuasa ini memahami hasrat Kerajaan Negeri Kelantan dan seterusnya bersama-sama mencari kaedah terbaik untuk mengatasi halangan dan masalah yang berlaku sejajar dengan fungsi dan objektif penubuhan Jawatankuasa Teknikal Undang-

Undang Jenayah Syariah Peringkat Kebangsaan iaitu untuk memutuskan kaedah pelaksanaan Undang-Undang Jenayah Syariah.

BAB 10

MEMBINA TASAWUR USULIY DALAM PERLAKSANAAN HUDUD

Datuk Dr Mujahid Yusof Rawa

Pendahuluan

Tajuk ini sudah sepatutnya lama dinukilkan dan oleh kerana isu hudud kini terus menjadi polemik yang kini sudah masuk ke daerah perdebatan yang lebih luas, penulis akan cuba melihat isu hudud dengan memakukannya dalam bingkai perbahasan usuliy (أصولي) (prinsip-prinsip perundangan Islam) yang menjadi teras kepada perlaksanaan syariat termasuk hudud atau lebih tepat Sistem Hukuman Dalam Islam (نظام العقوبة في الإسلام).

Saya akan menggunakan istilah hudud sebab itu lebih mudah difahami dalam penulisan ini. Tulisan ini juga mengingkari mana-mana pihak yang berwenangan menghukum dengan kekufturan seorang muslim dalam memahami dan membahaskan aspek perlaksanaan hukum hudud. Bagi bukan Islam tulisan ini diharapkan dapat memberi keadilan kepada sikap penentangan atau salah faham mereka kepada tajuk penting ini.

Menentukan Daerah Perbahasan

Adalah penting ketika hudud diberi suntikan emosi lebih dari perspektifnya yang objektif untuk kita tetapkan daerah perbahasan hudud.

Premis pertama perbincangan dipandu dengan perkara yang wajib disepakati bersama oleh umat Islam dan tidak boleh keluar daripada kesepakatan ini. Premis kedua ialah perkara yang harus kita berbeza pandangan tanpa melihat niat kepada perbezaan pandangan tetapi tertumpu kepada asas hujahan untuk mencapai tujuan dan maksud syariat (maqasid syariah).

Premis Pertama

1. Bersetuju bahawa Islam mencakupi semua bidang kehidupan diringkaskan kepada semua bidang dalam kehidupan dunia untuk mencapai kebahagiaan di akhirat. Syariat pula adalah apa yang ditentukan panduan atau jalannya untuk berada pada Aqidah sebenar dan panduan hukum untuk menjalani kehidupan di dunia. Firman Allah:

ثم جعلناك على شريعة من الامر فاتبعها ولا تتبع اهواء الذين لا يعلمون

“Kesudahannya kami jadikan engkau (wahai Muhammad) menjalankan satu syariat (yang lengkap) dari hukum hakam agama, maka turutilah syariat itu dan jangan engkau menuruti hawa nafsu orang yang tidak mengetahui (perkara yang benar)” (Al Jathiah: 18).

Sesiapa yang mengingkari hakikat ini seolah ia mengingkari kewujudan Islam itu sendiri.

2. Bersetuju bahawa dalam syariat Islam adanya sistem “hukuman balas” atau عقاب pada jenayah yang dibahagikan kepada hudud, qisas dan ta’zir. Selain hudud, pemimpin dan pakar perundangan negara yang menetapkan apakah hukuman yang perlu untuk menjaga ketenteraman awam daripada pertimbangan maslahah (kemanfaatan) dan mafsaadah (keburukan) yang ada.

Sesiapa yang mengatakan tidak perlu kepada semua ini seolah mengajak kepada masyarakat yang tanpa perundangan membawa kepada huru-hara dan porak peranda.

3. Bersetuju bahawa dalam perlaksanaan undang-undang Islam adanya ketetapan hukum boleh dilaksanakan tanpa kuasa pemerintahan seperti solat, puasa, zakat dan lain-lain kerana ianya ditetapkan hukumnya dan maslahatnya adalah akhirat untuk ditanggung taklifnya atas individu. Adapun perlaksanaan untuk hukum yang membawa maslahat orang ramai dan ia maslahat dunia maka pemerintah melalui kuasa perlu membuat keputusan dengan syarat perkara itu ada atas kukuh perbezaan pandangannya. (lihat Al Ahkam fi tamyiz al fatawa an il ahkam wa tasaruffat al qadhi wal imam (ms 59,60: Shuhabudin Ahmad Ibnu Idris Al Qarafi (626-684h), kajian Dr Abdul Salam Al Balaji, Darul Man, Ribat, 2010).

4. Bersetuju bahawa perlaksanaan hukum terbahagi kepada Hukmu Taklifi (حكم تكليفي) dan Hukmu Wadhie (حكم وضعي). Hukmu Taklifi adalah apa yang dituntut pada sesuatu perlakuan dari mukallaf atau diminta tidak melakukannya atau diberi pilihan untuk melakukannya atau tidak. Ini melibatkan hukum wajib, haram, makruh, dan mubah. Hukmu Wadhie pula ialah apa yang tertuntut dari mukallaf dengan menjadikan sesuatu hukum SEBAB pada sesuatu untuk dilaksanakan atau diletakkan sesuatu SYARAT kepada terlaksananya sesuatu hukum itu ataupun hukum itu tidak terlaksana kerana TERHALANG.

Dr Wahbah Az Zuhaili memberikan contoh menegakkan hudud sebagai Taklif Wadhie atas keperluan syarat, kerana walaupun sebab hukuman hudud boleh berlaku disebabkan mencuri, namun syarat untuk melaksanakan diperlukan. Ulama terbilang ini meletakkan di bawah kategori syarat yang berlandaskan syarie juga. Syarat adalah wujudnya keperluan hukum itu di luar daripada hakikat hukum tersebut dan tidak terlaksana tanpanya seperti rukun dalam solat tidak sempurna tanpa syarat taharah yang di luar daripada rukun solat (lihat Al Wajiz fi Usul Al Fiqh, ms 135-138, Dr Wahbah Az Zuhaili, Darul Fikri, Dimasyq, Syria).

Perbahasan atas asas Usul Fiqh penting sebab kita tidak boleh sewenang-wenangnya menolak hujah yang mencadangkan agar penelitian yang besar perlu diberikan kepada proses untuk mengeluarkan sesuatu perintah hukum termasuk hudud. Apatah lagi sesetengah kita yang tanpa mengetahui disiplin istinbat (perumusan) sesuatu hukum dalam syariat secara tidak bertangungjawab menidakkan keperluan bersikap cermat dan berhati-hati dalam memahami Khitab Allah (perintah Allah) kepada para mukallaffin (hamba yang dipertangungjawabkan perlaksanaan hukum).

5. Bersetuju bahawa perbahasan konstruktif tentang hudud adalah dengan melihat kepada persoalan-persoalan pengkaedahan perundangan, masalah semasa perundangan negara, persediaan asas hudud hendak diperundangkan dan realiti-realiti semasa yang terpaksa dihadapi. Semua perbahasan ini tidak mengeluarkan seseorang daripada Aqidah Islam kerana perbahasan ini diambil sejarahnya dari zaman Rasulullah s.a.w dan diambil pengajaran oleh para sahabat dan para tabiin kemudiannya sehingga disiplin ilmu pengkaedahan terbentuk dalam kajian Usul Fiqh yang kita warisi hari ini. Antara contoh yang diberikan oleh Dr Abdul Salam Balaji ialah;

- a. Menangguhkan perlaksanaan hudud kerana khuatir terhadap yang dikenakan hukuman akan lari kepada musuh semasa peperangan. Memelihara kemaslahatan orang yang sabit hukum kerana memelihara maslahah pada dirinya seperti mengandung.
- b. Hukum Mualafatul Qulub atau orang yang ingin ditawan dalam asnaf zakat ditiadakan zaman Umar kerana bilangan muslim semakin ramai. Menghidupkan sunnah tarawih secara jamaah di masjid setelah hilang kebimbangan bahawa perbuatan itu dikhuatiri menjadi wajib.
- c. Menghalang Nikah Kitabiyat (mengahwini perempuan ahli kitab) di kalangan sahabat walaupun ia diharuskan oleh syariat kerana maslahat menjaga keperluan wanita muslimat daripada ditinggalkan dan kerana khuatir perkahwinan kitabiyat boleh menjadi keselamatan khuatir mereka boleh menjadi pengintip.
- d. Melihat realiti semasa seperti menangguhkan hukuman curi pada seorang hamba miskin dan memberi amaran kepada tuannya yang menyebabkan hambanya mencuri kerana tidak diberi makan.

Kesemua tindakan ini bukan berasaskan kepada menolak sesuatu perintah Allah tetapi melihat kepada sesuatu keadaan, perkara mendatang yang diletakkan dalam bingkai realiti semasa yang dihadapi, ia kemudiannya dikenali sebagai Fiqh Al Waqi' (Fiqh Realiti) (lihat Dr Abdul Salam Balji, ms 28-29, dalam kajian tesis Phdnya tahun 2002, bertajuk Tatawwur Ilmu Usul Al Fiqh wa Tajjaruduhi, Darul Ibnu Hazam, 2010).

Soal perlaksanaan hudud dalam perbahasan kerangka usuliy (prinsip asas hukum) tidak pernah menyatakan menolak hudud apatah lagi mengingkarinya, apa yang diperbahaskan dalam kerangka Ahkam Syar'iyyah (hukum syara') ialah keseluruhan hikmah pensyariatan antara berusaha memenuhi sebab, menyempurnakan syarat dan menghindari halangan ataupun diberi status penangguhan. Ibnu Al Qayyim Al Jauziyah dalam I'lam Muwaqqien dalam tajuk "Perubahan dan Perbedaan Fatwa Berdasarkan Perubahan Waktu, Tempat, Kondisi dan Niat serta Sesuatu Yang Terjadi Kemudian" memberi empat contoh bagaimana ia berlaku. Asasnya menurut beliau;

"Ini adalah pasal yang besar sekali manfaatnya, banyak sekali terjadi kesalahan besar terhadap syariat yang justeru menimbulkan dosa, kesulitan dan pembebanan sesuatu yang sebenarnya syariat sendiri tidak menetapkan hal yang demikian...syariat membawa

keadilan dan rahmat dan kemaslahatan bagi kesemuanya sehingga setiap masalah yang keluar dari keadilan menuju kesesatan dari rahmat menuju kepada sebaliknya, hikmah kepada kekacauan maka yang demikian itu bukanlah bagian dari syariat meskipun masuk ke dalamnya takwil” (lihat I’lamul Muwaqi’in, Ibnu Qayyim, terjemahan Asep Saefullah FM & Kamaludin,) ms 459, Darul Fajr, Kuala Lumpur, 2000).

Premis Kedua

Premis kedua sebagaimana dipersetujui adalah persoalan dalam menafsirkan dan memahami apakah realiti, konteks dan permasalahan yang dihadapi apabila kita meletakkan isu hudud dalam konteks kuasa dan infrastrukturnya. Kita boleh berbeza pandangan dalam menetapkan apakah syarat kepada perlaksanaan hudud tercapai atau tidak. Kita juga boleh berbicara dan berbahas apakah keutamaan yang lebih utama yang hendak kita tumpukan sebagaimana kita juga boleh berbahas dan berbeza pandangan tentang konsekuensi perlaksanaan kepada persediaan kefahaman, reaksi musuh Islam dan persediaan proses keadilan menurut acuan Islam dan kaedah pembuktiannya. Tidak salah untuk kita berbeza pandangan dalam hal ini dan ia tidak menggugurkan Aqidah kita asalkan premis pertama disepakati terlebih dahulu.

Tahqiq Al Manat (تحقيق المنat) (proses merealisasikan hukum) adalah paksi perbahasan yang mungkin menerima berbagai pandangan. Ia adalah melihat kepada illah (faktor) atau hikmah mengapa sesuatu hukum itu ditentukan dan pada ketika ianya tidak tercapai maka perlaksanaan sesuatu hukum itu perlu diberi penelitian yang diiktirafi oleh syara’ penangguhannya.

Syaikh Abdullah Bin Bayah, seorang ulama terkenal dunia menamakan pemimpin, presiden negara atau parlimen sebagai penentu Tahqiq Al Manat bagi melihat realiti negara dan implikasinya samada menangguh atau melaksanakan. Syaikh Abdullah Bin Bayyah memberi dalil kes-kes zaman Nabi dan sahabat seperti saranan Ibnu Al Qayyim dalam waktu perang, kesukaran hidup dan ancaman musuh sebagai alasan untuk mencapai keputusan Tahqiq Al Manat samada melaksanakan atau tidak hudud (lihat Syaikh Abdullah bin Bayyah, *Tanbih al-Maraji’ fi Ta’sil Fiqh al-Waqi’*, Dar al-Tajdid li Nasyr wa Tawzi’).

Di sinilah perbahasan yang tuntas diperlukan dan bukan mentakfirkan atau menuduh seseorang muslim lain sebagai anti-hudud asalkan perkiraan tersebut menjadi perbahasannya. Lainlah jikalau seseorang mengingkari dan mengatakan hudud sudah tidak relevan dan mengajak orang menolaknya maka ia adalah keluar dari kedua-dua premis yang dibincangkan. Bagi bukan Islam mereka perlu difahamkan bahawa hudud tidak boleh dibuang dari kamus orang Islam dan ia adalah tanggungjawab kerana jika salah mereka memahaminya umat Islam akan terganggu dengan pandangan mereka.

Rumusan

Tulisan ini adalah untuk memberikan isu hudud pada tahap pemikiran yang berobjektif berpandukan kepada panduan syariat dan bukan perbahasan emosi yang menghodohkan wajah Islam itu sendiri.

Setiap perkiraan dalam perlaksanaan adalah usaha bercermat dengan prinsip-prinsip usul yang ditetapkan oleh manhaj syariat Islam. Bermudah dalam isu hudud tanpa memberi gambaran tujuan syariat atau maqasid syariah yang lebih besar adalah terdedah kepada tuduh menuduh yang boleh membawa kepada mendokong kelompok Takfiri (mengkafirkan orang lain).

Alangkah sedihnya isu hudud dikuasai oleh golongan yang mengambil mudah lantas merosakkan erti kemuliaan dan kerahmatan Islam. Lebih buruk ia terdorong atas kepentingan politik semata-mata dengan menjadikan hudud sebagai taruhan meraih sokongan dan bukan diberi perspektif berpandukan disiplin ilmu yang mahal harganya.

BAB 11

KONSEP JARIMAH, JINAYAH DAN UQUBAH DALAM PERUNDANGAN ISLAM

Profesor Madya Dr. Irwan Mohd Subri

Pendahuluan

Salah satu perbahasan yang terdapat dalam ilmu fiqh ialah berkaitan *al jinayat* atau jenayah. Kebiasaannya perbahasan ini dinamakan sebagai *fiqh al jinayat* dalam kitab-kitab fiqh. Ahmad Fathiyy Bahnasiyy (1989: 18) menjelaskan bahawa yang dimaksudkan dengan *al fiqh al jina'iy* ialah permasalahan-permasalahan fiqh yang membicarakan tentang jenis-jenis jenayah dan hukuman.

Dalam syariat Islam, jenayah atau kesalahan dikategorikan kepada tiga bahagian iaitu kesalahan hudud, kesalahan *qisas* dan kesalahan takzir. Kesalahan hudud ialah zina, minum arak, mencuri, *qazaf*, merompak dan murtad. Terdapat juga ulama yang memasukkan *baghi* dan meninggalkan solat dalam kesalahan hudud. Kesalahan *qisas* ialah membunuh dan mencederakan anggota tubuh badan. Manakala kesalahan takzir ialah selain daripada kesalahan hudud dan *qisas*.

Dalam mana-mana undang-undang, termasuk undang-undang dalam Syariat Islam, setiap kesalahan jenayah perlu dihukum. Maka setiap satu daripada kesalahan hudud, *qisas* atau takzir mempunyai hukuman yang tertentu. Ini untuk memastikan pesalah dihukum dengan sewajarnya, dan mangsa atau warisnya mendapat pembelaan sewajarnya. Dengan itu hak-hak individu dan masyarakat akan lebih terjamin dan jika ada pihak yang mencabulinya, dia akan dikenakan tindakan.

Kertas kerja ini menjelaskan konsep atau pemahaman asas tentang kesalahan-kesalahan yang terdapat dalam perbahasan *fiqh al jinayat*. Ini merangkumi dua istilah yang selalu disebut dalam perbincangan ulama tentang kesalahan dalam syariat iaitu "*jarimah*" dan "*jinayah*". Kertas kerja ini juga membincangkan tentang konsep hukuman (*uqubah*) apabila seseorang melakukan kesalahan menurut hukum syarak.

Konsep Kesalahan dalam Perundangan Islam

Perbahasan tentang jenayah perlu dilihat dari sudut pengertian jenayah itu sendiri. Perkataan jenayah berasal daripada perkataan Arab iaitu *jinayah*. Ia juga dikenali sebagai *jarimah* di kalangan fuqaha. Terdapat dua istilah iaitu "*jarimah*" dan "*jinayah*" yang sering digunakan untuk menggambarkan bentuk-bentuk kesalahan dalam perundangan Islam.

Jarimah

Jarimah dari sudut etimologi diambil daripada kata kerja *jarama*, *yajrimu*, *jarma* [جرم، ‘**جَرْمٌ**’]. *Jarama* bermaksud *qata'a* [قطع] (memotong) dan *kasaba* [كسّب] (memperoleh) atau dengan kata lain, maknanya ialah memperoleh apa yang tidak baik. Perkataan *jarimah* mempunyai persamaan dengan maksud *al-jarm* [الجرم]. (Ibn Manzur, 1996: 2/257). Pada dasarnya ia bererti:

الحمل الآثم على ارتكاب مخالفة

Maksudnya: “*Perkara yang membawa kepada dosa kerana melakukan kesalahan.*” (Muhammad Maslehuddin, t.th: 27).

Ia dipetik daripada firman Allah S.W.T:

وَلَا يَجِدُونَكُمْ شَيْئاً قَوِيًّا عَلَى أَلَا تَعْدِلُوا

Maksudnya: “*Dan jangan sekali-kali kebencian kamu terhadap sesuatu kaum mendorong kamu kepada tidak melakukan keadilan*”

(Surah al Ma''idah, 5: 8).

Perkataan لا يحملنكم dalam ayat di atas memberi maksud لا يحملنكم yang bermaksud: janganlah kebencian kamu kepada sesuatu kaum akan membawa kamu kepada ketidakadilan kepada mereka. (Al-Dumayniyy, 1982: 2/31 & Abu Zahrah, Muhammad, 1998: 19).

Dari segi istilah, *jarimah* bermaksud;

**إتيان فعل حرم معاقب على فعله أو ترك فعل معاقب على تركه، أو هي فعل أو ترك نصت الشريعة على تحريمه
والعقاب عليه**

Maksudnya: “*Melakukan perbuatan yang diharamkan yang boleh dikenakan hukuman jika dilakukan, atau meninggalkan sesuatu perbuatan yang boleh dikenakan hukuman jika ditinggalkan, atau ia adalah perbuatan yang dilakukan atau ditinggalkan yang telah dinasarkan oleh syarak tentang pengharaman dan hukumannya.*” (Al-Rafi'iyy, 1996: 18). *Jarimah* juga boleh ditakrifkan dengan:

**عصيان الله بفعل محظور زجرها الله عنه بترتيب حد على فاعله عقوبة أو تعزيرا على فاعله جراء في الدنيا أو
عذابا في الآخرة**

Maksudnya: “*Menderhakai Allah dengan melakukan perbuatan berbentuk larangan yang ditegah oleh Allah dengan hukuman hudud ke atas orang yang melakukannya sebagai hukuman atau pengajaran sama ada balasannya dikenakan di dunia atau diazab di akhirat.*” (Al Rafi'iyy, 1996: 18).

Ahmad Kamaruddin Hamzah (1989: 17) menyatakan bahawa *jarimah* dengan pengertian umum ialah melakukan perbuatan yang ditegah oleh Allah S.W.T atau meninggalkan apa yang diperintah-Nya.

Pengertian ini mempunyai persamaan dengan takrif jenayah di sisi fuqaha, iaitu, melakukan perbuatan haram yang boleh dikenakan hukuman keseksaan atau

meninggalkan perbuatan wajib yang dikenakan hukuman keseksaan di atas peninggalannya (Ahmad Kamaruddin Hamzah, 1989: 16).

Ini adalah kerana Allah S.W.T telah menetapkan hukuman keseksaan bagi orang yang melanggar perintah-Nya atau tegahan-Nya. Hukuman keseksaan itu dikenakan ke atas pesalah itu di dunia ini sebagai kifarat terhadap dosa-dosanya atau ia dikenakan di akhirat kelak (Ahmad Kamaruddin Hamzah, 1989: 16).

Kesalahan yang melibatkan harta benda, diri dan sebagainya adalah termasuk dalam *jarimah* umum yang tertakluk di bawahnya semua kesalahan yang wajib dikenakan hukuman hudud, *qisas*, *diyat* atau *takzir* (Said Ibrahim, 1996: 1-2).

Kesimpulannya, *jarimah* bermaksud segala yang diharamkan dan mempunyai hukumannya seperti yang telah ditetapkan oleh syarak. Al Quran telah menyebut dalam beberapa ayat tentang pelaku-pelaku *jarimah* yang dipanggil *al mujrimin*. Contohnya firman Allah S.W.T:

إِنَّ الْمُجْرِمِينَ فِي عَذَابٍ جَهَنَّمَ خَالِدُونَ

Maksudnya: “Sesungguhnya orang-orang yang berdosa (dengan kekufurannya), kekal selama-lamanya dalam azab seksa neraka jahannam.”

(Surah al Zukhruf, 43: 74).

Antara lain Allah S.W.T berfirman:

إِنَّ الْمُجْرِمِينَ فِي ضَلَالٍ وَسُعْدِ

Maksudnya; “Sesungguhnya orang-orang yang berdosa berada dalam keadaan sesat (di dunia), dan (di akhirat pula mereka berada dalam) api neraka.”

(Surah al-Qamar, 54: 74).

Kedua-dua ayat ini menjelaskan bahawa pelaku-pelaku kesalahan akan dikenakan hukuman yang setimpalnya khususnya di akhirat nanti.

Jinayah

Perkataan jenayah diambil daripada perkataan Arab *jinayah*. Ia berasal daripada perkataan *jana yajni jinayatan* [جَانٍ يَاجِنٍ جِنَاهٌ] yang bermaksud memetik buah daripada pokok. Perkataan ini turut digunakan bagi *jarimah* iaitu: “*perbuatan dosa, maksiat atau segala perbuatan yang berupa kejahanan yang dilakukan oleh manusia*” (Ibn Manzur, t.th: 392, Musa Fathullah Harun, 1996: 1 & al Dumayniyy, 1982: 31).

Oleh sebab itu, makna umum bagi perkataan jenayah ialah perbuatan maksiat di mana hakim boleh menjatuhkan hukuman dan hukuman itu dijalankan di dunia (Ahmad Kamaruddin Hamzah, 1989: 17).

Dari segi istilah Syarak pula, imam al-Mawardiyy (t.th; 273) dan Abu Ya’la (1983: 257) mendefinisikan *jinayah* sebagai:

محظورات شرعية زجرها الله تعالى عنها بحد أو تعزير

Maksudnya, “*Larangan-larangan syarak yang ditegah oleh Allah S.W.T dengan hukuman hudud atau takzir*”.

Larangan-larangan yang dimaksudkan adalah sama ada melakukan perkara yang dilarang atau meninggalkan perkara yang disuruh (Ensiklopedia Islam, 1988: 205). Daripada pengertian ini, dapat disimpulkan bahawa perbuatan-perbuatan yang tergolong dalam jenayah ialah perbuatan yang mempunyai dua ciri berikut, iaitu:

- i. Perbuatan yang dilarang atau diharamkan oleh syarak.
- ii. Perbuatan yang dikenakan seksaan oleh syarak dengan hukuman hudud atau takzir (Al Mawardiyy, t.th: 273).

Maksud perbuatan yang diharamkan ialah sama ada dilarang meninggalkannya atau melakukannya yang merangkumi semua perlakuan salah yang boleh membawa dosa (Al Mawardiyy, t.th: 273). Ia merujuk kepada larangan yang ditetapkan Allah S.W.T dan jika larangan ini diingkari maka hukuman (*uqubah*) akan dikenakan. Oleh itu, jenayah boleh diertikan sebagai melakukan perbuatan yang ditegah atau meninggalkan perbuatan yang diperintah yang boleh menyebabkan pelakunya dikenakan hukuman di dunia (Ahmad Kamaruddin Hamzah, 1989: 18).

Jinayah adalah khusus pada kesalahan-kesalahan yang bersabit dengan perlakuan seseorang membunuh atau menghilangkan anggota tubuh badan seseorang yang lain, atau mencederakan atau melukakannya yang wajib dikenakan hukuman *qisas* atau *diyat* (Said Ibrahim, 1996: 1). Melalui penjelasan ini, sesetengah ulama mengkhususkan perkataan *jinayah* kepada kesalahan membunuh atau mencederakan atau menghilangkan anggota tubuh badan.

Hubungan Antara Jarimah Dan Jinayah

Perkataan *jarimah* dan *jinayah* mempunyai persamaan dari segi bahasa, iaitu “segala perbuatan dosa yang dikenakan hukuman ke atas pelakunya”. Begitu juga dari segi istilah di mana terdapat sesetengah fuqaha seperti Ibn Rushd dan Ibn Qudamah yang menyamakan pengertian *jarimah* dan *jinayah* (Awdah, Abd al Qadir, 1992: 2/67).

Menurut jumhur fuqaha pula, terdapat perbezaan antara *jinayah* dan *jarimah*. *Jinayah* merupakan salah satu daripada jenis-jenis *jarimah* yang berlaku kepada jiwa manusia atau tubuh badan yang dikenakan hukuman atau qisas. Sebaliknya, *jarimah* pula mempunyai pengertian yang lebih umum daripada itu yang meliputi semua jenis perbuatan yang dilarang sama ada dikenakan hukuman atau tidak, iaitu yang melibatkan jiwa, tubuh badan, harta benda, maruah dan sebagainya.

Dalam erti kata lain, mengikut jumhur ulama, istilah *jinayah* lebih khusus digunakan untuk kesalahan membunuh atau mencederakan atau menghilangkan anggota tubuh badan. Manakala istilah *jarimah* pula lebih umum dengan meliputi kesalahan membunuh atau mencederakan atau menghilangkan anggota tubuh badan atau kesalahan-kesalahan lain seperti zina, menipu dan lain-lain.

Hakikatnya, perbezaan pendapat di kalangan fuqaha dalam penggunaan istilah *jarimah* dan *jinayah* hanyalah dari sudut penggunaan istilah sahaja dan bukannya perbezaan pendapat tentang konsep perbuatan salah (Paizah Ismail, 1996: 3 & Mahmood Zuhdi Abd. Majid, 1992: 3). Dengan mengenepikan perbezaan penggunaan istilah bagi *jinayah* dan *jarimah*, dapatlah disimpulkan bahawa ia adalah sama kerana kedua-duanya adalah bentuk kesalahan yang melanggar hukum Allah S.W.T.

Perbezaan-perbezaan di atas bukanlah dalam menanggapi konsep perbuatan salah itu sendiri, tetapi sebaliknya lebih bersifat keserasian dalam penggunaan istilah semata-mata. Ia tidak menggambarkan apa-apa perbezaan konsep yang terkandung dalam kedua-dua konsep tersebut. Mengulas kedudukan ini, ‘Abd al-Qadir Awdah (1986: 1/67) menyebut, jika kita kesampingkan perbezaan penggunaan di kalangan fuqaha bagi kedua-dua istilah tersebut kita boleh berkata bahawa, sebagai satu istilah, “*jarimah*” adalah sinonim dengan perkataan “*jinayah*”.

Berasaskan kepada realiti ini, kita boleh menyimpulkan bahawa meskipun terdapat pemakaian yang berbeza-beza antara fuqaha terhadap istilah ““*jarimah*” dan “*jinayah*”, namun perbezaaan tersebut tidak menggambarkan perbezaan konsep bagi kedua-dua istilah berkenaan mengenai perbuatan salah itu sendiri pada pandangan mereka. Walau apa pun juga cara istilah-istilah itu dipergunakan, tetapi secara bersama, ia mengertikan satu bentuk tertentu perbuatan jahat yang diharamkan oleh syarak.

Begitu pun, dalam bahasa Melayu, perbezaan dalam penggunaan ini tidak timbul sama sekali. Ini kerana dalam bahasa tersebut hanya terdapat satu istilah sahaja yang selalu dipakai bagi memikul konsep kesalahan yang kita maksudkan disini, iaitu istilah “jenayah”. Berasaskan kepada kedudukan ini, maka istilah jenayah yang digunakan dalam penulisan ini mencakupi semua pengertian yang ada dalam istilah-istilah

“jarimah” dan “jinayah” sebagaimana yang digunakan oleh para fuqaha dalam bahasa Arab.

Konsep *Uqubah* (Hukuman)

Uqubah berasal daripada perkataan Arab yang bermaksud ‘pembalasan’ yang bertujuan untuk mencegah manusia daripada melakukan perkara yang ditegah dan meninggalkan yang disuruh. *Iqab* pula bermakna azab yang dikenakan oleh Allah S.W.T. *Uqubah* disyariatkan untuk mencegah manusia daripada melakukan jenayah, jika mereka telah melakukannya. Lazimnya, mereka tidak akan melakukannya sekali lagi kerana mereka telah dikenakan *uqubah*. Inilah yang dikatakan *uqubah* mencegah perbuatan jenayah sebelum dilakukan dan menakutkan penjenayah setelah dikenakan *uqubah*.

Pada dasarnya, sesuatu kesalahan perlu dibalas dengan hukuman yang setimpal. Ini dapat difahami daripada firman Allah S.W.T:

فَمَنْ أَعْنَدَى عَلَيْنَمْ فَأُعْنِتُوا عَلَيْهِ

Maksudnya: “Oleh itu sesiapa yang melakukan pencerobohan terhadap kamu maka balaslah pencerobohnya itu seimbang dengan pencerobohan yang dilakukannya kepada kamu.”

(Surah al Baqarah, 2: 194).

Firman Allah S.W.T lagi:

وَجَرَاءُ سَيِّئَةٍ سَيِّئَةٌ مِثْلُهَا فَمَنْ عَفَ وَأَصْلَحَ فَأَجْرُهُ عَلَى اللَّهِ إِنَّهُ لَا يُحِبُ الظَّالِمِينَ

Maksudnya: “Dan (jika kamu hendak membalaaskan) balasan sesuatu kejahatan ialah kejahatan yang bersamaan dengannya; dalam pada itu sesiapa yang memaafkan (kejahatan orang) dan berbuat baik (kepadanya), maka pahalanya tetap dijamin oleh Allah (dengan diberi balasan yang sebaik-baiknya). Sesungguhnya Allah tidak suka kepada orang-orang yang berlaku zalim.”

(Surah al Shura, 42: 40).

Dalam hadith yang diriwayatkan oleh Sa’id bin Zayd bahawa beliau mendengar Nabi S.A.W bersabda:

مَنْ أَخْذَ شِبْرًا مِنَ الْأَرْضِ ظُلْمًا فَإِنَّهُ يُطْوَقُهُ يَوْمَ الْقِيَامَةِ مِنْ سَبْعِ أَرْضِينَ

Maksudnya: “Sesiapa yang mengambil sejengkal tanah dengan cara zalim, akan dibelitkannya daripada tujuh lapis bumi pada hari akhirat” (Riwayat Muslim).

Ayat al Quran serta hadith di atas menjelaskan bahawa sesuatu perbuatan jahat atau jenayah akan dibalas di dunia lagi dengan hukuman yang setimpal. Bukan setakat itu sahaja, malah di akhirat juga pelaku jenayah akan disiksa pula dalam api neraka jika mereka tidak bertaubat dan tidak serik dengan perbuatan mereka.

Terdapat ulama yang berpendapat bahawa *uqubah* dan *iqab* adalah sama, tetapi kebanyakan ulama menyatakan *uqubah* adalah pembalasan di dunia manakala *iqab* pula

adalah pembalasan di akhirat (Bahnasiyy, Ahmad Fathiyy, 1969: 7). Dalam istilah perundangan moden, *uqubah* ialah hukuman keseksaan yang dijatuhan oleh mahkamah setelah seseorang itu didapati bersalah melakukan jenayah (Abdul Monir Yaacob & Sarina Othman, 2000: 150).

Uqubah dikenakan ke atas orang yang telah disabitkan melakukan sesuatu jenayah. Namun disyaratkan bahawa seseorang itu mestilah bersifat mukallaf untuk dipertanggungjawabkan terhadap perbuatan jenayahnya menurut hukum syarak. Rasulullah S.A.W bersabda:

رُفِعَ الْقَلْمَنْ عَنْ ثَلَاثَةِ، عَنِ الصَّبِيِّ حَتَّىٰ يَبْلُغَ، وَعَنِ النَّائِمِ حَتَّىٰ يَسْنَدِقَ، وَعَنِ الْمُعْثُوِّ حَتَّىٰ يَبْرُأُ

Maksudnya, “*Diangkat qalam (dosa) daripada tiga golongan, kanak-kanak sehingga dia baligh, orang yang tidur hingga terjaga dan orang gila hingga sembuh*” (Riwayat Abu Dawud).

Justeru, Syariah tidak mengambil kira perbuatan orang yang melakukan sesuatu jenayah dalam keadaan tidak sedar, darurat atau kerana dia tidak tergolong dalam golongan orang mukallaf (Madkur, Muhammad Salam, 1969: 727).

Ini bermakna *uqubah* dikenakan ke atas orang yang melakukan jenayah yang telah mencabul hak Allah, hak manusia atau campuran daripada kedua-dua hak tersebut jika dia seorang berakal, baligh, tidak dalam keadaan darurat, tidak dalam keadaan terpaksa dan melakukannya dalam keadaan sedar. Islam juga telah menegaskan bahawa, seseorang itu bertanggungjawab di atas jenayah yang melakukannya kerana seseorang itu tidak dipertanggungjawabkan di atas jenayah yang dilakukan oleh orang lain.

Firman Allah S.W.T:

أَلَا تَرَوْنَ أَنَّ مَنْ يَزَّهِرُ بِإِيمَانِهِ وَأَنَّ مَنْ يَنْكِحُ إِيمَانَهُ سُوفَ يُرَى ثُمَّ يُجْزَاهُ الْجَزَاءُ الْأَوَّلُ

Maksudnya: “(Dalam kitab-kitab itu ditegaskan) bahawasanya seorang yang berdosa tidak akan memikul dosa orang lain. Bahawasanya seorang manusia tiada memperoleh selain apa yang telah diusahaannya, bahawasanya usaha itu kelak akan diperlihat (kepadanya). Kemudian akan diberi balasan kepadanya dengan balasan yang paling sempurna.”

(Surah al Najm, 53: 38-41).

Ayat ini dengan tegas menyatakan bahawa seseorang itu dipertanggungjawabkan di atas perbuatannya sendiri. Bagi orang-orang mukallaf yang bersubahat melakukan jenayah, maka mereka juga dipertanggungjawabkan di atas perbuatan mereka itu dan menerima hukuman keseksaan yang wajar dan setimpal.

Hukuman jenayah Syariah bertujuan untuk melindungi kepentingan umat manusia, menjamin kehidupan yang aman di dunia dan kebahagiaan di akhirat. Setiap sesuatu yang mendatangkan manfaat dan mewujudkan maslahah hendaklah diperolehi dan dipertahankan (Zaydan, Abd al-Karim, 1976: 46-47).

Ini bererti seseorang yang telah mencabul hak orang lain dengan melakukan jenayah ke atasnya, maka orang itu layak pula untuk dikenakan hukuman yang sewajarnya. Ini selari dengan objektif syarak dalam penjagaan lima perkara penting iaitu agama, nyawa, akal, harta, kehormatan dan keterurunan. Jika seseorang melakukan jenayah dan tidak diambil tindakan terhadapnya, maka hak individu atau masyarakat akan terjejas dan pada masa yang sama kezaliman akan berleluasa. Keadaan ini pasti akan membahayakan individu, masyarakat serta negara.

Penutup

Jenayah adalah perkara yang diharamkan oleh Allah daripada melakukannya, dan pada dasarnya setiap pelaku jenayah akan dihukum. Jika seseorang itu dibuktikan kesalahannya melalui penyaksian orang lain, maka dia tidak dapat mengelak daripada dihukum. Namun, jika seseorang itu melakukan jenayah dan tiada siapa yang mengetahuinya, terlebih baik jika dia tidak mendedahkannya. Sebaliknya, hendaklah dia bertaubat kepada Allah dengan sebenar-benar taubat. Ini yang disarankan oleh Nabi S.A.W apabila baginda bersabda:

أَيُّهَا النَّاسُ قَدْ آنَ لَكُمْ أَنْ تَنْتَهُوا عَنْ حُدُودِ اللَّهِ مِنْ أَصَابَ مِنْ هَذِهِ الْقَادُورَاتِ شَيْئًا فَلَيُسْتَرِّ بِسِرِّ اللَّهِ فَإِنَّمَا مَنْ يُبَدِّي لَنَا صَفْحَةً نُقْمِ عَلَيْهِ كِتَابُ اللَّهِ

Maksudnya, “Wahai manusia, sudah sampai masanya untuk berhenti (daripada melanggar) hudud Allah. Sesiapa yang melakukan sesuatu daripada perkara-perkara kotor (kesalahan) ini, hendaklah dia berselindung dengan lindungan Allah (tidak memberitahu orang lain). Sesungguhnya sesiapa yang membuka pekungnya, kami akan melaksanakan hukuman hudud ke atasnya” (Riwayat Malik).

Namun, jika pelaku jenayah iu bermegah-megah dengan perbuatannya dan mendedahkan pula perbuatan jenayahnya, maka dia pasti akan dihukum. Perkara ini yang ditegaskan dalam firman Allah S.W.T:

إِنَّ الَّذِينَ يُجْنِونَ أَنَّ تَشْيَعَ الْفَاحِشَةُ فِي الدِّينِ أَمْنُوا لَهُمْ عَذَابٌ أَلِيمٌ فِي الدُّنْيَا وَالآخِرَةِ وَاللَّهُ يَعْلَمُ وَأَنْتُمْ لَا تَعْلَمُونَ

Maksudnya: “Sesungguhnya orang-orang yang suka terhebah tuduhan-tuduhan yang buruk dalam kalangan orang-orang yang beriman, mereka akan beroleh azab seksa yang tidak terperi sakitnya di dunia dan di akhirat; dan (ingatlah) Allah mengetahui (segala perkara) sedang kamu tidak mengetahui (yang demikian).”

(Surah al Nur, 24: 19).

Mengenai hukuman pula, terdapat penegasan Rasulullah S.A.W terhadap jenayah yang dilakukan oleh seseorang tanpa mengira pangkat atau darjah. Oleh sebab itulah, dalam sebuah hadith yang diriwayatkan oleh A'ishah, nabi S.A.W bersabda:

لَوْ أَنَّ فَاطِمَةَ بِنْتَ مُحَمَّدٍ سَرَقَتْ لَطَعْنَةً مُحَمَّدَ يَدَهَا

Maksudnya: “Jikalau Fatimah binti Muhammad (anakku) mencuri sekalipun, maka Muhammad (aku) akan potong tangannya” (Riwayat al Bukhari).

Apa yang dapat difahami melalui hadith ini, tidak ada pelaksanaan hukuman terpilih. Dalam erti kata lain, hukuman tidak mengenal siapa pelakunya. Tidak ada amalan yang dibenarkan syarak jika pelakunya terdiri daripada orang kaya atau berpangkat akan dilepaskan, manakala jika pelakunya orang bawahan atau miskin, hukuman akan dilaksanakan. Jika inilah yang berlaku dalam sesebuah masyarakat, maka ia adalah tanda kehancuran masyarakat tersebut.

Ini yang dinyatakan oleh Rasulullah S.A.W:

إِنَّمَا أَهْلُكَ الَّذِينَ قَبْلَكُمْ أَنَّهُمْ كَانُوا إِذَا سَرَقُ فِيهِمُ الشَّرِيفُ تَرَكُوهُ وَإِذَا سَرَقَ فِيهِمُ الْمُضِيَّفُ أَقَامُوا عَلَيْهِ الْحَدُّ

Maksudnya: “Binasanya orang-orang terdahulu ialah kerana apabila orang mulia di kalangan mereka mencuri, mereka melepaskannya. Apabila orang lemah mereka mencuri, mereka melaksanakan hukuman hudud” (Riwayat Muslim).

Kesimpulannya, objektif utama hukuman jenayah Syariah adalah bertujuan untuk melindungi kepentingan umat manusia, menjamin kehidupan yang aman di dunia dan kebahagiaan di akhirat. Antara tujuan penting Syariah ialah menjaga dan mempertahankan keperluan manusia yang lima; agama, nyawa, akal, harta, kehormatan dan keturunan. Setiap sesuatu yang mendatangkan manfaat dan mewujudkan *maslahah* hendaklah diperoleh dan dipertahankan. Manakala, setiap perkara yang mendatangkan keburukan, maka hendaklah dielakkan dan dijauhkan.

RUJUKAN

- Abdul Monir Yaacob dan Sarina Othman. (2000). *Tinjauan Kepada Perundangan Islam*. Kuala Lumpur: Institut Kefahaman Islam Malaysia IKIM.
- Abu Ya'la al Farra'. (1983). *Al Ahkam al Sultaniyyah*. Beirut: Dar al-Kutub al Ilniyyah.
- Abu Zahrah, Muhammad. (1998). *Al Jarimah Wa al Uqubah Fi al Fiqh al Islamiyy*. Kaherah: Dar al-Fikr al 'Arabiyy.
- Ahmad Kamaruddin Hamzah. (1989). *Pengantar Undang-undang Jenayah Islam*. Petaling Jaya: Al-Rahmaniah.
- Al-Dumayniyy, Musfir Ghurm Allah. (1982). *Al Jarimah Bayna al Fiqh al Islamiyy wa al Qanun al Wadiyy*. Jil. 2. Riyad: Dar al-Tiba ah al- Riyad.
- Awdah, Abd al-Qadir. (1986). *Al Tashri al Jina'iyy al Islamiyy Muqaranan Bi al Qanun al-Wadiyy*. Jil. 1 & 2. Beirut: Mu'assasat al-Risalah.
- Bahnasiyy, Ahmad Fathiyy. (1969). *Al-Hudud Fi al-Islam*. Kaherah: Maktab Ammar.
- Bahnasiyy, Ahmad Fathiyy. (1989). *Madkhal al Fiqh al Jina'iyy al Islamiyy*. Kaherah: Dar Al Shuruq.
- Ensiklopedia Islam. (1988). Kuala Lumpur: Malaysian Encyclopedia Research Center Bhd.
- Ibn Manzur. (1996). *Lisan al 'Arab*. Jil. 2. Beirut: Dar Ihya' al Turath al 'Arabiyy.
- Ibnu Rushd, Abu al-Walid Muhammad bin Ahmad. 1999. *Bidayat al Mujtahid Wa Nihayat al Muqtasid*. T.tp: Dar Ibn Hazm.
- Madkur, Muhammad Salam. (1969). *Al Madkhlas Li al-Fiqh Al-Islamiyy*. Mesir: Dar al-Nahdah al 'Arabiyyah.

- Mahmood Zuhdi Abd. Majid. (1992). *Undang-undang Jenayah Islam-Konsep Dan Asas Pelaksanaannya*. Kuala Lumpur: Bahagian Hal Ehwal Islam Jabatan Perdana Menteri.
- Malik bin Anas. *Al-Muwatta'*. Al Maktabat al Shamilah.
- Al-Mawardiyy, ^cAliyy bin Muhammad bin Habib al-Basriyy. t.th. *Al Sultaniyyah*. Beirut: Dar al- Kutub al 'Ilmiyyah.
- Muhammad Maslehuddin, terj. Asiah Idris. t.th. *Jenayah dan Doktrin Islam dalam Tindakan dan Pencegahan*. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka.
- Musa Fathullah Harun. (1996). *Undang-undang Jenayah Islam*. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka.
- Paizah Ismail. (1996). *Undang-undang Jenayah Islam*. Selangor: Dewan Pustaka Islam.
- Al-Rafi'iyy, Mustafa. (1996). *Ahkam al Jara'im Fi al Islam al Qisas Wa al Hudud Wa al Ta zir*. T.tp: al Dar al Afriqiyah al 'Arabiyyah.
- Said Ibrahim. (1996). *Qanun Jenayah Syariah Dan Sistem Kehakiman Dalam Perundangan Berdasarkan Quran Dan Hadis*. Kuala Lumpur : Darul Makrifah.
- William. (1996). *Authoritarian Morals and the Criminal Law* . Crim. L. R.
- Zaydan, Abd al-Karim. (1976). *Al Madkhal Li Dirasat Al Shari ah Al Islamiyah*. Baghdad: Mu'assasat Al-Risalah.

BAB 12

SALAH FAHAM TERHADAP FUNGSI UNDANG-UNDANG JENAYAH

Mukhriz Mat Rus

Pendahuluan

Sarjana undang-undang jenayah, Profesor Kent Roach pernah menulis, dan dinukilkan di sini dalam bahasa asalnya iaitu; *"the focus on crime has led to a 'criminalization of politics' in which criminal law reform has been offered as a symbolic and relatively cheap response to a broad range of social, economic and cultural problems"*.

Pengenalan atau pindaan undang-undang jenayah yang lebih berat dan bengis dipersembahkan sebagai lambang keseriusan negara atau legislatif dalam membanteras sesuatu jenayah. Penekanan pada *isbat* jenayah (*criminal sanction*) dan hukuman balasan ini turut diikat dengan sentiment dan didapati tiada langkah yang paling efektif melainkan hukuman sahaja.

Salahfaham Fungsi Undang-undang Jenayah

Undang-undang jenayah dilihat sebagai minyak angin yang mujarab yang kononya mampu merawat ratusan penyakit sosial, ekonomi dan budaya. Maka kita lihat tatkala statistik jenayah meningkat atau ada laporan jenayah kejam di dada akhbar, maka berbondong-bondong politikus dan ahli masyarakat dengan pantas mengusulkan hukuman ditambah dan penguatkuasaan yang lebih ketat. Barangkali faktor ini juga mendorong kepada sesetengah yang dahulunya tidak menyokong undang-undang hudud kini beralih angin, tanpa menafikan faktor kepercayaan agama dan politik.

Undang-undang jenayah hakikatnya hadir setelah sesuatu tragedi jenayah dan keganasan berlaku, faktor-faktor berlakunya jenayah lebih wajar diletakkan di bawah kanta pembesar untuk dihadapi secara kolektif. Misalnya komitmen untuk menaikkan pendapatan isi rumah, pengukuhan institusi kekeluargaan, penambahbaikan langkah keselamatan dan penerapan nilai moral secara lebih menyeluruh.

Ada pihak yang berhujah akan keperluan undang-undang yang berat bagi menghalang dan menggerunkan hati mereka yang memiliki kecenderungan melakukan jenayah. Pada masa yang sama juga, mereka menyatakan, undang-undang tersebut sangat ketat dan sukar untuk mendapatkan sabitan. Dalam menjawab noktah ini, seorang ilmuan dan tokoh perundangan Islam, Abdullahi Ahmed Al Na'im dalam bukunya "Menuju Reformasi Perundangan Islam" menyatakan:

"Salah untuk masyarakat mengekalkan undang-undang yang ia tidak berniat lagi untuk menguatkuasakannya kerana yang demikian akan menyebabkan orang menganggap undang-undang tidak lagi dapat menjadi panduan yang boleh dipercayai untuk menentukan perlakuan mana yang dibenarkan dan yang mana tidak dibenarkan. Untuk mengekalkan undang-undang tanpa ada niat untuk melaksananya berbahaya

kerana ia membiarkan banyak ruang untuk mereka yang diserahkan tugas menguatkuasa undang-undang menyalahgunakannya untuk kepentingan diri dan tujuan-tujuan lain yang menyeleweng.”

Bukan hasrat penulis untuk menumpukan kepada Enakmen Kanun Jenayah Syariah Kelantan (2015) sahaja tetapi juga mana-mana rang undang-undang yang sedang dimasak dan akan disajikan kepada rakyat di masa hadapan, termasuklah rang undang-undang pencegahan keganasan.

Mutakhir ini, pada hemat penulis, adanya kecenderungan di kalangan ahli legislatif untuk melihat undang-undang jenayah adalah jawapan untuk segala masalah, tanpa (atau kurang) mempertimbangkan mekanisme lain bagi menghalang penyebab berlakunya jenayah. Barangkali kerana ada pihak yang menanggapi penggubalan undang-undang jenayah yang berat adalah cara yang paling rendah kosnya. Misalnya, undang-undang mengenakan hukuman sebatan mandatori ke atas pendatang tanpa izin mungkin lebih murah perlaksaannya dari memperkemaskan proses kemasukan mereka ke negara ini atau memastikan pegawai penguatkuasa kekal berintegriti.

Penutup

Sudah tiba masanya negara dan masyarakat mengurangkan kebergantungan kita terhadap hukum dan undang-undang, tapi dengan melihat strategi alternatif selain undang-undang jenayah. Setiap jenayah yang berlaku adalah kegagalan kita membendungnya bukan kegagalan menghukumnya. Saban waktu dulu di mahkamah, nukilan Kahlil Gibran ini pasti hadir di minda penulis tatkala majistret atau hakim usai membacakan hukuman ke atas tertuduh:

“Oftentimes have I heard you speak of one who commits a wrong as though he were not one of you, but a stranger unto you and an intruder upon your world. But I say that even as the holy and the righteous cannot rise beyond the highest which is in each one of you, So the wicked and the weak cannot fall lower than the lowest which is in you also. And as a single leaf turns not yellow but with the silent knowledge of the whole tree, So the wrong-doer cannot do wrong without the hidden will of you all.”

BAB 13

PENETAPAN UMUR BALIGH DALAM PENDAKWAAN KES HUDUD

Mohd Mahyeddin Mohd Salleh

Pendahuluan

Artikel ini membahaskan pendapat para fuqaha dari empat mazhab dalam isu penentuan umur baligh yang membolehkan seseorang itu dikenakan hukuman di bawah jenayah hudud. Ini berikutan timbulnya kekeliruan di kalangan masyarakat mengapakah wujudnya perbezaan dalam menentukan umur baligh ini. Kekeliruan ini menyebabkan masyarakat mendakwa bahawa undang-undang Islam tidak relevan untuk dilaksanakan pada zaman ini. Justeru, bagi merungkai persoalan ini, penulis telah merujuk kepada pandangan fuqaha dan hujah-hujah mereka dengan berpandukan kepada beberapa kitab *turath*. Hasil penelitian menunjukkan bahawa isu ini termasuk dalam perkara ijтиhad dan penetapan umur baligh yang paling maksima iaitu 18 tahun adalah jalan yang lebih selamat untuk keluar dari masalah yang diperselisihkan.

Apabila Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Hudud dan *Qisas*) Terengganu 1424H/2002M diluluskan oleh Dewan Undangan Negeri Terengganu pada 8 Julai 2002, enakmen ini mendapat tentangan dari beberapa pihak. Di antara isu yang dibangkitkan ialah enakmen yang diluluskan tersebut tidak menggambarkan perundungan jenayah sebenar seperti yang dikehendaki oleh syarak, bahkan ia adalah merupakan enakmen ciptaan kerajaan Negeri Terengganu yang ketika itu diterajui oleh PAS.

Di samping itu, terdapat juga pihak yang mempertikaikan penafsiran perkataan ‘*mukallaf*’ sepertimana yang termaktub dalam Seksyen 2, Tafsiran. ‘*Mukallaf*’ dalam Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Hudud dan *Qisas*) Terengganu didefinisikan sebagai seseorang yang sudah mencapai umur 18 tahun dan sempurna akalnya. Sedangkan mengikut pandangan mazhab Syafii yang menjadi mazhab bagi kebanyakan umat Islam di Malaysia, umur baligh adalah 15 tahun bagi lelaki dan perempuan, sekiranya tiada tanda-tanda baligh seperti keluar air mani bagi lelaki, atau datang haid bagi perempuan. Disebabkan perbezaan ini, timbul persoalan, adakah enakmen itu boleh dikatakan sebagai enakmen undang-undang Syariah sebenar atau sekadar enakmen undang-undang jenayah Islam ala PAS yang tidak layak dilaksanakan. Justeru persoalan ini akan cuba dijawab dalam artikel ringkas ini.

Definisi Baligh

Baligh bererti cukup umur yang melayakkan dan mewajibkan seorang lelaki atau perempuan untuk melaksanakan perintah-perintah syarak seperti solat, puasa, haji dan seumpamanya³. Penentuan bahawa seseorang itu telah mencapai baligh diketahui dengan beberapa tanda seperti: (i) Bermimpi sehingga keluar mani atau mimpi basah, bagi lelaki dan perempuan. (ii) Keluar darah haid bagi perempuan. Manakala, waktu yang

³ Al-Khin, Mustafa etc, *Al Fiqh Al Manhaji ala Mazhab Imam Al Syafii*, 1/51.

memungkinkan seseorang itu bermimpi basah dan keluar haid ialah pada umur sembilan tahun qamariyah. Walau bagaimanapun, lewatnya atau awalnya tanda-tanda baligh ini dari umur yang dinyatakan turut bergantung pada keadaan sesuatu tempat dan suasana kehidupan. (iii) Sekiranya tidak bermimpi basah atau tidak datang haid, maka ketetapan baligh ditentukan berdasarkan kepada umur.

Dalam isu penentuan umur baligh ini, maka ulama berselisih pendapat kepada beberapa pendapat seperti yang akan dijelaskan seterusnya.

Perselisihan Pendapat Ulama

Para ulama mazhab telah berbeza pendapat dalam masalah ini kepada beberapa pendapat iaitu:

Seseorang dianggap baligh apabila mencapai umur 15 tahun. Pendapat ini dipegang oleh jumhur ulama seperti Syafiyyah, Hanabilah, Muhammad bin Hasan al Syaibani dan Abu Yusuf dari ulama Hanafiyyah, Abdullah bin Wahab dan Abdul Malik Ibn Al Majisyun dari kalangan Malikiyyah, Umar bin Abdul Aziz, Al-Auzai'e dan ulama ahli Madinah⁴.

Umur baligh bagi lelaki ialah apabila mencapai 18 tahun, manakala bagi perempuan ialah 17 tahun. Pendapat ini merupakan pendapat Imam Abu Hanifah⁵.

Umur baligh bagi lelaki dan perempuan ialah jika mencapai 18 tahun. Pendapat ini dipegang oleh Imam Malik pada *qaulnya* yang masyhur⁶.

Hujah dan Dalil Setiap Pendapat

Dalam masalah penentuan umur baligh ini, iaitu seandainya tiada tanda kebiasaannya seperti mimpi basah atau datang haid, para fuqaha berpandukan kepada hujah masing-masing. Pendapat pertama yang menetapkan usia baligh pada umur 15 tahun, berdalilkkan kepada hadith yang diriwayatkan oleh Abdullah Ibnu Umar:

(عرضني رسول الله صلى الله عليه وسلم يوم أحد في القتال ، وأنا ابن أربع عشرة سنة ، فلم يجزني ، وعرضني يوم الخندق ، وأنا ابن خمس عشرة سنة فأجازني) أي فاذن لي بالخروج والاشتراك في القتال

Maksudnya: “Rasulullah S.A.W telah menawarkan kepadaku untuk berperang dalam peperangan Uhud, dan ketika itu umurku 14 tahun, maka dia tidak membenarkanku (untuk turut serta). Dan baginda telah menawarkan kepadaku untuk berperang dalam peperangan al Khandaq ketika umurku 15 tahun, maka baginda membenarkanku (untuk turut serta dalam peperangan).” (Riwayat al Bukhari)

⁴ Al-Mawardi, Abu Hasan Ali bin Muhammad, *Kitab Al Hawi Al-Kabeer Fi Fiqh as Syafii*, 1994, Darul Kutub Ilmiyyah, 2/314. Lihat juga Al-Uthaimin, Muhammad bin Soleh, *As Syarhu al Mumti' ala Zaadil Mustaqni'*, 1428H, Darul Ibnu Jauzi, Ctn 1, 9/296.

⁵ Al-Babarti, Muhammad bin Muhammad, *Al Inayah Syarhul Hidayah*, 13/228. Lihat juga Al Zuhaili, Wahbah, *Al Fiqh Al Islami Wa Adillatuhu*, Darul Fikr Dimashq, 4/478.

⁶ Al-Adwi, *Hasyiah al-Adwi ala Syarhi Kifayatul Tholib Al-Rabbani*, 3/396. Lihat juga Al-Khurashi, Muhammad bin Abdullah, *Syarh al Kholil Lil Khurashi*, 17/109.

Al Tabrani turut meriwayatkan hadith dari Ibnu Umar:

عَرِضْتُ عَلَى النَّبِيِّ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ يَوْمَ بَدْرٍ وَأَنَا ابْنُ ثَلَاثَ عَشَرَةَ سَنَةً ، فَرَدَّنِي رَسُولُ اللَّهِ صَلَّى اللَّهُ عَلَيْهِ وَسَلَّمَ ، ثُمَّ عَرِضْتُ عَلَيْهِ يَوْمَ أَحُدٍ وَأَنَا ابْنُ أَرْبَعَ عَشَرَةَ فَرَدَّنِي ، ثُمَّ عَرِضْتُ يَوْمَ الْأَحْرَابِ وَأَنَا ابْنُ خَمْسَ عَشَرَةَ ، فَأَجْزَثُ

Maksudnya: “Aku telah ditawarkan kepada Rasulullah S.A.W untuk menyertai perang Badar ketika aku berumur tiga belas tahun, lalu Rasulullah menolaknya. Kemudian aku ditawarkan kepada Rasulullah untuk menyertai peperangan Uhud ketika aku berumur 14 tahun, maka baginda menolaknya. Kemudian aku ditawarkan untuk menyertai peperangan Ahzab ketika umurku 15 tahun, lalu Baginda mengizinkanku.” (Riwayat Al Tabrani)

Hadith di atas menjadi dalil bahawa umur baligh adalah 15 tahun kerana Rasulullah hanya membenarkan Ibnu Umar untuk turut serta dalam peperangan ketika umurnya telah mencapai 15 tahun.

Khalifah Umar Ibnu Abdul Aziz ketika pemerintahannya pernah mengutuskan surat kepada para gabenorinya:

انظروا فمن وجد نموه قد بلغ خمس عشرة سنة؛ فاضربوا عليه الجزية

Maksudnya: “Lihatlah oleh kamu semua, sekiranya kamu mendapati seseorang telah mencapai umurnya 15 tahun, maka kenakanlah cukai ke atasnya.”

Tulisan Khalifah Umar Ibnu Abdul Aziz ini adalah bersandar kepada hadith Ibnu Umar di atas yang seterusnya menetapkan bahawa cukai hanya dipungut dari sesiapa yang sudah baligh, iaitu berumur 15 tahun.

Bagi pendapat kedua yang menetapkan bahawa umur baligh bagi lelaki ialah lapan tahun manakala bagi perempuan ialah 17 tahun, mereka berdalikkan kepada ayat al Quran:

وَلَا تَقْرُبُوا مَالَ الْيَتَيمِ إِلَّا بِالْتِي هِيَ أَحْسَنُ حَتَّىٰ يَبْلُغَ أَشْدَهُ

Maksudnya: “Dan janganlah kamu dekati harta anak yatim, kecuali dengan cara yang lebih bermanfaat, hingga sampai ia dewasa.”

(Surah al An'am, 6: 152)

Dalam ayat di atas, Ibnu Abbas menafsirkan perkataan (أشده) dengan maksud “apabila ia telah mencapai umur 18 tahun”. Maka, para ulama Hanafiyah mengambil pandangan Ibnu Abbas ini supaya lebih berhati-hati dalam masalah yang diperselisihkan⁷.

Bagi perempuan pula, hujah menetapkan umur baligh pada 17 tahun kerana pada kebiasaannya, perempuan akan lebih cepat baligh berbanding lelaki kerana perempuan

⁷ Al-Mausuli, Abdullah bin Mahmud, *Al Ikhtiyar Li ta'lil Al Mukhtar, Tahqiq* oleh Abdullatif Muhammad bin Abdulrahman, 2005, Darul Kutub Ilmiyyah: Beirut, 2/102.

pada umur ini memiliki keinginan syahwat yang lebih kuat berbanding lelaki. Oleh itu, dipisahkan jarak di antara keduanya selama satu tahun⁸.

Bagi pendapat ketiga iaitu pendapat Malikiyyah yang menetapkan bahawa umur baligh bagi lelaki dan perempuan adalah 18 tahun, adalah berpandukan kepada dalil ijmak kerana umur tertinggi yang dianggap baligh ialah 18 tahun.

Pendapat yang Kuat

Berdasarkan kepada ketiga-tiga pendapat yang diutarakan di atas, Al Syanqithi memilih pendapat jumhur yang berpandangan bahawa umur baligh ialah 15 tahun, kerana pandangan ini diasaskan kepada hadith sahih.

Walaubagaimanapun, oleh kerana masalah penentuan umur baligh ini adalah satu masalah yang diperselisihkan, maka pendapat setiap mazhab perlulah diraikan kerana masing-masing memiliki hujah yang tersendiri. Kaedah fiqh menyebut: “Keluar dari masalah yang diperselisihkan adalah lebih utama”. Maka dalam pelaksanaan hukuman hudud, penyelesaiannya ialah memilih pendapat yang menetapkan umur 18 tahun sebagai umur baligh kerana inilah jalan yang lebih selamat dan berpandukan kepada maslahah. Ini kerana, jika ditetapkan umur baligh adalah 15 tahun, maka ini akan dijadikan alasan untuk melepaskan diri dari hukuman bagi penjenayah yang berpegang kepada pendapat yang menetapkan bahawa umur baligh ialah 17 atau 18 tahun. Manakala, seandainya umurnya ditetapkan pada 18 tahun, maka tidak ada lagi jalan untuk melepaskan diri dari pendakwaan hukuman.Kesimpulan

Justeru, sebagai kesimpulannya, penulis berpandangan bahawa langkah kerajaan Terengganu yang menetapkan umur baligh 18 tahun dalam Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Hudud dan *Qisas*) Terengganu 1424H/2002M adalah tepat dengan suasana semasa.

Selain itu, mesyuarat Jawatankuasa Fatwa Majlis Agama Islam dan Adat Melayu Terengganu di dalam mesyuaratnya Kali Kelima Penggal Keenam pada 27 Zulkaedah 1424 bersamaan 20 Januari 2004, setelah meneliti dan mengkaji Kesalahan Jenayah Syariah (Hudud dan *Qisas*) Terengganu 1423H/2003M mendapati dan memperakui bahawa ia menepati kehendak hukum syarak⁹.

⁸ Al-Syanqithi, Muhammad bin Muhammad, *Syarhu Zaadul Mustaqni'*, 4/192.

⁹ <http://www.e-fatwa.gov.my/fatwa-negeri/perwartaan-hukum-hudud-dan-qisas-negeri-terengganu-0>.

BAB 14

KANUN JENAYAH SYARIAH KELANTAN II 1993

Dr. Abdul Halim El Muhammady

Pendahuluan

Kanun Jenayah Syariah Kelantan II 1993 mendapat perhatian meluas masyarakat. Oleh itu, amat sesuai ia dibincangkan dalam buku ini sebagai satu perkembangan baru dalam siri perkembangan undang-undang Islam di Negara kita.

Kanun Jenayah Syariah II 1993 telah diluluskan oleh Dewan Undangan Negeri Kelantan pada 25 November, 1993. Kenyataan Menteri Besar Kelantan yang membentangkan undang-undang ini menyatakan bahawa undang-undang ini disediakan oleh sebuah jawatankuasa dan telah disemak oleh Jemaah Ulama Majlis Agama Islam Kelantan (MAIK) dan mufti negeri Kelantan. Beliau juga menegaskan bahawa usaha ini dilakukan adalah untuk memenuhi kewajipan tuntutan agama dan kegagalan melaksanakannya akan membawa kepada dosa, dan perlaksanaannya tidak dapat dilakukan melainkan dibuat pemindaan kepada Perlembagaan Persekutuan.

Reaksi terhadap Enakmen Jenayah Syariah Kelantan ini timbul daripada pelbagai golongan sama ada daripada kalangan ahli akademik, profesional, ahli politik dan badan-badan tertentu dalam masyarakat. Pandangan-pandangan yang diberikan itu ada yang positif dan ada yang negatif. Berikut akan dibincangkan enakmen ini secara lebih terperinci lagi.

Kandungan Kanun Jenayah Syariah II 1993

Kanun Jenayah Syariah II 1993 (Mengandungi 6 bahagian dan dipecahkan kepada 72 seksyen)

Bahagian I enakmen ini mengandungi jenis-jenis kesalahan hudud, iaitu kesalahan mencuri (*sariqah*), merompak (*haribah*), zina, *qazaf*, liwat, bersetubuh dengan mayat (*ityan al maitah*), dan bersetubuh dengan binatang (*ityan al baha 'im*), minum bahan yang memabukkan (*syurb*), dan murtad. Di samping kesalahan-kesalahan ini, disertakan juga hukuman-hukuman yang ditetapkan untuk setiap kesalahan tersebut.

Bahagian II pula mengandungi jenis-jenis kesalahan *qisas*, iaitu kesalahan pembunuhan sengaja (*qati al amd*), pembunuhan separuh sengaja (*qati shibh al amd*), dan pembunuhan tidak sengaja (*qati al-khata*). Bahagian ini juga menjelaskan tentang jenis-jenis kesalahan kecederaan, iaitu kesalahan kecederaan sengaja dan tidak sengaja. Kesalahan-kesalahan jenis ini dijelaskan bersamanya hukuman-hukuman yang ditetapkan bagi setiap kesalahan itu.

Bahagian III, enakmen ini memperuntukkan tentang beban bukti, ia meliputi penyaksian dan syarat-syarat kelayakan saksi, iqrar (pengakuan) dan *qarinah*.

Bahagian IV pula menjelaskan tentang prosedur perlaksanaan hukuman. Hukuman tidak boleh diubah, perlukan pengesahan dan pemeriksaan kesihatan pesalah dibuat. Hukuman yang ditetapkan ialah hukuman hudud seperti potong tangan dan kaki, sebat dan hukuman rejam dan penangguhan hukuman bagi perempuan yang hamil dan menyusukan anak.

Manakala bahagian V, enakmen ini mengandungi perkara umum, iaitu menjelaskan tentang pemakaian enakmen ini, bersubahat dan niat bersama dalam melakukan jenayah, mencuri secara berkumpulan, cuba melakukan jenayah, prosiding tidak boleh diambil dibawah Kanun Keseksaan dan pemakaian hukum syarak dalam tafsir undang-undang ini.

Bahagian VI, enakmen ini memperuntukkan tentang mahkamah-mahkamah yang mempunyai bidang kuasa untuk membicarakan kesalahan-kesalahan di atas. Mahkamah-mahkamah itu ialah Mahkamah Syariah dan Mahkamah Rayuan Khas sebagai tambahan kepada Mahkamah Syariah yang sedia ada. Bahagian ini juga menerangkan tentang kelayakan hakim dan kuasa perlantikannya, kadar gaji dan keistimewaan-keistimewaan lain yang berhak diperolehnya.

Pandangan Beberapa Pihak Terhadap Enakmen Jenayah Syariah II 1993

Pandangan dan ulasan terhadap Enakmen Jenayah Syariah II ini telah diberikan oleh berbagai-bagai kalangan. Mereka terdiri daripada ahli politik, ahli akademik dan profesional.

Daripada golongan ahli politik, kita dapati ada suatu kenyataan daripada mantan Perdana Menteri Malaysia Tun Dr. Mahathir Mohamad yang antara lain menyatakan, "Kerajaan akan mengambil tindakan terhadap kerajaan PAS Kelantan sekiranya dia melaksanakan undang-undang hudud yang digubalnya". Beliau juga menegaskan, "UMNO tidak menolak undang-undang hudud, tetapi kami menolak undang-undang yang digubal oleh PAS untuk tujuan kepentingan politiknya."

Syed Hamid Albar juga ada membuat kenyataan berhubung dengan perkara ini dalam kertas kerjanya yang dibentangkan di Kuala Lumpur pada 14 Oktober, 1994, katanya, "Kerajaan pusat akan mengambil langkah untuk memperkenalkan satu undang-undang dengan teliti kepada undang-undang Islam yang dipakai di negeri-negeri, dan undang-undang Islam tidak sepatutnya dilihat sebagai urusan negeri kerana itu boleh menimbulkan perbezaan undang-undang di antara negeri-negeri. Untuk itu kerajaan pusat akan menghubungi kerajaan-kerajaan negeri dan pakar dalam bidang Syariah sebelum memperkenalkan satu undang-undang baru." Dengan kenyataan yang dikeluarkan oleh pihak kerajaan persekutuan di atas, Menteri Besar Kelantan membuat pengesahan dengan menyatakan bahawa kerajaan Kelantan tidak ada sebab untuk menarik balik undang-undang hudud kecuali UMNO mempunyai perancangan untuk menggubal undang-

undang hududnya sendiri. "Kerajaan Kelantan akan menarik balik undang-undang hududnya. Jika UMNO menggubal undang-undang hududnya sendiri, dengan itu dapat kita bandingkan dan memutuskan yang mana satu untuk diambil dan dilaksanakan."

Ternyata jelas dari kenyataan yang diutarakan oleh mantan Perdana Menteri itu menunjukkan kerajaan Kelantan tidak ada ruang untuk melaksanakan enakmen hududnya. Walau bagaimanapun kerajaan Kelantan mengingatkan dalam kenyataannya bahawa kerajaan pusat patut membuat penilaian semula terhadap keputusannya menolak undang-undang hudud ini.

Bagi golongan ahli akademik pula, perbincangan terhadap undang-undang hudud ini diketengahkan oleh Profesor Tan Sri Ahmad Ibrahim, Profesor Hashim Kamali, Profesor Mohd. Imam dan Dr. Munir Yaakub. Mereka ini membincangkan undang-undang ini meliputi dua isu, iaitu satu isu tentang kandungan undang-undang itu yang dianggapnya ada yang tidak jelas seperti *qarinah* sebagai bukti kepada zina bagi perempuan hamil, demikian juga tentang peruntukan-peruntukan kesalahan jenayah dan hukuman yang menimbulkan tafsiran yang berlainan di kalangan ulama seperti hukuman rejam ke atas penzina *muhsan* dan hukuman bunuh terhadap orang murtad.

Aspek kedua yang ditimbulkan oleh mereka ialah tentang kesalahan undang-undang jenayah hudud ini daripada sudut Perlembagaan Persekutuan dan undang-undang Kanun Keseksaan, kerana ada beberapa peruntukan di dalamnya yang bertindih dengan peruntukan yang ada dalam undang-undang persekutuan seperti jenayah pembunuhan, rogol dan sebagainya, demikian juga jenayah takzir.

Golongan profesional kita mendapati ada kenyataan daripada pihak Majlis Peguam yang menyatakan bahawa ia ada menukuhkan sebuah jawatankuasa untuk mengkaji Undang-undang Jenayah Kelantan. Hasil daripada kajian itu dinyatakan bahawa berdasarkan kepada penelitian dan penyelidikan yang dilakukan menunjukkan bahawa undang-undang hudud ini tidak ada yang bercanggah dengan undang-undang Islam. Walau bagaimanapun, terdapat di dalam undang-undang hudud ini beberapa peruntukan yang ada sama, dengan peruntukan yang ada dalam Perlembagaan Persekutuan, tetapi perkara ini dapat diatasi dengan perubahan dibuat kepada perlembagaan.

Selain daripada persoalan di atas, persoalan lain yang ditimbulkan ialah kedudukan Enakmen Jenayah Syariah II, ini dengan Enakmen Jenayah Syariah Kelantan 1985. Apakah dengan adanya enakmen baru ini akan membawa kepada pembatalan Enakmen Jenayah Syariah 1985, atau perlaksanaannya boleh dibuat pilihan antara keduanya?

Analisis Terhadap Enakmen Jenayah Kelantan II 1993

Kandungan Undang-Undang dalam Enakmen

Kandungan undang-undang yang diperuntukkan dalam enakmen ini adalah sebahagian besarnya menepati hukum syarak yang sebenar, terutamanya hukum-hukum yang berkaitan dengan hudud, *qisas* dan takzir. Hukum-hukum hudud dan *qisas* ini adalah

hukum al Quran dan sunnah. Justeru itu, kandungan enakmen ini terhadap kesalahan-kesalahan jenayah tersebut adalah bersumberkan al Quran dan hadith.

Ada beberapa perkara yang terdapat dalam enakmen ini yang tafsirannya berbeza antara ulama fiqh, seperti *qarinah* mengandung sebagai bukti kepada kesalahan berzina bagi perempuan, sama ada dia mengandung itu dari perhubungan haram secara sukarela atau dipaksa. Dengan menjadikan *qarinah* hamil itu sebagai bukti terhadap kesalahan zina yang membawa kepada hukuman berat akan membawa penganiayaan kepada wanita kerana dia tidak mampu mengemukakan empat saksi untuk membela dirinya yang tidak bersalah. Peruntukan ini nampaknya boleh menzalimi wanita kerana tidak ada kenyataan dalam peruntukan ini yang menjelaskan hamilnya itu dari persetubuhan sengaja atau dipaksa. Kalau dijelaskan hamil dari persetubuhan haram secara sengaja boleh dijadikan *qarinah*, maka itu mungkin dapat diterima jika tidak ada di sana bukti lain yang boleh membantu keterangan.

Demikian juga persoalan timbul tentang hukuman rejam terhadap kesalahan zina bagi penzina *muhsan* kerana autoriti hadith yang menjadi asas kepada hukuman ini ada perbezaan pendapat di kalangan ulama fiqh. Ada yang menerima dan ada yang menolak, tetapi autoriti ini diterima oleh jumhur ulama secara ijmak dan hukuman ini menjadi amalan. Manakala golongan ulama yang menolaknya ialah ulama khawarij. Perbezaan pendapat ini timbul kerana hukuman kesalahan zina yang disebutkan dalam al Quran secara umum ialah sebat.

Bagi menghilangkan kekeliruan terhadap kesalahan dan keterangan yang berbeza pendapat di kalangan ulama fiqh, maka ada baiknya dalam enakmen ini disediakan satu peruntukan khas tentang asas tertentu tafsiran enakmen ini berdasarkan mazhab Shafii. Sekiranya pendapat mazhab Shafii tafsirannya tidak didapati atau berlawanan dengan kepentingan awam, maka mazhab empat yang lain boleh diambil pakai dalam tafsiran undang-undang ini. Jika peruntukan ini tidak dinyatakan, ia menimbulkan kekeliruan untuk perlaksanaannya kerana pendapat ulama fiqh berbeza dan tidak dapat ditentukan tafsiran yang mana satu akan dipakai.

Selain daripada itu, dalam enakmen ini kesalahan jenayah hudud hanya enam jenis, sedangkan kebanyakan ulama fiqh yang membincangkan kesalahan hudud memasukkan di dalamnya kesalahan *baghi*, jenayah menentang pemerintah yang adil. Tidak memasukkan jenayah *baghi* di dalamnya, menimbulkan satu persoalan. Apakah ia dibuat secara sengaja kerana ada kepentingan-kepentingan tertentu, atau kerana kesalahan ini tidak penting dalam pandangan penggubal enakmen ini? Ia perlu penjelasan.

Enakmen ini juga tidak ada di dalamnya sebarang kenyataan yang menunjukkan hubungan enakmen jenayah ini dengan Enakmen Jenayah Syariah 1985. Bila tidak ada sebarang kenyataan yang menghubungkan antara kedua-duanya, ia menimbulkan persoalan, apakah dengan kelulusan undang-undang jenayah hudud ini dengan sendirinya membatalkan undang-undang jenayah Syariah yang terdahulu, atau dengan tidak menyatakan itu memberi pengertian bahawa kedua-dua undang-undang ini boleh digunakan secara pilihan?

Sungguhpun kandungan undang-undang ini ada kelebihannya, tetapi secara umum kandungannya menepati kesalahan-kesalahan jenayah yang terdapat dalam al Quran dan hadith serta pendapat fuqaha yang muktabar, terutamanya tentang kesalahan-kesalahan jenayah hudud dan *qisas* serta hukuman-hukuman keseksuaannya.

Enakmen ini merupakan satu Undang-undang Jenayah Islam yang lengkap yang pernah digubal dalam sejarah perundangan tanah air. Ia merupakan satu pernyataan kemahuan umat Islam di negara ini yang haknya dinafikan untuk melaksanakan undang-undang sendiri selepas sekian lama dijajah.

Dalam konteks sejarah perundangan negeri Kelantan, enakmen ini merupakan Undang-Undang Jenayah Syariah yang lengkap yang ulung yang pernah digubal setakat ini oleh pihak berkuasa di Kelantan. Mengikut sejarah perundangan di Kelantan, sehingga kini tidak dapat dikesan suatu undang-undang jenayah Islam yang lengkap bertulis pernah digubal sama ada pada zaman pemerintahan kesultanan Melayu Kelantan atau pada zaman pemerintahan penjajah Inggeris. Cuma kenyataan sejarah ada menunjukkan bahawa dalam zaman pemerintahan Sultan Muhammad ke III, baginda mengisyiharkan bahawa segala dasar undang-undang keadilan dalam segala guaman, sama ada jenayah atau *mal*, haruslah berlandaskan hukum syarak.

Dalam aspek ini, negeri Kelantan tidak sebagaimana negeri-negeri Melayu lain yang mempunyai undang-undang bertulis sejak awal seperti Kanun Melaka, Kanun Pahang, Kanun Kota Setar dan lain-lain. Kanun-kanun ini berdasarkan undang-undang Islam walaupun terdapat sedikit sebanyak campuran hukum adat di dalamnya.

Enakmen Jenayah II 1993 Berlawanan dengan Perlembagaan dan Undang-undang Persekutuan

Perlembagaan persekutuan memperuntukkan dalam Jadual Kesembilan Senarai II (senarai negeri), pemberian kuasa kepada negeri membuat undang-undang. Di antara peruntukan itu ialah "...mengadakan dan menghukum kesalahan-kesalahan yang dilakukan oleh orang-orang yang menganut agama Islam terhadap ajaran-ajaran Islam, kecuali mengenai perkara-perkara yang termasuk dalam senarai persekutuan, keanggotaan, penyusunan dan acara bagi mahkamah-mahkamah Syariah yang akan mempunyai bidang kuasa hanya ke atas orang-orang yang menganut agama Islam dan hanya mengenai perkara-perkara yang termasuk dalam perenggan ini, tetapi tidak mempunyai bidang kuasa mengenai kesalahan-kesalahan kecuali setakat yang diberikan oleh undang-undang persekutuan, mengamal pengembangan iktikad dan kepercayaan antara orang-orang Islam yang menganut agama Islam, menentukan perkara-perkara hukum syarak dan iktikad dan adat istiadat Melayu...."

Memandangkan kepada peruntukan perlumbagaan tentang bidang kuasa negeri mengenai mengadakan undang-undang dan menghukum kesalahan-kesalahan adalah amat terbatas, iaitu bidang kuasanya hanya mengadakan undang-undang dan membicarakan kesalahan-kesalahan yang melibatkan orang yang menganut agama Islam sahaja. Tetapi, Enakmen

Jenayah Syariah II 1993 mengadakan undang-undang lebih luas daripada kuasa yang diberikan oleh peruntukan di atas.

Peruntukan-peruntukan yang membawa percanggahan dengan peruntukan perlembagaan itu ialah:

(i) Enakmen ini telah mengadakan peruntukan kesalahan-kesalahan dan hukuman-hukuman yang di luar bidang kuasanya, seperti jenayah pembunuhan, *qisas* dan kesalahan-kesalahan jenayah zina dengan hukum hudud.

(ii) Enakmen ini juga memberi ruang kepada orang bukan Islam untuk mengambil pakai undang-undang ini jika mereka kehendaki. Ini juga berlawanan dengan peruntukan sedia ada yang menghadkan undang-undang Islam ke atas orang-orang Islam sahaja.

Akta Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) 1965 (disemak 1988) pula memberi kuasa kepada mahkamah yang ditubuhkan di bawah undang-undang negeri untuk membicarakan kesalahan-kesalahan di bawah undang-undang Islam. Akta ini dalam Seksyen II memperuntukkan: “Mahkamah-mahkamah Syariah yang ditubuhkan di bawah mana-mana undang-undang dalam sebuah negeri dan diberi bidang kuasa ke atas orang-orang menganut agama Islam mengenai mana-mana perkara yang disenaraikan dalam Senarai II, Senarai Negeri Jadual Kesembilan Perlembagaan Persekutuan, adalah dengan ini diberi bidang kuasa mengenai kesalahan-kesalahan terhadap ajaran-ajaran Islam oleh orang-orang yang menganut agama itu seperti yang diperuntukkan oleh mana-mana undang-undang negeri; dengan syarat bidang kuasa itu tidak boleh dijalankan mengenai mana-mana kesalahan yang boleh dihukum dengan hukuman penjara untuk masa lebih tiga tahun, atau dengan denda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau sebat tidak lebih daripada enam pukulan atau dengan gabungan hukuman-hukuman itu”.

Berdasarkan kenyataan akta di atas, jelas menunjukkan bahawa negeri-negeri mempunyai kuasa untuk membicarakan dan menghukum kesalahan-kesalahan yang dilakukan oleh orang-orang yang menganut ajaran Islam terhadap perkara yang ada dalam senarai negeri, dan bukannya mengenai undang-undang dan kesalahan-kesalahan yang ada dalam senarai persekutuan. Mahkamah Syariah juga bidang kuasanya terhad kepada membicarakan orang-orang yang menganut agama Islam sahaja dan terbatas kepada perkara yang ada dalam senarai negeri sahaja. Itu sahaja bidang kuasa yang diberikan oleh undang-undang persekutuan.

Melihat kepada Enakmen Jenayah Syariah II 1993 yang memperuntukkan bidang kuasa mahkamah boleh membicarakan kesalahan-kesalahan hudud, dan *qisas* serta kesalahan-kesalahan yang dilakukan oleh orang bukan Islam jelas menunjukkan bahawa enakmen ini bercanggah dengan peruntukan yang ada dalam undang-undang persekutuan.

Selain daripada itu, Enakmen Jenayah Syariah II 1993 juga memperuntukkan kuasa negeri mewujudkan Mahkamah Bicara Syariah Khas dan Mahkamah Rayuan Syariah Khas untuk membicara dan menghukum kesalahan-kesalahan yang diperuntukkan dalam enakmen ini. Ini juga berlawanan dengan bidang kuasa yang diberikan oleh undang-undang persekutuan kepada negeri-negeri.

Dengan peruntukan yang ada dalam perlembagaan dan undang-undang persekutuan, Enakmen Jenayah Syariah II 1993 yang diluluskan oleh Dewan Undangan Negeri Kelantan adalah tidak sah dan tidak boleh dilaksanakan.

Jika ia hendak dilaksanakan, maka Perlembagaan Persekutuan perlu dibuat perubahan, sama ada dengan cara memperluas bidang kuasa negeri untuk membuat undang-undang, atau menghapuskan sekatan-sekatan yang ada dalam peruntukan undang-undang persekutuan. Majlis Peguam ada menyatakan bahawa perubahan perlembagaan perlu bagi membolehkan Enakmen Jenayah Syariah II 1993 ini dilaksanakan.

Selain daripada percanggahan peruntukan bidang kuasa dengan undang-undang persekutuan, enakmen ini juga menimbulkan kekeliruan dengan kesalahan-kesalahan yang terdapat dalam Enakmen Jenayah Syariah 1985, seperti kesalahan zina, *musahaqah*, hamil di luar nikah dan liwat yang hukumannya takzir sedangkan dalam Enakmen Jenayah Syariah II 1993, kesalahan-kesalahan ini dikenakan hukuman hudud. Peruntukan kesalahan-kesalahan jenayah yang bertindih antara dua undang-undang ini menimbulkan persoalan dari sudut perlaksanaannya kerana dalam enakmen yang baru ini tidak ada sebarang peruntukan yang menunjukkan hubungan antara kedua-dua enakmen ini.

Perlaksanaan Enakmen Jenayah Syariah II 1993

Kerajaan Kelantan meluluskan perlaksanaan Enakmen Jenayah Syariah II 1993 ialah sebagai memenuhi tanggungjawabnya terhadap agama dan untuk melepaskan daripada dosa. Walau bagaimanapun, perlaksanaannya bergantung kepada perubahan Perlembagaan Persekutuan. Ini adalah kenyataan Menteri Besar Kelantan.

Kerajaan PAS yang memerintah Kelantan sekarang ini berasa bertanggungjawab untuk melaksanakan undang-undang Islam, sekalipun ia menyedari bahawa dalam keadaan sekarang ini tidak mungkin ia dapat dilaksanakan kerana halangan perlembagaan dan undang-undang persekutuan. Sikap kerajaan PAS Kelantan mengambil langkah demikian adalah bertepatan dengan pegangan parti itu bahawa negara Islam pada mereka ialah negara yang melaksanakan undang-undang Islam sepenuhnya. Identiti negara Islam tidak wujud tanpa perlaksanaan undang-undang sepenuhnya. Walaupun kita dapat dalam huraihan sarjana Islam tafsiran tentang negara Islam ini tidak sepakat dan ia bukan statik tetapi berubah dan berkembang mengikut situasi dan perkembangan semasa justeru itu perbincangan tentang Negara Islam ini tidak dihirau oleh ulama dalam perbincangan fiqh, tetapi dibincang dalam tajuk *siasah syar'iyyah*. Ini bererti perlaksanaan Syariah bukannya sebagai ciri mutlak negara Islam. Mengambil satu tafsiran terhadap pengertian negara Islam ini akan membawa kepada pembinaan sikap yang terbatas dan kurang terbuka dalam usaha dan cara untuk melaksanakan undang-undang Islam, disebabkan itu perhitungan suasana dan keadaan semasa kurang diambil kira.

Dalam konteks perlaksanaan undang-undang Islam dalam negara ini, kita perlu meneliti tentang persediaan-persediaan yang ada dan yang perlu diadakan bagi memenuhi keperluan untuk perlaksanaan undang-undang Islam. Ia meliputi kekuatan kuasa politik,

persediaan institusi kehakiman, persediaan tenaga pelaksana, serta kefahaman pelaksana dan masyarakat terhadap undang-undang Islam itu sendiri.

Kalau dilihat keupayaan kerajaan Kelantan yang terbatas, undang-undang yang diluluskan ini tidak dapat dilaksanakan dengan sebab kelemahan yang ada pada masyarakat Islam sekarang ini. Kelemahan ini meliputi institusi perundangan dan jentera pentadbiran kehakiman yang sekular dan para hakim Syariah yang terbatas pengalamannya, serta kejihilan masyarakat terhadap Islam dan kelemahan ekonomi dan sosial masyarakat Islam khususnya di Kelantan, dan ketiadaan model negara Islam yang berjaya melaksanakan undang-undang Islam sepenuhnya di masa ini. Jika undang-undang Islam itu hendak dilaksanakan dengan berkesan, kita perlu kepada persediaan-persediaan asas yang diperlukan untuk menyampaikan kepada matlamat perlaksanaannya supaya adil dan kemuslahatan masyarakat dapat dicapai. Ada orang beranggapan bahawa kelulusan kerajaan Kelantan terhadap enakmen jenayah Syariah ini adalah bermotifkan politik, barangkali ia tidak boleh ditolak sepenuhnya kerana kalau dilihat kepada keupayaan kerajaan Kelantan yang terbatas dalam banyak perkara, tidak mungkin ia dapat melaksanakan undang-undang yang diluluskan.

Sungguhpun begitu, apa yang berlaku ini banyak positifnya daripada negatif. Kelulusan undang-undang ini sekalipun tidak dapat dilaksanakan telah membuka mata masyarakat untuk berbincang tentang undang-undang jenayah Islam secara lebih terbuka dan ilmiah. Sejak undang-undang jenayah ini diluluskan, puluhan artikel dan kertas kerja ditulis tentang undang-undang ini dari pelbagai golongan, dan beberapa buku tentang jenayah Islam ditulis oleh sarjana-sarjana tempatan dan luar negara yang berkhidmat di negara ini, begitu juga seminar-seminar tentang undang-undang ini sering diadakan.

Enakmen yang diluluskan ini kandungannya amat ringkas, ia memerlukan kepada penjelasan lebih terperinci dari segi kandungan dan cara perlaksanaannya, supaya dapat difahami oleh golongan profesional dalam perundangan dan masyarakat. Oleh itu, pihak yang bertanggungjawab meluluskan undang-undang ini perlu ada kerja-kerja susulan yang lebih serius dan berterusan untuk menghuraikan perincian undang-undang ini, dan usaha terus dibuat untuk mendidik masyarakat memahami undang-undang Islam secara ilmiah dan bukannya bercorak emosi dan sentimen. Enakmen ini diharapkan menjadi titik tolak ke arah peningkatan kesedaran pihak berkuasa dan masyarakat untuk melihat undang-undang Islam ini secara lebih serius dan membuat perancangan lebih tersusun dan teratur untuk mengembalikan undang-undang Islam ini ke pangkuhan umatnya, selepas diasingkan oleh penajah sekian lama.

Diharapkan kenyataan Dato' Syed Hamid Albar untuk menggubal undang-undang Islam yang seragam dan lebih menyeluruh di peringkat persekutuan akan menjadi kenyataan, bukan sahaja penyeragaman undang-undang jenayah Syariah yang sedia ada di negeri-negeri yang terbatas kandungannya, tetapi juga meluaskan skop undang-undang jenayah Islam itu mengikut undang-undang jenayah Islam yang sebenarnya. Cadangan-cadangan yang membina untuk peluasan skop undang-undang jenayah Islam dan perubahan-perubahan yang perlu dibuat terhadap perlombagaan persekutuan dan undang-undang persekutuan telah dikemukakan oleh Profesor Ahmad Ibrahim dalam tulisannya.

Penutup

Undang-undang jenayah dalam Islam skopnya amat luas. Ia merangkumi semua jenis kesalahan yang melibatkan pencerobohan terhadap hak-hak asasi manusia seperti nyawa, anggota badan, akal, kehormatan diri, harta dan agama. Undang-undang ini berasaskan sumber wahyu yang jenis kesalahan dan hukumnya ditetapkan oleh Allah S.W.T, manakala tugas manusia ialah melaksanakan ketetapan itu sepenuhnya.

Undang-undang jenayah Islam bukan sahaja berkaitan dengan keselamatan dan ketenteraman awam dalam hidup di dunia, tetapi ia juga ada kaitan dengan aqidah kepada Allah sebagai autoriti mutlak undang-undang yang mana dari sudut kepercayaannya wajib diyakini, dan penolakan terhadapnya membawa kepada kekufuran dan kesannya penyeksaan Allah terhadap seseorang di akhirat nanti. Ini adalah termasuk di dalam nas *qat'i* dari segi pensabitan dan pendalilannya. Manakala undang-undang jenayah yang terdapat dalam enakmen kanun jenayah Syariah negeri-negeri pula skopnya amat terbatas, kerana di dalamnya tidak terdapat undang-undang *qisas* dan hudud, kecuali undang-undang takzir sahaja, dan perlaksanaannya hanya terbatas kepada orang Islam. Undang-undang ini nampaknya masih tebal dipengaruhi oleh undang-undang sivil Inggeris. Ini ternyata dari hukuman-hukuman takzir yang dikenakan terhadap kesalahan-kesalahan itu didahului denda daripada hukuman penjara dan sebat, sedangkan dalam Syariah, hukuman terhadap kesalahan jenayah adalah deraan. Kalaupun ada bayaran denda, ini adalah terhad kepada kesalahan-kesalahan tertentu sahaja.

Konsep hukuman dalam Islam bercorak deraan kerana tujuannya untuk memberi pengajaran kepada penjenayah dan masyarakat. Selain dari itu, bidang jenayah yang terdapat dalam enakmen-enakmen tersebut lebih tertumpu kepada kesalahan-kesalahan keagamaan dan akhlak sahaja. Adalah lebih dekat kepada semangat Syariah jika hukuman penjara dan sebat diutamakan dalam kesalahan-kesalahan jenayah takzir itu daripada hukuman denda.

Memandangkan negara telah mencapai kemajuan dalam pelbagai bidang dan sektor, adalah amat wajar undang-undang yang ada sekarang ini diubah kepada undang-undang yang lebih baik dan lebih tepat dengan kehendak al Quran dan sunnah. Kalau bidang ekonomi, pendidikan dan sosial, sistemnya telah berubah dan tidak lagi bersifat kebaratan sepenuhnya, maka adalah wajar undang-undang di negara ini diubah kepada undang-undang tempatan yang lebih menepati sejarah dan aqidah umat ini, serta memenuhi tuntutan al Quran dan sunnah yang kita percayai dan yakini.

Diharapkan arus perubahan yang berlaku dalam negara sekarang dalam pelbagai bidang akan dapat menggerakkan juga perubahan dalam perundangan demi untuk mengembalikan identiti umat ini kepada menghayati undang-undang yang telah sebat dengan sejarah dan aqidahnya. Amat malang sekali bagi umat Islam di negaranya sendiri dihalang untuk mengamalkan haknya yang asasi iaitu menghayati tuntutan agamanya dalam bidang undang-undang, sedangkan kebebasan menghayati agama diakui sebagai hak asasi yang dilindungi oleh undang-undang hak-hak asasi manusia.

BAB 15

UNDANG-UNDANG JENAYAH ISLAM DI MALAYSIA: SETAKAT MANAKAH PERLAKSANAANNYA?

Profesor Madya Dr. Zulkifli Hasan

Pendahuluan

Pada dasarnya undang-undang jenayah Syariah di Malaysia hanya meliputi ruang lingkup takzir. Hingga kini, tiada sebarang undang-undang khas hudud mahupun *qisas* dilaksanakan, walaupun terdapat usaha-usaha untuk melaksanakannya di Kelantan dan Terengganu satu ketika dulu. Malahan bidang kuasa jenayah Mahkamah Syariah juga amatlah terhad jika dibandingkan dengan Mahkamah Sivil.

Merujuk kepada undang-undang keterangan sebelum era penjajahan seperti undang-undang Melaka, dapat dilihat bahawa sudah terdapat undang-undang jenayah yang telah dilaksanakan di dalam kanun-kanun negeri dan Melaka. Kewujudan undang-undang ini jelas membuktikan bahawa undang-undang Islam khususnya undang-undang jenayah Syariah telah dilaksanakan lebih ratusan tahun yang lalu.

Undang-Undang Melaka mengandungi 44 Bab yang terdiri daripada Undang-undang Melaka Tulen, Undang-undang Laut, Perkahwinan Orang Islam, Undang-undang Jualan dan Keterangan, Undang-undang Negeri dan Undang-undang Johor¹⁰. Terdapat lebih daripada 25 peratus peruntukan tempatan berhubung dengan undang-undang perkahwinan, undang keterangan dan undang-undang jenayah. Undang-undang jenayah disebut di dalam lima bab, iaitu pada Bab 36 Rukun-rukun Murtad, Bab 39 Rukun Pembunuhan, Bab 40 Rukun-rukun Zina, Bab 41 Rukun *Qazaf*, dan Bab 42 Rukun-rukun Minum Arak¹¹.

Undang-undang Pahang telah digubal semasa pemerintahan Sultan Abd Ghafar Muhaiyuddin Syah (1592-1619) berpandukan Risalah Hukum Kanun. Undang-undang ini dibahagikan kepada empat bahagian dan Bab 46-59 memperuntukkan mengenai undang-undang jenayah dan denda. Di Kedah, peruntukan Undang-undang Datuk Seri Paduka Tuan menyebut bahawa pencuri, perompak, penyabung ayam, pengedar candu, penjudi, pemuja pokok dan batu, pemabuk, segala perbuatan tersebut adalah bertentangan dengan perintah Allah dan mesti dilaporkan kepada penghulu¹². Undang-undang di Kelantan sekitar abad ke 19 mengamalkan bahawa mufti mendengar kes

¹⁰ Liaw Yock Fang. (1976). *Undang-undang Melaka*. The Hague-Martinus Nihoff, hlm 31-38.

¹¹ Hamid Jusoh. (1992). *Kedudukan Undang-undang Islam dalam Perlembagaan Malaysia, Suatu Rujukan Khas Terhadap Kes-kes Konversi dalam Undang-undang Keluarga*. Kuala Lumpur: Dewan Bahasa dan Pustaka, hlm 4-8.

¹² Winstedt, *Undang-undang Kedah*, dalam JM BRAS (1928) 6 (2), hlm. 8.

perkahwinan dan perceraian manakala hakim membicarakan kes jenayah yang berlandaskan kepada undang-undang Islam dan adat¹³.

Berdasarkan fakta di atas dapat disimpulkan secara umumnya bahawa negeri-negeri di Malaysia telah lama melaksanakan undang-undang jenayah Syariah. Namun perlaksanaannya telah berubah setelah bermulanya zaman penjajahan Inggeris. Setelah kemasukan Inggeris undang-undang Islam telah dipinggirkan dan diletakkan dibawah bidang kuasa yang amat terhad di dalam enakmen negeri-negeri. Kebanyakan peruntukan undang-undang Islam kemudiannya telah diletakkan di bawah undang-undang pentadbiran agama Islam negeri-negeri.

Sebelum adanya enakmen jenayah Syariah negeri-negeri, undang-undang berkaitan dengan jenayah Syariah kebanyakannya diperuntukkan di bawah enakmen pentadbiran undang-undang Islam negeri-negeri. Dari aspek bidangkuasa jenayah, hukum maksimum yang diperuntukkan di dalam enakmen-enakmen sebelum tahun 1965 hanya merangkumi denda sebanyak lima ribu atau penjara selama tempoh tidak melebihi 4 bulan atau kedua-duanya sekali. Had hukuman maksimum ini telah ditingkatkan pada tahun 1965 dengan denda seribu atau penjara tidak melebihi enam bulan atau kedua-duanya sekali.

Pindaan pada Akta Mahkamah Syariah (Bidangkuasa Jenayah) telah dibuat pada tahun 1984, dan setelah itu hukuman maksimum yang boleh dijatuhkan oleh Mahkamah Syariah ialah denda lima ribu atau penjara tiga tahun atau enam kali sebatan atau kombinasi mana-mana hukuman. Dengan itu, kebanyakan negeri telah memperkenalkan enakmen kesalahan jenayah Syariah masing-masing.

Pada tahun 1988 telah berlaku perpindaan di dalam Perlembagaan Persekutuan iaitu artikel 121 (1A) yang telah membawa kepada penambahan kewibawaan Mahkamah Syariah. Mahkamah Syariah telah diberi kuasa ekslusif yang mana bidangkuasa Mahkamah Syariah tidak boleh dicampuri oleh Mahkamah Sivil.

Dari era sebelum merdeka hingga hari ini, kita telah menyaksikan beberapa pembaharuan dan perkembangan terhadap ruang lingkup undang-undang jenayah Syariah di Malaysia. Secara umumnya undang-undang jenayah Syariah ini boleh diklasifikasikan kepada beberapa jenis kesalahan. Kesalahan-kesalahan ini dapat dibahagikan kepada kesalahan berhubung dengan seksual, minuman keras, aqidah, kesusilaan, judi, rukun Islam, kesucian agama Islam dan institusinya, matrimoni dan juga kesalahan-kesalahan lain.

Kesalahan-Kesalahan Jenayah Syariah

Secara umumnya, kesalahan-kesalahan jenayah yang diperuntukkan dalam enakmen-enakmen berkenaan adalah terbatas termasuk peruntukan hukumannya. Hukuman yang diperuntukkan hanyalah merangkumi takzir iaitu penjara, denda atau sebatan. Peruntukan mengenai kesalahan jenayah Syariah boleh dilihat dalam beberapa enakmen negeri-

¹³ Mohd Nik Mohd Salleh, *Kelantan in Transaction: 1891-1910* dlm WR Roff. (1974). *Kelantan: Religion, Society, Politic in a Malay State*. Kuala Lumpur, hlm. 23.

negeri seperti Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995, Akta Jenayah Syariah (Wilayah Persekutuan) 1997, Enakmen Kanun Jenayah Syariah (Kelantan) 1985 dan Enakmen Majlis Agama Islam dan Adat Istiadat Melayu (pindaan) (Kelantan) 1986.

Bagi negeri yang masih tidak mempunyai enakmen jenayah Syariah, peruntukan kesalahan terdapat di dalam enakmen pentadbiran undang-undang Islam negeri masing-masing. Selain daripada itu, terdapat juga kesalahan jenayah Syariah yang diperuntukkan di bawah Enakmen Undang-undang Keluarga Islam Bahagian IV dan X yang dikenali sebagai kesalahan matrimoni seperti Enakmen Undang-undang Keluarga Islam (Selangor) 2003, Akta Undang-undang Keluarga Islam (Wilayah Persekutuan) 1984 dan Enakmen Undang-undang Keluarga Islam (Johor) 2003¹⁴.

Bagi memudahkan perbincangan, pengklasifikasian kesalahan jenayah Syariah ini dapat diringkaskan seperti berikut:

- a) Kesalahan di bawah enakmen atau akta jenayah Syariah:
 - i. Kesalahan yang berhubung dengan akidah;
 - ii. Kesalahan berhubungan dengan kesucian agama Islam dan institusinya;
 - iii. Kesalahan berhubung dengan rukun Islam, arak, judi dan kesusilaan;
 - iv. Kesalahan seksual;
 - v. Kesalahan berhubung dengan kesejahteraan orang lain;
 - vi. Kesalahan Pelbagai;
- b) Enakmen atau akta undang-undang keluarga Islam:
Penalti berhubung dengan akad nikah dan pendaftaran perkahwinan; dan
Penalti am.

Kesalahan Di Bawah Enakmen atau Akta Jenayah Syariah

Kesalahan Berhubung dengan Akidah

Seksyen 4-8 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 dan Seksyen 3-6 Akta Jenayah Syariah (Wilayah Persekutuan) 1997 memperuntukkan kesalahan berhubungan dengan aqidah yang merangkumi pemujaan¹⁵, mendakwa orang bukan Islam untuk mengelakkan tindakan¹⁶, *takfir* atau mengatakan mana-mana orang Islam adalah kafir¹⁷, doktrin palsu¹⁸

¹⁴ Penulis akan merujuk Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 dan Enakmen Undang-undang Keluarga Islam (Selangor) 2003 sebagai rujukan utama di dalam artikel ini. Rujukan kepada enakmen atau akta negeri-negeri yang lain akan dirujuk secara sampingan.

¹⁵ Boleh didenda tidak melebihi tiga ribu ringgit atau penjara tidak melebihi dua tahun atau kedua-duanya.

¹⁶ Boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau kedua-duanya.

¹⁷ Boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau kedua-duanya.

¹⁸ Boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau disebat tidak melebihi enam rotan atau kombinasi mana-mana hukuman.

dan dakwaan palsu¹⁹. Terdapat beberapa kes yang dilaporkan di dalam jurnal hukum seperti *Pendakwa Mahkamah Syariah Perak v Shah Pandak Othman* (1991) 8 JH 99 dan *Akbar Ali v Majlis Agama Islam* (1996) 10 JH 197.

Kesalahan Berhubung dengan Kesucian Agama Islam dan Institusinya

Seksyen 9-16 Enakmen Jenayah Syariah Selangor 1995 memperuntukkan kesalahan ini yang terdiri daripada mempersendakan al Quran atau hadith, menghina atau menyebabkan pandangan hina terhadap Islam yang masing-masing jika sabit kesalahan boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau kedua-duanya.

Bagi kesalahan memusnahkan atau mencemarkan tempat beribadat jika sabit kesalahan boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau disebat tidak melebihi enam sebatan atau kombinasi mana-mana hukuman. Kesalahan menghina pihak berkuasa agama, pendapat bertentangan dengan fatwa, mengajar tanpa tauliah, mengingkari perintah mahkamah dan penerbitan agama bertentangan dengan hukum syarak, mereka yang disabitkan bersalah boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi dua tahun atau kedua-duanya.

Kesalahan Berhubung dengan Rukun Islam, Arak, Judi dan Kesusilaan

Seksyen 17-21 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 memperuntukkan kesalahan jenayah Syariah seperti berjudi yang membawa hukuman boleh didenda tidak melebihi tiga ribu ringgit atau penjara tidak melebihi dua tahun atau kedua-duanya, Minum Minuman yang Memabukkan, Menjual dan Membeli Minuman yang Memabukkan yang hukumannya boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau kedua-duanya²⁰, Tidak Menghormati Ramadhan hukumannya boleh didenda tidak melebihi seribu ringgit atau penjara tidak melebihi enam bulan atau kedua-duanya²¹, Tidak Menunaikan Solat Jumaat hukumannya boleh didenda tidak melebihi seribu ringgit atau penjara tidak melebihi enam bulan atau kedua-duanya, dan Tidak Membayar Zakat atau Fitrah hukumannya ialah boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau kedua-duanya.

Bagi kesalahan melibatkan kesusilaan, Seksyen 30 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 memperuntukkan kesalahan lelaki berlagak perempuan, dan Seksyen 31 kesalahan perbuatan tidak sopan di tempat awam²² yang mana kedua-duanya memperuntukkan hukuman boleh didenda tidak melebihi seribu ringgit atau penjara tidak melebihi enam bulan atau kedua-duanya.

¹⁹ Boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau kedua-duanya.

²⁰ *Pendakwa Syarie Kelantan v Yusundy Josan* (1994) 9 JH 206.

²¹ Lihat *Abd Rahman & Anor v Pendakwa Hal Ehwal Terengganu* (1994) 10 JH 121.

²² Lihat *Pendakwa Syarie Selangor v Fahyu Hanim, Noni Mohamad dan Sharina Shaari*. Jurnal Syariah 8:1 (2000) 137-155.

Kesalahan Seksual

Terdapat 10 jenis kesalahan yang diperuntukkan di bawah Enakmen Jenayah Syariah Selangor 1995 iaitu perbuatan sumbang mahram, pelacuran, muncikari, persetubuhan luar nikah, perbuatan persediaan untuk melakukan persetubuhan luar nikah, hubungan jenis antara orang yang sama jantina, persetubuhan bertentangan dengan hukum tabii, khalwat, lelaki berlagak seperti perempuan dan perbuatan tidak sopan di tempat awam.

a) Persetubuhan luar nikah

Kesalahan ini dilakukan oleh mana-mana orang yang melakukan persetubuhan atau hubungan kelamin dengan pasangannya yang bukan isterinya atau suaminya yang sah menurut syarak dan tidak terbukti mengandungi unsur paksaan ataupun persetubuhan syubhah. Hukuman yang dikenakan adalah didenda sebanyak lima ribu ringgit, atau dipenjarakan tidak melebihi tiga tahun, ataupun disebat tidak melebihi enam sebatan, ataupun kombinasi hukuman-hukuman tersebut²³.

b) Perbuatan sumbang mahram

Hukuman kesalahan ini adalah didenda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau dipenjarakan tidak melebihi tiga tahun, atau disebat tidak melebihi enam sebatan, ataupun dihukum dengan kombinasi hukuman itu²⁴.

c) Pelacuran

Kesalahan pelacuran bermakna mana-mana individu yang melacurkan dirinya ataupun melacurkan atau membenarkan atau menyebabkan anak-anak atau isterinya ataupun kanak-kanak yang dalam jagaannya melacur²⁵. Mana-mana orang yang terbukti melacurkan diri akan didenda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau dipenjarakan tidak melebihi tiga tahun, atau disebat tidak melebihi enam sebatan, ataupun kombinasi.²⁶

d) Muncikari

Kesalahan muncikari bermakna seseorang yang telah bertindak sebagai orang tengah antara seorang perempuan dengan seorang lelaki bagi mencapai apa-apa tujuan yang menyalahi hukum syarak²⁷. Mana-mana orang yang terbukti sebagai muncikari akan didenda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau dipenjarakan tidak melebihi tiga tahun, atau disebat tidak melebihi enam sebatan, ataupun kombinasi²⁸.

²³ Seksyen 25 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995. Lihat *Pendakwa Syarie Perak v Jaffary dan Hasliza* (1991) 8 JH 105.

²⁴ Seksyen 22, Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995.

²⁵ Seksyen 23(2) Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995.

²⁶ Seksyen 23(2), Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995.

²⁷ Seksyen 2 (Tafsiran) Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995.

²⁸ Seksyen 24 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995.

e) Perbuatan sebagai persediaan untuk persetubuhan luar nikah

Kesalahan merujuk perbuatan sebagai persediaan untuk melakukan persetubuhan luar nikah, dan mana-mana orang yang terbukti bersalah akan di denda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau dipenjarakan tidak melebihi tiga tahun, atau disebat tidak melebihi enam sebatan, ataupun kombinasi²⁹.

f) Khalwat

Mana-mana orang yang terbukti berkhalwat akan didenda tidak melebihi tiga ribu ringgit, atau dipenjarakan tidak melebihi dua tahun, atau kedua-duanya sekali³⁰.

g) Hubungan jenis antara orang sama jantina

Bagi sesama lelaki disebut sebagai liwat dan bagi sesama wanita disebut sebagai *musahaqah*. Mana-mana orang yang terbukti melakukan hubungan jenis antara orang sama jenis akan di denda tidak melebihi dua ribu atau dipenjarakan tidak melebihi satu tahun atau kedua-duanya.³¹

h) Persetubuhan bertentangan dengan hukum tabii

Mana-mana orang yang terbukti melakukan persetubuhan bertentangan dengan hukum tabii akan didenda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau dipenjarakan tidak melebihi tiga tahun, atau disebat tidak melebihi enam sebatan, ataupun kombinasi.³²

Kesalahan Berhubung dengan Kesejahteraan Orang Lain

Seksyen 32 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 memperuntukkan kesalahan memujuk lari perempuan bersuami di mana hukumannya boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau kedua-duanya, Seksyen 33 menghalang pasangan hidup suami isteri yang boleh membawa hukuman boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau penjara tidak melebihi dua tahun, atau kedua-duanya, dan Seksyen 34 menghasut suami isteri supaya bercerai atau mengabaikan tanggungjawab dan jika sabit kesalahan boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau penjara tidak melebihi tiga tahun, atau kedua-duanya.

Kesalahan Pelbagai

Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 juga memperuntukkan beberapa kesalahan lain iaitu Menjual atau Memberikan Anak kepada Orang Bukan Islam³³, *Qazaf*³⁴,

²⁹ Seksyen 26 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995.

³⁰ Seksyen 29 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995.

³¹ Seksyen 27 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995.

³² Seksyen 28 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995.

³³ Seksyen 35 dan hukumannya boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau penjara tidak melebihi tiga tahun, atau kedua-duanya.

Pemungutan Zakat atau Fitrah Tanpa Diberi Kuasa³⁵ dan Penyalahgunaan Tanda Halal. Bagi Penyalahgunaan Tanda Halal, Seksyen 38 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 memperuntukkan mana-mana orang yang mempamerkan pada atau berkenaan dengan mana-mana makanan atau minuman yang tidak halal, apa-apa tanda yang menunjukkan bahawa makanan atau minuman itu adalah halal adalah melakukan suatu kesalahan dan apabila disabitkan boleh didenda tidak melebihi dua ribu ringgit, atau dipenjarakan selama tempoh tidak melebihi setahun, atau kedua-duanya.

Menariknya, di Sabah terdapat peruntukan tambahan kesalahan iaitu menyembelih tanpa kebenaran Majlis Agama di bawah Seksyen 59 (6) Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Negeri Sabah) 1995 yang menyatakan bahawa sesiapa yang menyembelih apa-apa binatang halal untuk tujuan jualan tanpa mendapat kebenaran atau perakuan bertulis dari Majlis Agama adalah bersalah atas suatu kesalahan dan boleh, apabila disabitkan, dikenakan hukuman denda tidak melebihi satu ribu ringgit, atau penjara selama tempoh tidak melebihi enam bulan, atau kedua-duanya sekali.

Kesalahan Di Bawah Enakmen atau Akta Undang-Undang Keluarga Islam

Bab IV Enakmen Undang-undang Keluarga Islam (Selangor) 2003

Bab IV memperuntukkan 10 seksyen berkenaan dengan kesalahan jenayah matrimoni, bermula dengan Seksyen 35 berkaitan dengan kesalahan tidak hadir di hadapan pendaftar. Ia merupakan peruntukan undang-undang yang memerlukan pihak-pihak yang berkahwin di luar negara untuk mendaftarkan perkahwinan mereka di Pendaftar Nikah Cerai Rujuk di mukim masing-masing. Bagi mereka yang gagal mematuhi seksyen ini, Seksyen 36 akan terpakai kepada mereka. Seksyen 36 ini merupakan penalti yang dikenakan ke atas mereka yang gagal mematuhi Seksyen 32 ini. Seterusnya, bab ini memperuntukkan Seksyen 37 iaitu gangguan terhadap sesuatu perkahwinan.

Bagi mereka yang membuat pernyataan palsu untuk mendaftarkan perkahwinan pula akan dikenakan penalti sebagaimana Seksyen 38. Manakala, Seksyen 39 merupakan penalti kepada mereka yang melakukan akad nikah yang tidak dibenarkan. Seksyen 40 memperuntukkan undang-undang ke atas mereka yang menjalankan upacara akad nikah tanpa kebenaran. Peruntukan ini juga tertakluk ke atas mereka yang berkahwin di hadapan saksi dan jurunikh yang tiada tauliah. Penalti maksimum yang dikenakan ke atas mereka ialah denda tidak melebihi satu ribu ringgit, atau penjara tidak melebihi enam bulan, atau kedua-duanya.

Bagi pasangan yang menghadapi masalah kesalahan atau kesilapan di dalam surat nikah, Seksyen 42 boleh dipakai iaitu mereka mempunyai hak untuk memindah kesalahan yang terdapat di dalam sijil tersebut. Seksyen 43 memberikan hak kepada mahkamah untuk

³⁴ Seksyen 36 dan hukumannya boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau penjara tidak melebihi tiga tahun, atau kedua-duanya.

³⁵ Seksyen 37 dan hukumannya boleh didenda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau penjara tidak melebihi tiga tahun, atau kedua-duanya. Lihat *Pendakwa Syarie Johor v Abd Talib Harun* (1996) 10 JH 150.

menyimpan indeks mengenai perkahwinan dan membenarkan ia diperiksa dengan bayaran fi. Malah mahkamah turut mempunyai hak ke atas dokumen-dokumen ini sekiranya ia ingin dijadikan bahan bukti di mahkamah bagi sesuatu kes.

Bab IX Enakmen Undang-undang Keluarga Islam (Selangor) 2003

Kesalahan Jenayah Matrimoni di bawah Bab IX memperuntukkan sebelas seksyen bermula dari Seksyen 123 sehingga Seksyen 133 berkenaan dengan kesalahan jenayah kekeluargaan. Sebelas peruntukan tersebut berkenaan dengan poligami, perceraian luar mahkamah, gagal membuat laporan, meninggal langsung isteri, menganiaya isteri, tidak memberi keadilan sewajarnya kepada isteri, isteri tidak menurut perintah, menjadi murtad untuk membatalkan perkahwinan, persetubuhan luar nikah antara orang-orang bercerai, kecuaian dengan sengaja untuk mematuhi perintah dan yang terakhir percubaan serta subahat.

Enakmen Undang-undang Keluarga Islam (Selangor) 2003 turut memperuntukkan bahawa seseorang yang menganiaya isterinya atau menipu harta isterinya adalah melakukan satu kesalahan dan hendaklah dihukum denda tidak melebihi satu ribu ringgit atau penjara tidak melebihi enam bulan atau kedua-duanya sekali. Melihat kepada peruntukan dalam Seksyen 127 dan 128, ia memberi remedi kepada isteri yang dianiayai. Suami yang menganiaya isterinya boleh dihukum sehingga maksimum denda seribu ringgit, atau sehingga enam bulan. Seksyen 130 yang memperuntukkan mengenai penalti ke atas mereka yang jadi murtad untuk membatalkan perkahwinan. Ini bermakna sesiapa yang ingin membatalkan perkahwinan mereka dan mengaku telah murtad boleh diambil tindakan di bawah peruntukan ini.

Isu-Isu Undang-Undang Jenayah Syariah di Malaysia

Ketidakseragaman dan konflik undang-undang

Walaupun negara kita sudah mencapai kemerdekaan lebih separuh abad, hingga kini masih terdapat ketidakseragaman dan beberapa perbezaan peruntukan yang terkandung di dalam enakmen-enakmen atau akta undang-undang jenayah Syariah negeri-negeri di Malaysia. Isu penyelarasan undang-undang Syariah bagi negeri seluruh Malaysia bukannya satu perkara baru dan banyak usaha telah dilaksanakan untuk menyeragamkan undang-undang Syariah, namun sehingga kini ia masih belum dapat mencapai matlamatnya.

Sebagai ilustrasi, kita boleh merujuk kepada Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 dan Akta Jenayah Syariah (Wilayah Persekutuan) 1997. Bagi kesalahan mendakwa bukan Islam untuk mengelakkan tindakan di dalam Seksyen 5 Akta Jenayah Syariah (Wilayah Persekutuan) 1997, peruntukan ini tiada di dalam Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995. Manakala kesalahan mengembangkan doktrin agama berlaku sebaliknya.

Terdapat juga ketidakseragaman dari aspek hukuman yang dikenakan. Sebagai contoh di dalam kes melibatkan kesalahan menghina atau menyebabkan dipandang hina agama

Islam, Seksyen 10 Enakmen Jenayah Syariah (Selangor) 1995 memperuntukkan hukuman denda tidak melebihi lima ribu ringgit atau penjara tidak melebihi tiga tahun atau kedua-duanya, manakala Seksyen 7 Akta Jenayah Syariah (Wilayah Persekutuan) 1997 menyatakan hukuman denda yang sama tetapi penjara hanya tidak melebihi dua tahun atau kedua-duanya. Isu ketidakseragaman ini menyebabkan timbulnya masalah seperti penguatkuasaan perintah, saman dan waran tangkap terutama mengenai peruntukan Perintah Bersilang³⁶.

Aspek konflik bidang kuasa mahkamah Syariah dengan mahkamah sivil sepatutnya sudah lama diselesaikan melalui Artikel 121 (1A) Perlombagaan Persekutuan. Undang-undang Islam yang boleh dikuatkuasakan oleh mahkamah-mahkamah Syariah di negeri-negeri di Malaysia juga mestilah mengikuti garis panduan yang telah diberikan di dalam Jadual ke-Sembilan, Senarai II Perlombagaan Persekutuan. Namun begitu, ia tidak berlaku secara menyeluruh. Buktinya masih terdapat pertikaian mengenai bidang kuasa mahkamah Syariah seperti di dalam kes *Mohamed Habibullah b Mahmood v Faridah Dato' Talib* (1992) 2 MLJ 793, *Dalip Kaur v Pegawai Polis Bukit Mertajam* (1992) 1 MLJ 7 dan *Md. Hakim Lee v Majlis Agama Islam Wilayah Persekutuan* (1998) 1 MLJ 681. Malahan jika diteliti, terdapat beberapa peruntukan kesalahan dalam enakmen jenayah Syariah yang hampir sama di dalam Kanun Keseksaan seperti berlaku di dalam kes *Sukma Dermawan Sasmitaat Madja v Ketua Pengarah Penjara Malaysia* (1999) 1 MLJ 266.³⁷

Berdasarkan perkara di atas, dapatlah disimpulkan bahawa masih terdapat ketidakseragaman dan konflik bidang kuasa yang berlaku berkaitan dengan peruntukan undang-undang jenayah Syariah di Malaysia. Isu ketidakseragaman undang-undang dan konflik bidang kuasa ini sepatutnya dapat diselesaikan. Ini memandangkan ia boleh menimbulkan beberapa permasalahan undang-undang dan boleh menimbulkan reaksi negatif masyarakat kepada pentadbiran undang-undang Islam. Kerajaan melalui penubuhan Jabatan Kehakiman Syariah Malaysia telahpun melipatgandakan usaha untuk menyeragamkan pentadbiran undang-undang Islam ini. Bukan itu sahaja, kini Jabatan PEGUAM NEGARA sedang menyiapkan Garis Panduan Penguatkuasaan Undang-undang Jenayah Syariah yang terperinci dan seragam.³⁸

Kesalahan Murtad

Gejala kerosakan akidah semakin menular di negara kita lebih-lebih lagi ia membabitkan pertukaran agama atau murtad. Isu ini lebih menarik perhatian ramai apabila Mufti Perak,

³⁶ Sheikh Ghazali Abd Rahman. Isu dan Permasalahan Terkini Mahkamah Syariah dalam Zulkifli Hasan et al. (2006). *Amalan Kehakiman dan Guaman Syarie*. Nilai: USIM, hlm. 6.

³⁷ Kes ini melibatkan perbicaraan di Mahkamah Tinggi, rayuan di Mahkamah Rayuan dan Mahkamah Persekutuan. Sukma telah didakwa di bawah Seksyen 377D Kanun Keseksaan dan telah didapati bersalah serta telah dipenjarakan selama enam bulan. Kesalahan yang hampir sama iaitu liwat juga diperuntukkan di bawah Seksyen 25 Akta Jenayah Syariah Wilayah Persekutuan 1997 (Akta 559). Mahkamah memutuskan di antaranya bahawa Peguam Negara mempunyai kuasa untuk membuat pendakwaan di bawah Artikel 145 (3) Perlombagaan Persekutuan dibaca dengan Seksyen 376 Kanun Acara Jenayah (FMS Cap 6).

³⁸ Hasan Abd Rahman. Ke Arah Penaiktarafan Kuasa-kuasa Penguatkuasa Agama dalam Zulkifli Hasan et al. (2006). *Amalan Kehakiman dan Guaman Syarie*. Nilai: USIM, hlm. 56.

Tan Sri Haji Harussani Zakaria pada Julai 2006 telah membuat kenyataan bahawa berdasarkan laporan kajian dari sekumpulan Melayu profesional didapati bahawa seramai 100,000 umat Islam di Malaysia telah bertukar agama.³⁹ Sememangnya tidak dapat dinafikan bahawa isu keluar agama atau murtad telah lama berlaku seperti di dalam kes ayah Pin, Nor Aishah Bokhari, Nyonya Tahir dan Lina Joy. Namun begitu, kita menyaksikan bahawa tidak terdapat peruntukan yang jelas di dalam mana-mana enakmen menjayah Syariah di Malaysia mengenai kesalahan murtad.

Pada dasarnya, boleh dirumuskan bahawa tidak terdapat undang-undang yang jelas mengenai murtad termasuk hukumannya. Namun demikian, terdapat peruntukan kesalahan keluar agama Islam digunakan di beberapa buah negeri⁴⁰. Sebagai contoh, Melaka telah memperuntukkan kesalahan keluar dari agama Islam sebagai satu kesalahan⁴¹. Seksyen 66 (1) Enakmen Kesalahan Syariah (Melaka) 1991 menyatakan bahawa apabila seseorang Islam dengan sengaja mengaku hendak keluar dari agama Islam atau mengisyiharkan dirinya sebagai orang yang bukan Islam, mahkamah boleh memerintahkan orang itu supaya ditahan di Pusat Bimbingan Islam untuk tempoh tidak melebihi enam bulan dengan tujuan pendidikan dan orang itu diminta bertaubat mengikut hukum syarak⁴². Jika seseorang telah bertaubat, maka taubatnya itu mestilah disahkan di mahkamah dan kemudian barulah dia boleh dibebaskan. Jika pula seseorang itu bertaubat semasa dalam tahanan, Pegawai Penjaga hendaklah melaporkan perkara itu kepada mahkamah dan taubatnya juga perlu disahkan oleh mahkamah. Seksyen 6 (1) pula memperuntukkan seseorang yang bersyubhat di bawah Seksyen 66 adalah merupakan suatu kesalahan, dan apabila disabitkan kesalahan tersebut boleh dikenakan hukuman denda tidak lebih daripada lima ribu ringgit, atau dipenjara selama tempoh tidak melebihi tiga puluh enam bulan, atau kedua-dua nya sekali.

Jika ditinjau sememangnya terdapat enakmen yang memperuntukkan undang-undang dan hukuman murtad secara khusus iaitu Enakmen Undang-undang Kanun Jenayah Syariah II (Kelantan) 1993 dan Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Hudud & Qisas) Terengganu 2002 yang akhirnya tidak dapat dilaksanakan kerana faktor-faktor tertentu⁴³. Kedua-dua enakmen ini ada menyebut sesiapa yang disabitkan melakukan kesalahan *irtidad*,

³⁹ Walau bagaimanapun kenyataan Mufti Perak ini telah dinafikan oleh Yang Berhormat Dato' Dr. Abdullah Md. Zin Menteri di Jabatan Perdana Menteri. Lihat Yusipman Alwi. (7 November 2006). *Kebanyakan yang Murtad Wanita*. Utusan Malaysia. Kes murtad sememangnya ada berlaku dan 90 peratus daripada keseluruhan kes yang direkodkan adalah melibatkan saudara baru.

⁴⁰ Istilah "kesalahan keluar agama Islam" dan bukan "kesalahan murtad" digunakan oleh enakmen menjayah Syariah negeri. Hal yang sama dapat dilihat jika merujuk "kesalahan Persetubuhan Luar Nikah" dan bukan "Kesalahan Zina" digunakan.

⁴¹ Di Perlis, Undang-undang Perlindungan Aqidah Islam (Perlis) 2000 mengenakan hukuman rehabilitasi selama tidak lebih satu tahun sekiranya didapati cuba menukar agama Islam.

⁴² Melaka telah mewartakan Pusat Bimbingan Aqidah di Jasin pada 29 Jun 2007. Temubual dengan Ustaz Yusri Idris, Pegawai Pengawalkuasa Jabatan Agama Islam Melaka pada 12 Julai 2007.

⁴³ Di antara faktor ini ialah Akta Mahkamah Syariah (Bidangkuasa Jenayah) 1984 memperuntukkan hukuman maksimum yang boleh dijatuhkan oleh mahkamah Syariah ialah denda lima ribu ringgit, atau penjara tiga tahun, atau enam kali sebatan, atau kombinasi mana-mana hukuman. Mahkamah Syariah tidak berbidang kuasa lebih daripada hukuman yang diperuntukkan ini.

hendaklah sebelum dijatuhkan hukuman supaya bertaubat dalam tempoh yang tidak kurang daripada tiga hari setelah dia didapati bersalah dan sekiranya dia enggan bertaubat, maka mahkamah boleh memenjarakannya selama lima tahun dan jika tidak bertaubat juga boleh mengisyiharkan hukuman bunuh ke atasnya.

Sebagai contoh kes kesalahan keluar agama Islam ialah kes *Kamariah bte Ali dan satu lagi lwn Majlis Agama Islam dan Adat Melayu Terengganu dan satu lagi* [2006] 5 MLJ 470. Di dalam kes ini kedua-dua plaintiff telah ditahan di bawah Enakmen Kesalahan Jenayah (Takzir) (Terengganu) 2001 berikutan satu serbuan di Kampung Ayah Pin di Daerah Besut, negeri Terengganu. Plaintiff telah mengisyiharkan diri mereka keluar dari agama Islam dan mendakwa Mahkamah Syariah tidak mempunyai bidangkuasa terhadap mereka. Seksyen 11 (3)(b)(x) Enakmen Syariah (Terengganu) 2001 dengan jelas telah memberi kuasa kepada Mahkamah Tinggi Syariah untuk mendengar permohonan mengenai kes seumpama ini⁴⁴.

Isu murtad ini semakin hangat timbul apabila melibatkan kes *Lina Joy v. Majlis Agama Islam Wilayah Persekutuan & Ors* [2005] 6 MLJ 193⁴⁵, seorang Melayu yang telah menukar agamanya kepada Kristian. Mahkamah Tinggi dan Rayuan telah memberikan penghakiman bahawa bidangkuasa untuk seseorang membuat pengisytiharan keluar agama Islam adalah di mahkamah Syariah. Pada 30 Mei 2007 Mahkamah Persekutuan Malaysia telah mengiyakan keputusan mahkamah terawal di dalam kes ini⁴⁶. Jelasnya di sini ialah walaupun tidak dinafikan bahawa terdapatnya peruntukan berkaitan kesalahan keluar agama Islam, namun kita sememangnya memerlukan ruang lingkup undang-undang yang lebih komprehensif untuk membendung kes-kes kesalahan sebegini kerana ia melibatkan persoalan aqidah umat Islam.

Ajaran Sesat

Baru-baru ini, masyarakat telah disajikan dengan berita mengenai dakwaan ajaran salah yang dibuat oleh Jabatan Agama Islam Selangor terhadap Rufaqa Corporation yang dikatakan mempunyai kesinambungan dengan ajaran yang pernah diharamkan oleh kerajaan Malaysia iaitu al Arqam. Selain daripada itu, terdapat juga ajaran salah atau

⁴⁴Zubeydah bte Shaik Mohd lwn Kalaichelvan a/l Alagapan dan lain-lain[2003] 2 MLJ 471. Hakim Raus Sharif telah memutuskan bahawa mahkamah sivil tidak mempunyai bidangkuasa untuk menentukan status agama seorang Islam kerana ia di bawah bidangkuasa mahkamah Syariah.

⁴⁵Di dalam kes ini, perayu telah memohon kepada Jabatan Pendaftaran Negara (JPN) untuk menukar namanya pertama kali kepada Lina Lelani dan kemudiannya kepada Lina Joy atas dasar pertukaran agama. Pertukaran namanya telah dibenarkan, tetapi perkataan 'Islam' masih tertera pada Kad Pengenalan beliau. JPN telah meminta perayu untuk mengemukakan sijil atau perintah daripada Mahkamah Syariah. Keputusan hakim telah membenarkan tindakan Ketua Pengarah dengan menyatakan bahawa pertukaran agama merupakan persoalan undang-undang Islam yang di bawah bidangkuasa mahkamah Syariah.

⁴⁶ <http://www.kehakiman.gov.my/judgment/fc/latest.shtml>

doktrin palsu lain seperti *Black Metal*, Tarikat Naqsyabandiyah, Ajaran Ayah Pin, Golongan Anti Hadith, dan Ajaran Martabat Tujuh⁴⁷.

Pada hakikatnya, mereka yang terlibat dengan ajaran salah ini boleh didakwa di bawah pelbagai peruntukan enakmen jenayah Syariah seperti Seksyen 4 (1), Seksyen 7 (1), Seksyen 8 (a) (b), Seksyen 9, Seksyen 13 (1), Seksyen 14 (1), Seksyen 16 (1) (a) dan Seksyen 20 Enakmen Jenayah Syariah Negeri Selangor 1995. Namun begitu, jika diteliti, penulis secara peribadi berpendapat bahawa terdapat kekurangan dari aspek undang-undang di mana hukuman yang diperuntukkan bagi kesalahan-kesalahan ini adalah terlalu ringan berbanding dengan kemudaratannya kepada orang Islam. Oleh itu, bagi membendung fenomena ajaran salah ini, seharusnya tindakan segera dan pendakwaan dilipatgandakan kepada pihak yang terlibat. Selain daripada itu, bidang kuasa mahkamah Syariah dari aspek hukuman juga perlu ditingkatkan bersesuaian dengan seriusnya ancaman ajaran seumpama ini kepada aqidah umat Islam⁴⁸.

Kesalahan Khalwat Mendominasi Statistik Jenayah Syariah

Jika ditinjau, didapati banyak kesalahan khalwat yang dibicarakan di mahkamah Syariah. Ini boleh dirujuk melalui kes-kes yang dilaporkan sama ada di dalam media masa maupun di dalam jurnal akademik⁴⁹. Sebagai contoh, penulis merujuk kepada statistik kes khalwat yang berlaku di Selangor pada tahun 2006 mengikut peringkat umur di Selangor di bahagian Perundangan Syarak Majlis Agama Islam Selangor. Jumlah keseluruhan bilangan kes khalwat yang berjaya direkodkan pada tahun 2006 sahaja telah mencecah mencecah 1576 kes. Ini tidak termasuk kes-kes yang melibatkan aduan orang ramai kepada pihak berkuasa⁵⁰. Rekod juga menunjukkan bahawa purata usia yang paling tinggi melakukan kesalahan khalwat ialah yang berumur 21-25 iaitu sebanyak 362 bagi kesalahan di bawah Seksyen 29(a) dan Seksyen 384 di bawah Seksyen 29(b) dan peringkat usia paling sedikit melakukan kesalahan khalwat ialah 56-60 iaitu tiga orang bagi pesalah lelaki manakala seorang bagi pesalah wanita.

Trend kesalahan jenayah Syariah seumpama ini sedikit sebanyak menimbulkan persepsi masyarakat bahawa bidang kuasa jenayah mahkamah Syariah hanya melibatkan perkara-

⁴⁷ t.n. (2000). *Himpunan Ajaran, Amalan dan Fahaman yang Telah Difatwa dan Diwartakan Menyeleweng dan Sesat Dalam Negeri Selangor*. Selangor: Bahagian Penyelidikan Dan Pembangunan Jabatan Agama Islam Selangor.

⁴⁸ Dalam hal ini pelbagai faktor lain perlu diambil kira seperti Akta Mahkamah Syariah (Bidangkuasa Jenayah) 1984 yang memperuntukkan bidang kuasa mahkamah Syariah.

⁴⁹ Lihat *Rusidah Abdul Ghani v Pendakwa JAWI* (1991) 7 JH 209, *Pendakwa Syarie Kelantan v Muhamad Sabu* (1997) 11 JH 61, *Pendakwa Syarie Perak v Jaffary dan Hasliza* (1991) 8 JH 105, *Mokhtar Pangat v Pendakwa JAWI* (1990) 7 JH 203 dan *Pendakwa Syarie Negeri Sembilan v Jaafar Sudin* (1990) 7 JH 253.

⁵⁰ Sebagai contoh Temubual dengan Ustaz Yusri Idris, Pegawai Pengukuasa Jabatan Agama Islam Melaka pada 12 Julai 2007. Beliau menyatakan bahawa menurut pengalaman selama 10 tahun, terdapat banyak aduan kes-kes khalwat daripada orang ramai yang tidak mampu untuk disiasat dan direkodkan.

perkara kecil⁵¹. Oleh itu, perhatian terhadap kesalahan lain yang lebih serius perlu juga diberikan seperti kesalahan ajaran sesat, doktrin palsu, menghina al Quran dan hadith dan sebagainya.

Kesimpulan

Secara umumnya berdasarkan perbincangan di atas dapatlah dirumuskan bahawa bidang kuasa mahkamah Syariah dari aspek undang-undang jenayah Syariah hanyalah merangkumi hukuman maksima tiga tahun penjara atau enam sebatan atau denda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau kombinasi mana-mana hukuman⁵². Jelasnya, bidang kuasa jenayahnya adalah terhad dan hanya boleh dikuatkuasakan kepada orang Islam sahaja.

Peruntukan undang-undang jenayah Syariah terdapat di bawah enakmen atau akta jenayah Syariah dan juga enakmen atau akta undang-undang keluarga Islam negeri-negeri. Kesalahan di bawah enakmen atau akta jenayah Syariah terdiri daripada kesalahan yang berhubung dengan aqidah, kesucian agama Islam dan institusinya, rukun Islam, arak, judi dan kesusilaan, seksual, kesejahteraan orang lain dan pelbagai. Bagi negeri yang masih tidak mempunyai enakmen jenayah Syariah, peruntukan kesalahan terdapat di dalam enakmen pentadbiran undang-undang Islam masing-masing. Manakala, bagi kesalahan di bawah enakmen atau akta undang-undang keluarga Islam, ia terdiri daripada penalti berhubung dengan akad nikah dan pendaftaran perkahwinan dan penalti am.

Jika ditinjau, masih terdapat banyak peruntukan kesalahan jenayah Syariah yang masih belum dikuatkuasakan. Hakikatnya hanya beberapa peruntukan sahaja yang lebih kerap digunakan seperti kesalahan khalwat dan matrimoni berbanding dengan kesalahan-kesalahan lain. Menyentuh mengenai isu semasa berkaitan, penulis telah merujuk kepada beberapa isu sahaja iaitu ketidakseragaman dan konflik undang-undang, kesalahan murtad, ajaran sesat dan kesalahan khalwat yang mendominasi. Isu-isu ini mencerminkan beberapa kekurangan undang-undang pentadbiran Islam di Malaysia, khususnya dari aspek undang-undang jenayah Syariah. Hingga kini, mahkamah Syariah masih lagi terikat dengan peruntukan hukuman yang terbatas iaitu lima tahun penjara, denda lima ribu ringgit, dan sebatan tidak melebihi enam kali.

Dengan itu, sesuai dengan perkembangan dan kemajuan negara, sepatutnya mahkamah Syariah diberikan bidang kuasa yang setaraf dengan mahkamah sivil dan diberikan hak secara ekslusif bagi membicarakan kes-kes melibatkan undang-undang Islam. Ini selaras dengan roh Perlembagaan Malaysia yang menyebut secara jelas bahawa agama Islam adalah agama persekutuan.

⁵¹Perkara ini juga diungkapkan oleh Mufti Perlis ketika diwawancara oleh Utusan Malaysia. Lihat Mohd. Radzi Mohd. Zin Dan Metra Syahril Mohamed. *Membendung Pemikiran Lama*, Utusan Malaysia dan t.n. 8 Februari 2007. *Khalwat*, Utusan Malaysia.

⁵² Akta Bidangkuasa Mahkamah Syariah (Jenayah) Pindaan 1984.

BAB 16

KEDUDUKAN MURTAD MENURUT PERSPEKTIF SHARIAH DAN UNDANG-UNDANG

Profesor Madya Dr. Zulkifli Hasan
Dr. Norfadhilah Mohd Ali

Pendahuluan

Mutakhir ini, gejala kerosakan akidah semakin menular di negara kita, sama ada ia berkaitan ajaran sesat ataupun membabitkan pertukaran agama. Perkara ini telah mendapat perhatian serius oleh pelbagai pihak setelah tersiar Mufti Perak mengenai kes murtad yang berlaku di kalangan orang Melayu. Ini termasuk berita pengkristianan orang Melayu di Ipoh yang disebarluaskan melalui sistem pesanan ringkas (SMS).

Adalah tidak dapat dinafikan bahawa isu murtad ini bukanlah perkara baru, malahan sebelum ini telah ada kes murtad berlaku di negara kita walaupun ia amat terpencil seperti isu Kamariah Ali⁵³. Namun demikian, jika penelitian dibuat, walaupun bilangan kes murtad ini agak kecil, tetapi pada hakikatnya ia merupakan barah aqidah yang mula menular di kalangan orang Islam di Malaysia walhal ia tidak sepatusnya berlaku. Di dalam artikel ini, penulis akan membincangkan isu murtad ini menurut perspektif syarak secara ringkas dan akan memfokuskan pandangan dari perspektif undang-undang. Perbincangan akan menekankan peruntukan undang-undang berkaitan murtad sedia ada di Malaysia.

Hak Kebebasan Beragama dan Kedudukan Murtad

Sebagai sebuah agama yang syumul dan suci, Islam menjamin hak kebebasan beragama. Islam memberi hak kepada setiap individu untuk memilih agama yang ingin dianuti tanpa ada paksaan, malahan Islam menyuruh untuk menghormati amalan agama lain. Perkara ini telah dirakamkan oleh Allah S.W.T di dalam firman-Nya yang bermaksud:

Tidak ada paksaan dalam agama (Islam), kerana sesungguhnya telah nyata kebenaran (Islam) dari kesesatan (kufur). Oleh itu, sesiapa yang tidak percayakan Taghut, dan ia pula beriman kepada Allah, maka sesungguhnya ia telah berpegang kepada simpulan (tali agama) yang teguh yang tidak akan putus. Dan (ingatlah), Allah Maha Mendengar, lagi Maha Mengetahui⁵⁴.

Para fuqaha telah lama membincangkan hak kebebasan agama ini, dan jika diteliti terdapat pelbagai pendapat dan pandangan yang berbeza-beza di antara satu sama lain. Ada fuqaha berpandangan bahawa hak kebebasan beragama yang dimaksudkan adalah

⁵³ Kamariah bte Ali dan satu lagi lwn Majlis Agama Islam dan Adat Melayu Terengganu dan satu lagi [2006] 5 MLJ 470

⁵⁴ Surah Al-Baqarah: 256. Sheikh Abdullah Muhammad Basmeih. (1998). *Tafsir Pimpinan al-Rahman kepada Pengertian al-Quran* (Terjemahan). Kuala Lumpur: Dar al Fikr, hlm. 82.

hak untuk menganuti sebarang agama iaitu seseorang itu bebas untuk memilih agama dan jika beliau memilih Islam agamanya, maka adalah dilarang keras untuk keluar dari agama Islam. Terdapat juga pandangan yang lain beranggapan bahawa hak kebebasan beragama ini adalah mutlak dan setiap individu diberi kebebasan untuk memilih agamanya.

Di Malaysia, pada asasnya perlembagaan membenarkan setiap orang untuk menganut dan mengamalkan agama masing-masing dan memperuntukkan larangan penyebaran agama selain Islam kepada orang bukan Islam. Perlembagaan juga menjamin sesiapa untuk menguruskan hal ehwal agama mereka termasuk menubuhkan institusi untuk tujuan-tujuan keagamaan ataupun pemilikan harta⁵⁵. Ini menunjukkan secara umumnya, perlembagaan Malaysia meletakkan hak kebebasan beragama. Namun demikian, hak ini ditafsirkan sesetengah pihak sebagai mutlak dan sesiapa sahaja berhak menukar agamanya pada bila-bila masa. Pentafsiran ini adalah tidak tepat kerana setiap individu yang telah menganut sebarang agama adalah terikat dan berkewajipan dengan peraturan agamanya. Hak beragama ini bukanlah bersifat mutlak, bahkan ia adalah berdasarkan prinsip agama masing-masing.

Murtad dari Perspektif Syariah

Murtad berasal dari perkataan ‘*riddah*’ yang bermaksud kembali⁵⁶. Menurut istilah bahasa, ’murtad’ bermaksud kembali dari sesuatu kepada sesuatu. Manakala, dari segi istilahnya ia merujuk kepada kembali dari agama Islam kepada agama lain sama ada dengan niat, perbuatan atau perkataan. Oleh itu, murtad ialah orang yang kembali kepada kekufturan setelah menerima Islam⁵⁷.

Seseorang atau sesuatu kumpulan boleh menjadi murtad dengan memperseketukan Allah, sama ada melalui iktikad, ucapan ataupun perbuatan, mengingkari agama Islam atau satu rukun padanya atau mengingkari satu hukum Islam yang dapat diketahui secara jelas dan sahih, dan orang yang mengiktikadkan bahawa tidak wajib berhukum dengan hukum yang diturunkan Allah. Dalam jenayah murtad, terdapat dua unsur penting iaitu tindakan keluar daripada agama Islam⁵⁸ seperti perbuatan yang boleh membawa syirik ialah sujud kepada selain dari Allah⁵⁹ dan mempunyai niat melakukannya dengan sengaja.

Pada dasarnya, terdapat beberapa pandangan mengenai hukuman murtad dalam Islam, dan ia boleh dirumuskan kepada dua golongan:

⁵⁵ Artikel 2 Perlembagaan Persekutuan

⁵⁶ Bustani. (1987). *Muhit al-Muhit*. Maktabat Lubnan: Beirut. hlm. 330

⁵⁷ Ali Abdul Hamid Bultaji. (1991). *Al Mu'tamad fi al Fiqh al Imam Ahmad*. Beirut: Dar al Fikr, hlm. 446. Rujuk Sayid Sabiq. (1995). *Fiqh al Sunnah*. Beirut: Dar al-Fikr, hlm. 300.

⁵⁸ Menolak al Quran dan wahyu juga menjadikan seseorang itu terkeluar dari agama Islam selain menafikan perkara-perkara syariat yang tetap dalam nas-nas *qat'i*, sama ada perkara aqidah, Syariah atau akhlak.

⁵⁹ Sayid Sabiq. (1995). *Fiqh al-Sunnah*. Dar al-Fikr: Beirut. Hlm. 300-305.

Hukuman Murtad adalah Hudud

Golongan ini dipelopori oleh ulama tradisional seperti mazhab Syafii, Maliki dan Hanbali di mana mereka berpendapat bahawa murtad tergolong dalam dosa-dosa besar yang tidak diampunkan oleh Allah melainkan bertaubat. Firman Allah S.W.T di dalam surah *al-Baqarah* ayat 217;

".....Dan sesiapa di antara kamu yang murtad (berpaling tada) dari agamanya (Islam), lalu dia mati sedang ia tetap kafir, maka orang yang demikian, rosak binasalah amal usahanya (yang baik) di dunia dan akhirat, dan mereka itulah ahli neraka, mereka kekal di dalamnya (selama-lamanya)."

Ini ditambah lagi dengan hadith Rasulullah S.A.W yang bermaksud: "Barangsiapa yang menukar agamanya, bunuhlah dia"⁶⁰. Di dalam hadith yang lain baginda bersabda yang bermaksud: "Tidak halal darah seseorang muslim itu kecuali dengan salah satu dari tiga perkara: Orang yang telah berkahwin melakukan zina, nyawa dibalas dengan nyawa (membunuh dengan sengaja) dan meninggalkan agama yang berpisah dengan jamaah muslimin"⁶¹."

Namun demikian, hukuman murtad hanya akan dilaksanakan sekiranya telah tamat tempoh untuk bertaubat yang diberikan seperti memberikan tempoh selama tiga hari untuk bertaubat. Dalam hal ini, terdapat beberapa pandangan mengenai tempoh masa untuk bertaubat yang diberikan.

Tiada Ketetapan Bentuk Hukuman Murtad

Pendapat ini dipelopori oleh ulama kontemporari seperti Abd al-Mutaali al-Saidi, Ibrahim al-Nakhai, Muhammad Abduh, Mohamad Hashim Kamali dan lain-lain lagi⁶². Pada dasarnya hukuman murtad bukanlah hudud tetapi hanya takzir. Golongan ini berpendapat umpamanya pandangan Abd al-Mutaali al-Saidi iaitu manusia diberikan kebebasan beragama mengikut pilihannya. Faktor yang menyebabkan Rasulullah S.A.W menyatakan hukuman bunuh pada kesalahan murtad bukanlah kerana kemurtadan mereka tetapi berfaktorkan pemberontakan menentang Islam. Terdapat juga kritikan ulama terhadap kesahihan dan darjat hadith "*sesiapa yang menukar agamanya hendaklah dibunuh*" Hadith ini adalah *hadis ahad* dan tidak kuat untuk dijadikan hujah kepada sesuatu hukum menurut ilmu usul fiqh⁶³.

Secara ringkasnya, kebanyakan ulama terdahulu berpegang teguh bahawa murtad dikenakan hukuman hudud, manakala ada ulama kontemporari mengatakan tiada ketetapan mengenai hukuman murtad atau dalam erti kata lain ia adalah takzir. Namun

⁶⁰ Riwayat Jamaah kecuali Muslim.

⁶¹ Riwayat Bukhari dan Muslim.

⁶² Mohamed Azam Mohamed Adil. (2005). *Kebebasan Beragama dan Hukuman ke atas Orang Murtad di Malaysia*. Kuala Lumpur. Universiti Malaya, hlm 172-173.

⁶³ Mohamad Hashim Kamali. (1997). *Freedom of Expression in Islam*. Cambridge: Islamic Text Society. hlm 93.

begitu, isu penentuan hukuman murtad, bukanlah menjadi perkara utama yang hendak dibincangkan di dalam artikel ini. Perbincangan akan lebih menekankan tentang perspektif undang-undang yang digunakan di Malaysia.

Undang-Undang Berkaitan Murtad

Kesalahan Murtad atau Kesalahan Keluar Agama Islam

Dalam membincangkan undang-undang berkaitan murtad, terdapat persoalan besar yang perlu diselesaikan, iaitu adakah terdapat peruntukan kesalahan murtad di bawah mana-mana enakmen atau akta di Malaysia. Jika diteliti, sememangnya tidak terdapat undang-undang yang jelas mengenai murtad termasuk hukumannya. Ini berikutan undang-undang jenayah Islam yang boleh dikuatkuasakan oleh mahkamah-mahkamah Syariah di negeri-negeri di Malaysia hanyalah merangkumi hukuman maksima tiga tahun penjara atau enam sebatan atau denda tidak melebihi lima ribu ringgit, atau kombinasi mana-mana hukuman seperti diperuntukkan dalam Akta Mahkamah Syariah (Bidang Kuasa Jenayah) Pindaan 1984. Jelasnya, bidang kuasa jenayahnya adalah terhad dan hanya boleh dikuatkuasakan kepada orang Islam sahaja.

Jenayah murtad tidak disebut di dalam Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah di kebanyakan negeri di Malaysia. Namun demikian, terdapat peruntukan kesalahan keluar agama Islam digunakan di beberapa buah negeri. Tidak terdapat penggunaan istilah kesalahan murtad yang diperuntukkan oleh mana-mana enakmen jenayah Syariah negeri-negeri melainkan undang-undang hudud, *qisas* dan takzir yang cuba dilaksanakan di Kelantan dan Terengganu satu ketika dulu.

Pada pandangan penulis, di antara beberapa faktor yang menyebabkan penggunaan istilah keluar agama Islam dan bukan murtad adalah kerana hukuman murtad yang merupakan hukuman mati sekiranya disabitkan adalah melampaui bidangkuasa mahkamah Syariah. Sebagai contoh, Melaka telah memperuntukkan kesalahan keluar dari agama Islam sebagai satu kesalahan dan bukan murtad⁶⁴. Seksyen 66 (1) Enakmen Kesalahan Syariah (Negeri Melaka) 1991 menyatakan bahawa “apabila seseorang Islam dengan sengaja mengaku hendak keluar dari agama Islam atau mengisyiharkan dirinya sebagai orang yang bukan Islam, mahkamah boleh memerintahkan orang itu supaya ditahan di Pusat Bimbingan Islam untuk tempoh tidak melebihi enam bulan dengan tujuan pendidikan dan orang itu diminta bertaubat mengikut hukum syarak. Jika seseorang telah bertaubat, maka taubatnya itu mestilah disahkan di mahkamah dan kemudian barulah dia boleh dibebaskan. Jika pula seseorang itu bertaubat semasa dalam tahanan, Pegawai Penjaga hendaklah melaporkan perkara itu kepada mahkamah dan taubatnya juga perlu disahkan oleh mahkamah”. Seksyen 6 (1) pula memperuntukkan seseorang yang bersyubahat di bawah seksyen 66 adalah merupakan suatu kesalahan, dan apabila disabitkan kesalahan tersebut boleh dikenakan hukuman denda tidak lebih daripada lima ribu ringgit atau dipenjara selama tempoh tidak melebihi 36 bulan atau kedua-duanya sekali.

⁶⁴ Undang-undang Perlindungan Aqidah Islam (Perlis) 2000 mengenakan hukuman rehabilitasi selama tidak lebih satu tahun sekiranya didapati cuba menukar agama Islam.

Terdapat enakmen yang memperuntukkan undang-undang dan hukuman murtad secara khusus iaitu Enakmen Undang-undang Kanun Jenayah Syariah II Kelantan 1993 dan Enakmen Kesalahan Jenayah Syariah (Hudud & *Qisas*) Terengganu 2002 yang akhirnya tidak dapat dilaksanakan kerana faktor-faktor tertentu. Kedua-dua enakmen ini ada menyebut "*sesiapa yang disabitkan melakukan kesalahan irtidad, hendaklah sebelum dijatuhkan hukuman disuruh bertaubat dalam tempoh yang tidak kurang daripada tiga hari setelah dia didapati bersalah, dan sekiranya dia enggan bertaubat, maka mahkamah boleh memenjarakannya selama lima tahun, dan jika tidak bertaubat juga boleh mengisyiharkan hukuman bunuh ke atasnya.*"

Berdasarkan perbincangan di atas, dapatlah disimpulkan bahawa tidak terdapat peruntukan khusus mengenai kesalahan murtad yang dikuatkuasakan di Malaysia. Undang-undang sedia ada yang telah dilaksanakan bukanlah melibatkan kesalahan murtad, tetapi merujuk kepada kesalahan keluar agama Islam. Penggunaan istilah permohonan murtad juga tidak digunakan di dalam mana-mana enakmen negeri-negeri. Kebanyakannya menggunakan istilah permohonan pengisytiharan status agama.

Bidang Kuasa Mahkamah

Oleh kerana kesalahan keluar agama Islam membabitkan hukuman di bawah bidang kuasa mahkamah Syariah, maka kuasa mahkamah di dalam mengadili perkara ini telah disebut dengan jelas di dalam kebanyakan enakmen pentadbiran agama Islam negeri-negeri di Malaysia.

Di Selangor misalnya, Enakmen Pentadbiran Agama Islam (Negeri Selangor) 2003 telah memperuntukkan di dalam Seksyen 61 (3)(b)(x) yang memberikan kuasa kepada Mahkamah Tinggi Syariah Selangor di bawah bidang kuasa *malnya* untuk mendengar dan memutuskan semua tindakan dan prosiding jika semua pihak dalam tindakan atau prosiding itu, antara lain berhubung dengan pengisytiharan bahawa seseorang itu bukan lagi orang Islam.⁶⁵ Kes-kes yang diputuskan di mahkamah juga telah menekankan bahawa Mahkamah Tinggi Syariah mempunyai bidangkuasa mendengar kes-kes keluar agama Islam, sungguhpun di kebanyakan negeri tidak terdapat peruntukan yang jelas menyatakan demikian⁶⁶. Oleh kerana mahkamah Syariah mempunyai bidang kuasa untuk menentukan kesahan seseorang itu masuk Islam, maka mahkamah Syariah jugalah yang mempunyai bidang kuasa untuk menentukan seseorang itu masih lagi Muslim atau sudah meninggalkan agama Islam sebagai agamanya⁶⁷.

Prosedur Memeluk Islam dan Permohonan Pengisytiharan Status Agama

Prosedur Memeluk Islam⁶⁸

⁶⁵ Peruntukan yang serupa boleh juga didapati didalam Seksyen 61 (3) (b) (x) Enakmen Pentadbiran Agama Islam (Negeri Sembilan) 2003 dan Seksyen 49 (3) (b) (x) Enakmen Pentadbiran Agama Islam (Negeri Melaka) 2002.

⁶⁶ *Dalip Kaur v Pegawai Polis Daerah Mertajam dan Majlis Agama Islam Kedah* [1992] 1 MLJ 1.

⁶⁷ *Lina Joy v. Majlis Agama Islam Wilayah Persekutuan & Ors* (2005) 6 MLJ 1.

⁶⁸ Temubual dengan Ustaz Amran Abdullah, Pendakwah PERKIM pada 16 November 2006.

Jika seseorang yang bukan Muslim itu berminat dengan Islam, beliau boleh mendapatkan bimbingan daripada beberapa institusi seperti PERKIM ataupun Jabatan Agama Islam negeri-negeri Bahagian Saudara Baru. Di sini, mereka akan diberi kursus atau bimbingan mengenai ajaran Islam secara formal dan sistematik.

Apabila seseorang itu ingin memeluk Islam, beliau perlu mendaftarkan keIslamannya di Bahagian Pendaftar Saudara Baru Jabatan Agama Islam negeri-negeri. Kebiasaannya akan diadakan satu majlis pengIslamahan sebelum pihak berkuasa boleh memberikan sijil saudara baru.

Di dalam majlis ini, pemohon akan memperkenalkan dirinya dan sesi penerangan akan diberikan oleh pegawai agama. Di antara penerangan yang diberikan ialah prinsip sesungguhnya Islam tidak pernah memaksa sesiapa untuk menganut agama ini, dan Islam bukanlah agama yang mendorong ke arah keganasan. Kemudian, sesi soal jawab akan dibuka bagi membolehkan pemohon bertanya tentang apa sahaja permasalahannya sebelum beliau disahkan memeluk Islam. Selepas itu barulah pegawai agama akan mengajar pemohon mengucap dua kalimah syahadah dengan lafaz di dalam bahasa Arab dan juga bahasa Melayu. Sesi ini akan disaksikan sekurang-kurangnya oleh dua orang saksi. Apabila selesai sesi mengucap dua kalimah shahadah, pegawai agama akan membacakan doa kesejahteraan di atas keIslamahan pemohon. Saudara baru kebiasaannya akan dihadiahkan sejадah, telekung dan lain-lain termasuk surat akuan Islam sementara. Mereka akan diberikan surat akuan Islam selama sebulan, dan jika perkembangan mengenai kefahaman dan amalan Islamnya baik, barulah mereka akan diberikan dengan Kad Saudara Baru yang kekal. Di JAIS dan JAWI, pemohon akan diberikan kursus selama 5 hari secara intensif sebelum mereka boleh diberikan Kad Saudara Baru.

Pemohon kemudiannya akan diberikan jadual kelas bimbingan mengenai amalan ajaran Islam seperti solat, puasa dan sebagainya. Kelas ini diadakan di beberapa tempat yang khusus untuk saudara baru dan mengambil masa selama hampir tiga bulan. Kadangkala pegawai agama akan mengunjungi rumah saudara baru bagi melihat perkembangan kefahaman tentang ajaran Islam. Tiap-tiap tahun di PERKIM, satu majlis anugerah saudara baru cemerlang akan diadakan dan 10 pelajar terbaik akan diberikan saguhati.

Prosedur di atas adalah proses bagaimana seseorang itu mendaftarkan dirinya sebagai seorang Islam. Terdapat beberapa proses yang mesti dilalui oleh seseorang itu, sebelum dia boleh mendapatkan kad saudara baru atau diisyiharkan dirinya sebagai Muslim. Kursus dan bimbingan juga telah dilaksanakan kepada saudara baru secara percuma dan bukanlah sesuatu perkara yang diwajibkan. Kefahaman dan penghayatan terhadap Islam bergantung kepada individu itu sendiri. Jika seseorang itu komited dengan kelas bimbingan yang diberikan, kebanyakan saudara baru akan terus menghayati Islam dan menjadi seorang Muslim yang baik.

Prosedur Permohonan Pengisytiharan Status Agama

Menurut pemerhatian penulis, terdapat salah faham sesetengah pihak mengenai prosedur permohonan keluar agama Islam. Ada yang menganggap bahawa Mahkamah Syariah yang mengesahkan bahawa seseorang itu murtad. Harus diingatkan bahawa Mahkamah Syariah tidak pernah mengisyiharkan seseorang itu murtad, tetapi membuat pengisyiharan status agama seseorang itu.

Penggunaan istilah permohonan murtad juga tidak digunakan di dalam mana-mana enakmen negeri-negeri, malahan terdapat dengan jelas menyatakan permohonan merujuk kepada pengisyiharan status agama Islam. Sebagai contoh kes Nyonya Tahir⁶⁹. Di dalam kes ini Mahkamah Tinggi Syariah Negeri Sembilan telah mengisyiharkan bahawa beliau bukanlah seorang Muslim kerana tidak pernah mengamalkan ajaran Islam dan beberapa alasan lain. Di sini, Mahkamah Syariah tentunya tidak mengisyiharkan bahawa plaintif telah murtad kerana sememangnya beliau tidak pernah bergelar muslim.

Prosedur permohonan keluar agama oleh seseorang Islam mestilah mengikuti lunas-lunas undang-undang yang telah ditetapkan. Di Malaysia, kebiasaannya permohonan untuk keluar agama akan diikuti dengan permohonan untuk menukar nama dan status agama di dalam kad pengenalan. Setiap orang Islam yang berhasrat untuk menukar agama akan membuat permohonan di Mahkamah Tinggi Syariah Negeri-Negeri, manakala untuk menukar nama dan status agama di dalam kad pengenalan hendaklah berurus dengan Jabatan Pendaftaran Negara. Kes-kes permohonan pengisyiharan keluar agama yang difailkan di mahkamah-mahkamah Syariah di Malaysia adalah diklasifikasikan sebagai kes *mal*. Justeru, prosedur permohonan hendaklah mengikuti apa yang digariskan di dalam Enakmen Tatacara *Mal* Mahkamah Syariah dan Enakmen Pentadbiran Agama Islam Negeri. Jika ditinjau, terdapat ketidakseragaman dalam hal ehwal prosedur permohonan tukar agama ini. Ada negeri yang mengklasifikasikan kes-kes tukar agama melalui proses saman seperti Wilayah Persekutuan, manakala ada pula memulakan kes melalui permohonan seperti di Negeri Sembilan dan ada juga negeri yang menggunakan kedua-dua prosedur tersebut seperti negeri Melaka. Walau bagaimanapun, sekiranya perkara mengenai pertukaran agama disebut untuk dimulakan dengan permohonan di dalam Jadual 2 Enakmen Tatacara *Mal* tersebut atau mana-mana undang-undang bertulis, ia hendaklah dimulakan dengan permohonan. Lazimnya, kes-kes yang dibawa ke mahkamah Syariah adalah di dalam bentuk permohonan, dan ada kalanya mahkamah memerintahkan sesetengah kes di buat melalui saman untuk memudahkan prosedur memanggil defendant untuk memberikan keterangan menentang plaintif. Defendant atau responden yang lazimnya terlibat ialah sama ada Majlis Agama Islam Negeri, Jabatan Agama Islam Negeri atau Jabatan Pendaftaran Negara.

Negeri Sembilan memperuntukkan prosedur yang jelas untuk permasalahan pengisyiharan keluar agama⁷⁰. Ia adalah satu-satunya negeri yang meletakkan prosedur

⁶⁹ Tarmizi Abdul Halim. (23 Januari 2006). *Nyonya Tahir bukan Islam: Mahkamah Syariah benarkan si mati disemadi cara Budha*. Utusan Malaysia.

⁷⁰ Di dalam kes *Lim Chan Seng v Pengarah Jabatan Agama Islam Pulau Pinang & Anor* [1996] 3 CLJ 231, Abdul Hamid Mohamed J menyatakan bahawa Artikel 121 (1A) tidak secara automatik memberikan bidangkuasa kepada Mahkamah Syariah walaupun perkara itu disebut di dalam senarai kerajaan negeri. Penggubal negeri Pulau Pinang mestilah meminda Enakmen

yang lengkap menangani permohonan murtad di dalam enakmen pentadbiran negeri. Berbeza dengan negeri Melaka, Terengganu dan Kelantan, peruntukan di Negeri Sembilan adalah lebih prosedural dan berbentuk pentadbiran, bukannya sebagai kesalahan jenayah. Peruntukan keluar daripada Islam dinyatakan di dalam Seksyen 119 Enakmen Pentadbiran Agama Islam (Negeri Sembilan) 2003:

- (1) Seseorang Islam tidak boleh keluar daripada agama Islam atau disifatkan telah meninggalkan agama Islam sebagai agamanya melainkan jika dan sehingga dia telah memperoleh suatu perisyiharan bagi maksud itu daripada Mahkamah Tinggi Syariah.
- (2) Suatu permohonan bagi perisyiharan di bawah subseksyen (1) hendaklah dibuat secara *ex-parte* kepada hakim Mahkamah Tinggi Syariah dalam mahkamah terbuka oleh orang yang berhasrat untuk meninggalkan agama Islam sebagai agamanya.
- (3) Suatu permohonan di bawah Subseksyen (2) hendaklah menyatakan alasan-alasan yang berdasarkannya pemohon berhasrat untuk meninggalkan agama Islam sebagai agamanya dan hendaklah disokong oleh suatu afidavit yang menyatakan semua fakta yang menyokong alasan permohonan itu.
- (4) Setelah diterima permohonan di bawah subseksyen (2), Hakim Mahkamah Tinggi Syariah yang mendengar permohonan tersebut hendaklah:
 - (a) menasihati orang itu supaya bertaubat, dan jika hakim berpuashati orang itu telah bertaubat mengikut hukum syarak, hendaklah merekodkan taubat orang itu; atau
 - (b) jika orang itu enggan bertaubat, sebelum membuat apa-apa perintah terhadap orang itu, menangguhkan pendengaran permohonan itu untuk tempoh 90 hari dan pada masa yang sama menghendaki pemohon unuk menjalani sesi runding cara dan bimbingan bagi maksud menasihati pemohon untuk menimbang semula agama Islam sebagai agamanya.
- (5) Jika pada bila-bila masa orang yang dikehendaki menjalani sesi runding cara dan bimbingan itu telah bertaubat, pegawai yang bertanggungjawab terhadapnya hendaklah menyediakan suatu laporan dengan secepat mungkin dan membawa orang itu ke hadapan Mahkamah Tinggi Syariah.
- (6) Jika hakim berpuashati bahawa orang yang dikemukakan di hadapannya mengikut Subseksyen (5) telah bertaubat mengikut hukum syarak, hakim itu hendaklah merekodkan taubat orang itu.
- (7) Jika setelah habis tempoh 90 hari yang disebut dalam perenggan (4)(b), orang itu masih enggan bertaubat, maka pegawai yang bertanggungjawab

Pentadbiran Agama Islam Pulau Pinang 1993 seperti yang dilakukan oleh Enakmen Pentadbiran Agama Islam (Negeri Sembilan) 1991 tentang bidang kuasa untuk mendengar kes murtad. Pendekatan ini adalah sangat sempit berbanding kes-kes lain yang diputuskan seperti *Dalip Kaur v Pegawai Polis Daerah, Balai Polis Daerah, Bukit Mertajam & Anor* [1992] 1 MLJ 1 dan *Mohamed Habibullah bin Mahmood v Faridah Dato Talib* [1992] 2 MLJ 793. Lihat juga kes *Majlis Agama Islam Negeri Sembilan v Hun Mun Meng* [1992] 2 MLJ 676

- terhadapnya hendaklah menyediakan suatu laporan dengan secepat mungkin dan membawa orang itu ke hadapan Mahkamah Tinggi Syariah.
- (8) Jika setelah diterima laporan yang disebut dalam Subseksyen (7), mahkamah berpendapat bahawa harapan masih ada untuk orang itu bertaubat, maka mahkamah boleh menangguhkan pendengaran permohonan orang itu di bawah Subseksyen (2) dan pada masa yang sama memerintahkan orang itu supaya menjalani sesi runding cara dan bimbingan selanjutnya selama tempoh yang tidak melebihi satu tahun.
- (9) Jika selepas perintah di bawah Subseksyen (8) dibuat, orang itu bertaubat, maka Subseksyen (5) dan (6) terpakai.
- (10) Jika setelah habis tempoh yang diperintahkan di bawah Subseksyen (8) dan orang itu masih enggan bertaubat, pegawai yang bertanggungjawab terhadapnya hendaklah menyediakan suatu laporan dan membawa orang itu ke hadapan Mahkamah Tinggi Syariah, dan mahkamah boleh membuat keputusan untuk mengisyiharkan bahawa orang itu meninggalkan agama Islam sebagai agamanya.
- (11) Sebelum mahkamah mengisyiharkan bahawa orang itu telah meninggalkan agama Islam sebagai agamanya, mahkamah hendaklah membuat perintah mengenai perkara yang berikut:
- (a) pembubaran perkahwinan
 - (b) pembahagian harta sepencarian
 - (c) hak perwalian
 - (d) hak pusaka
 - (e) *hadhanah*.

Jelas di dalam peruntukan mengenai pengisyiharan keluar Islam yang ada di Negeri Sembilan, ia memberikan ruang kepada mahkamah untuk benar-benar memastikan bahawa pemohon sudah tidak mahu bertaubat sebelum memberikan pengisyiharan status agama. Jangka masa penangguhan yang berada di dalam tangan mahkamah bertujuan memberikan masa kepada pemohon untuk berfikir secara mendalam mengenai perkara tersebut.

Bagi negeri yang mengklasifikasikan permohonan pengisyiharan keluar agama Islam dimulakan melalui saman seperti Wilayah Persekutuan, prosedurnya sedikit berlainan. Sesuatu saman hendaklah diisikan dalam Borang MS 2 yang menghendaki defendant menjawab suatu tuntutan tukar agama di mahkamah. Sekiranya defendant gagal hadir pada hari dan masa yang ditetapkan, mahkamah boleh terus mendengar dan memutuskan tanpa kehadiran defendant. Defendant juga diminta untuk memfailkan di mahkamah dan menyampaikan kepada plaintiff suatu pembelaan sebelum kehadiran di mahkamah. Saman tersebut hendaklah disertakan dengan suatu pernyataan tuntutan⁷¹ yang ditandatangani oleh plaintiff atau Peguam Syarienya, dan hendaklah mengandungi pernyataan yang ringkas dan padat, dalam perenggan-perenggan yang bernombor, tentang fakta-fakta yang dijadikan sandaran oleh plaintiff, butiran tuntutan yang mencukupi, dan di dalam kes ini, pernyataan tentang apa yang dituntut.

⁷¹ Seksyen 63, Tatacara *Mal* Mahkamah Syariah (Negeri Selangor) 2003.

Sesuatu permohonan pula hendaklah dibuat melalui notis dalam Borang MS 3⁷² dan disokong dengan afidavit yang diangkat sumpah. Borang MS 3 mengarahkan pihak responden untuk hadir ke mahkamah untuk mendapatkan perintah tukar agama pada tarikh dan masa yang tertentu. Pemohon hendaklah melampirkan alasan-alasan yang konkrit yang menyokong hujahnya untuk menukar agama. Afidavit hendaklah mengikut bentuk afidavit seperti di dalam borang MS 26⁷³ yang menghendaki pemohon mengisi butiran lengkap peribadi dan alasan-alasan yang hendak dideposkan. Afidavit tersebut hendaklah diangkat sumpah sama ada di hadapan mana-mana Hakim Syarie atau Pendaftar atau mana-mana pegawai Islam Kedutaan Malaysia atau Konsulat atau Misi Tetap tempat itu sekiranya di luar negara untuk menentukan kesahihannya di mahkamah⁷⁴. Apa-apa dokumen yang hendak digunakan berhubung dengan sesuatu afidavit seperti salinan kad pengenalan diri sendiri atau ibu bapa, kad memeluk agama Islam, salinan surat beranak, atau sijil pembaptisan hendaklah dilampirkan pada afidavit tersebut sebagai ekhibit⁷⁵ yang mempunyai perakuan dan diangkat sumpah dalam Borang MS 27⁷⁶.

Sekiranya mana-mana pihak ingin mengambil khidmat Peguam Syarie, mereka boleh dilantik dengan memfaikan satu wakalah dalam Borang MS 5⁷⁷. Melalui pemerhatian, didapati bahawa ada peguam-peguam Melayu Islam yang mewakili pihak yang memohon pengisytiharan keluar agama. Hal ini juga perlu diberikan perhatian kerana peguam Melayu Islam tidak sepatutnya dengan sewenang-wenangnya bersetuju untuk mewakili golongan ini.

Setelah kesemua dokumen tersedia, dan mahkamah berpuashati dengan penyediaan dokumen tersebut, satu tarikh pendengaran akan diberi. Di dalam mahkamah, prosedur biasa mahkamah akan terpakai. Kebiasaannya, perbicaraan akan mengambil masa yang agak lama dan ketika inilah usaha dilakukan untuk memujuk pemohon atau plaintif kembali kepada aqidah Islam.

Di dalam kes *Wong Chun Chiak @ Kenny Abdullah lwn Majlis Agama Islam Wilayah Persekutuan*, Mahkamah Tinggi Syariah telah mengenepikan permohonan keluar agama beliau⁷⁸. Ketua Hakim Mahkamah Syariah Wilayah Persekutuan, Husin Ahmad telah memutuskan bahawa pemohon yang telah membuat permohonan keluar agama dalam bentuk notis permohonan dan afidavit adalah menyalahi prosedur mahkamah. Mahkamah menetapkan bahawa pemohon mesti membuat permohonan keluar agama melalui proses saman dan pernyataan tuntutan sebagaimana yang telah ditetapkan di bawah seksyen 7 Akta Tatacara Mal Wilayah Persekutuan. Di dalam kes ini, Kenny seorang saudara baru membuat permohonan keluar agama kerana ingin berkahwin dengan orang bukan Islam dan kembali kepada agama asal iaitu Kristian Roman Katolik.

⁷² Tatacara Mal Mahkamah Syariah (Negeri Selangor) 2003.

⁷³ Tatacara Mal Mahkamah Syariah (Negeri Selangor) 2003.

⁷⁴ Seksyen 112 Tatacara Mal Mahkamah Syariah (Negeri Selangor) 2003.

⁷⁵ Seksyen 114 Tatacara Mal Mahkamah Syariah (Negeri Selangor) 2003

⁷⁶ Tatacara Mal Mahkamah Syariah (Negeri Selangor) 2003

⁷⁷ Tatacara Mal Mahkamah Syariah (Negeri Selangor) 2003

⁷⁸ t.n. (31 Ogos 2006). *Mahkamah Ketepi Permohonan Keluar Islam*. Utusan Malaysia. hlm 14.

Prosedur permohonan penukaran nama dan status agama di Jabatan Pendaftaran Negara adalah berbeza dengan tatacara di Mahkamah Syariah. Prosedurnya adalah lebih ringkas dan mudah. Namun begitu, kelulusan sesuatu permohonan itu bergantung kepada Perintah Pengisytiharan Keluar Agama Islam yang dibuat di Mahkamah Syariah. Pihak Jabatan Pendaftaran Negara akan mempertimbangkan permohonan penukaran status agama di kad pengenalan setelah mendapat perintah tersebut.

Prosedur di Jabatan Pendaftaran Negara adalah berdasarkan peruntukan Peraturan 14 Peraturan Pendaftaran Negara 1990. Peraturan 14 mengkehendaki setiap permohonan penukaran status agama orang Islam mestilah mendapatkan perintah daripada Mahkamah Syariah. Ini kerana hanya Mahkamah Syariah mempunyai bidang kuasa untuk membuat pengisytiharan keluar agama bersandarkan kepada Jadual Sembilan Senarai II Perlombagaan Persekutuan.

Bagi maksud permohonan penukaran nama kepada nama bukan Islam, pemohon perlu menggunakan Borang JPN 5/1 iaitu Borang Laporan Untuk Penukaran Nama Dalam Kad Pengenalan. Manakala, Borang JPN KP01 mengkehendaki pemohon untuk menyatakan agamanya. Kemudian borang yang telah diisi hendaklah disertakan dengan Perintah Pengisytiharan Keluar Agama Islam yang telah didapatkan di Mahkamah Syariah. Jabatan Pendaftaran Negara mempunyai budi bicara untuk menolak sesuatu permohonan jika dokumen yang disertakan tidak lengkap seperti tidak melampirkan Perintah Pengisytiharan keluar agama Islam. Inilah yang sebenarnya berlaku di dalam kes *Lina Joy v. Majlis Agama Islam Wilayah Persekutuan & Ors* [2005] 6 MLJ 193 di mana beliau gagal untuk membuktikan bahawa beliau telah mendapatkan perintah mahkamah.

Di dalam kes ini, perayu telah memohon kepada Jabatan Pendaftaran Negara (JPN) untuk menukar namanya pertama kali kepada Lina Lelani dan kemudiannya kepada Lina Joy atas dasar pertukaran agama. Pertukaran namanya telah dibenarkan, tetapi perkataan 'Islam' masih tertera pada kad pengenalan beliau. Beliau telah mengemukakan bukti berkenaan pertukaran agamanya dan memohon JPN untuk memadamkan perkataan 'Islam' pada Kad Pengenalan tersebut. Walau bagaimanapun, JPN telah meminta perayu untuk mengemukakan sijil atau perintah daripada Mahkamah Syariah. Secara ringkasnya, prosedur permohonan penukaran status agama di Jabatan Pendaftaran Negara memerlukan pengesahan daripada pihak Mahkamah Syariah.

Pihak responden bergantung kepada Perenggan (cc) (xiii) Perkara 4 yang menyatakan Ketua Pengarah adalah berhak untuk meminta maklumat tambahan daripada seseorang yang memohon untuk pertukaran nama di bawah Perkara 14. Oleh itu, tiada apa-apa yang menyalahi undang-undang bagi tindakan Ketua Pengarah untuk meminta perayu mengemukakan sijil daripada Mahkamah Syariah. Walau bagaimanapun, peguamcara bagi perayu menghujahkan bahawa per 4 (cc) (xiii) hanya memberikan Ketua Pengarah untuk meminta maklumat berkenaan dengan butir-butir yang telah dikemukakan oleh perayu. Oleh itu, Ketua Pengarah berhak meminta perayu untuk mengemukakan sijil pembaptisan untuk menunjukkan beliau adalah sebenarnya seorang yang beragama

Kristian. Peguamcara bagi perayu menegaskan bahawa permintaan bagi perintah daripada Mahkamah Syariah adalah tidak sah di bawah Perkara 4 (cc) (xiii).

Hakim Gopal Sri Ram telah menyokong perayu dengan menyatakan bahawa perisytiharan daripada Mahkamah Syariah adalah tidak relevan dan menyebabkan keputusan Ketua Pengarah untuk menolak permintaan perayu menukar agamanya pada kad pengenalannya adalah tidak sah, terbatal dan tidak mempunyai kesan. Keputusan Mahkamah walau bagaimanapun tidak memihak kepada perayu. Keputusan majoriti hakim telah membenarkan tindakan Ketua Pengarah dengan menyatakan bahawa pertukaran agama merupakan persoalan undang-undang Islam yang bukan di bawah bidangkuasa JPN. Ini tidak membolehkan Ketua Pengarah dengan sendirinya membuat keputusan untuk menukarkan agama perayu kepada bukan Islam.

Sungguhpun isu kebebasan beragama di dalam Artikel 11 Perlembagaan Persekutuan telah dihuraikan sewajarnya dengan memihak kepada kepentingan agama Islam di dalam Mahkamah Tinggi, adalah menjadi kerisauan sekiranya isu teknikal diperangkat Mahkamah Rayuan ini diberi pandangan berbeza di Mahkamah Persekutuan kelak.

Penutup

Berdasarkan berbincangan di atas, ia menunjukkan terdapat beberapa kelemahan peruntukan undang-undang dan ketidakseragaman prosedur. Ini dapat dirumuskan seperti berikut:

Kesalahan Keluar Agama Islam dan Hukuman

Sememangnya hukuman murtad berdasarkan hudud tidak dilaksanakan di Malaysia. Oleh itu, penggunaan 'kesalahan keluar agama Islam' digunakan kepada sesiapa yang menukar agamanya. Hukuman yang diperuntukkan bagi kesalahan keluar agama Islam adalah dalam bentuk perintah untuk menjalani pemulihan aqidah dan kaunseling. Namun begitu, masih terdapat masalah dari aspek penguatkuasaan, seperti menghantar ke pusat pemulihan aqidah. Setakat ini hanya ada satu pusat pemulihan aqidah yang beroperasi sepenuhnya iaitu di Ulu Yam, Selangor, manakala terdapat satu pusat yang sepatutnya beroperasi tetapi belum diwartakan, iaitu di Jelebu Negeri Sembilan.

Dicadangkan penambahan pusat pemulihan aqidah di setiap negeri dan modul perlaksanaan pemulihan digubal oleh wakil dari semua pusat pemulihan aqidah ini. Selain itu, ia perlu diperbaiki dari masa ke semasa. Lebih utama lagi adalah ia akan menjadi amat baik jika terdapat strategi pencegahan pencemaran aqidah seperti penubuhan jabatan atau unit untuk maksud sedemikian. Misalnya, Selangor dan Negeri Sembilan telah membuka langkah pro-aktif dengan menubuhkan satu Unit Pencegahan Penyelewengan Aqidah dengan bermatlamatkan untuk memelihara dan mempertahankan aqidah umat Islam. Penulis juga melihat kepada keperluan pentafsiran atau pentakrifan keluar agama Islam berdasarkan keadaan semasa dan masyarakat Malaysia dibuat oleh pihak berautoriti seperti Mufti, Jawatankuasa Fatwa Negeri atau Majlis Fatwa

Kebangsaan. Ini akan membantu pihak mahkamah untuk memutuskan sesuatu perkara berkaitan dengan kesalahan keluar agama Islam ini.

Prosedur Permohonan Pengisyiharan Status Agama

Sekali lagi, istilah permohonan murtad tidak digunakan. Ini adalah kerana mahkamah Syariah tidak mengisyiharkan seseorang itu murtad, tetapi membuat perintah status agama seseorang. Mahkamah Syariah memerlukan pandangan dari Jabatan Mufti untuk menentukan status agama seseorang. Oleh itu, kerjasama dua badan ini amat perlu bagi memastikan isu keluar agama Islam ini dapat diselesaikan dengan baik. Dari aspek prosedur permohonan keluar agama, ia melibatkan dua institusi iaitu Mahkamah Syariah dan JPN, dan terdapat ketidakseragaman prosedur di antara negeri. Penulis berpandangan bahawa kes seumpama ini patut dimulakan dengan permohonan disokong oleh afidavit seperti mana yang diamalkan di Negeri Sembilan. Dicadangkan agar peruntukan prosedur ini diseragamkan di setiap negeri dan diwartakan di negeri yang belum mempunyai prosedur berkenaan.

Undang-undang dan prosedur berkaitan kesalahan dan permohonan keluar agama Islam yang tidak konsisten di negara ini menggambarkan betapa kompleksnya isu ini untuk mencapai keseragaman. Impak yang diberikan oleh Artikel 11 Perlembagaan Persekutuan adalah cukup kuat sekali terutamanya dalam mempertikaikan bahawa seseorang Muslim bebas memilih untuk keluar daripada agamanya, suatu hak yang secara literalnya diberi oleh perlembagaan dan Perisyiharan Hak Asasi Manusia Sejagat (UDHR). Sungguhpun keputusan di dalam kebanyakan mahkamah sivil menegaskan dengan jelasnya bahawa Mahkamah Sivil tidak mempunyai bidang kuasa menentukan perkara mengenai keluar agama, masih terdapat cubaan-cubaan yang ingin menduga bidang kuasa tersebut dari segenap aspek mungkin. Walaupun Mahkamah Rayuan di dalam kes Lina Joy telah memberikan nafas lega kepada umat Islam dengan memberikan kemenangan kepada kedudukan maruah agama Islam di negara ini, perlulah diingat bahawa kemenangan tersebut adalah hasil daripada beberapa siri perbicaraan yang sengit. Dunia perundungan negara kini sedang menantikan pula natijahnya terhadap kedudukan isu ini sekiranya kes ini dibawa dan diputuskan oleh mahkamah yang lebih tinggi, sekaligus mengingatkan kerapuhan dan kegentingan situasi yang sedia ada.

Sememangnya isu pencemaran aqidah di Malaysia hendaklah diberikan perhatian yang serius oleh semua pihak. Ini termasuk penambahbaikan peruntukan undang-undang sedia ada dan langkah-langkah pencegahan yang sepatutnya dilaksanakan. Sesungguhnya setiap individu Muslim dan institusi-institusi Islam mempunyai tanggungjawab untuk menjaga aqidah umat Islam.