

Dr. Siti Kotijah, S.H, M.H.

KONSEP HAK GUGAT MASYARAKAT HUKUM ADAT

**Sebuah Gagasan Dari Permasalahan
Pertambangan Batubara**



Perpustakaan Nasional : Katalog Dalam Terbitan (KDT)

Kotijah, Siti

Konsep Hak Gugat Masyarakat Hukum Adat: Sebuah Gagasan Dari
Permasalahan Pertambangan Batubara / Siti Kotijah

-Ed.1-cet.1-Samarinda: TAKA Press, 2018

xxiv,408 hlm, 14x20,5cm

ISBN: 978-602-51280-0-4

Halaman 2018, pada penulis

Dilarang mengutip sebagian atau seluruh isi buku ini dengan cara
apa pun, termasuk dengan cara penggunaan mesin fotokopi, tanpa
izin dari penerbit

Dr. Siti Kotijah, S.H., M.H.

Terbitan ke-1, Januari 2018

Ditertbitkan pada TAKA Press

Kontak: Gugat Media / Hp. 0857 1215 8655

Alamat: Perumahan Citra Gading Blok B5 No.18,

Samarinda, Kalimantan Timur, Samarinda 75115

Telepon: 0857 1215 8655

Email: kotijahsiti@gmail.com

DAFTAR ISI

| | |
|---|-----------|
| HALAMAN JUDUL | i |
| KATA PENGANTAR | vi |
| PRAKATA | x |
| DAFTAR ISI | xvii |
| DAFTAR TABEL | xxi |
| DAFTAR GAMBAR | xxiii |
| | |
| BAB I. PENDAHULUAN | 01 |
| 1.1 Latar Belakang | 01 |
| 1.2 Kerangka Konseptual | 33 |
| | |
| BAB II. MASYARAKAT HUKUM ADAT DALAM PERTAMBANGAN BATUBARA | |
| 2.1 Kewajiban Negara dan Hak Warga Negara Atas Lingkungan yang Baik dan Sehat..... | 46 |
| 2.1.1 Filosofi Hak Atas Lingkungan yang Baik & Sehat.. | 46 |
| 2.1.2 Kewajiban Negara dan Warga Negara Atas Lingkungan yang Baik dan Sehat..... | 80 |
| 2.2 Hakekat Hak Gugat Masyarakat Hukum Adat dalam Pertambangan Batubara..... | 90 |
| 2.2.1 Hak Gugat Pada Masyarakat Hukum Adat dalam Pertambangan Batubara..... | 114 |
| 2.2.2 Kepentingan Hak Gugat Masyarakat Hukum Adat dalam Pertambangan Batubara..... | 120 |
| 2.2.3 Hubungan Hukum Hak Gugat pada Masyarakat Hukum Adat dalam Pertambangan Batubara..... | 127 |
| 2.2.4 ganti Rugi Masyarakat Hukum Adat dalam Pertambangan Batubara..... | 135 |

| | |
|--|------------|
| BAB III. ADAT YANG DAPAT MELAKUKAN HAK GUGAT MASYARAKAT HUKUM ADAT..... | 142 |
| 3.1 Karakteristik Masyarakat Hukum Adat dalam Pertambangan Batubara..... | 142 |
| 3.1.1 Sekelompok Orang..... | 142 |
| 3.1.2 Tunduk Pada Suatu Tata Tertib..... | 144 |
| 3.1.3 Mempunyai Harta Sendiri Baik yang Berupa Materiil maupun Immaterial..... | 150 |
| 3.1.4 Mempunyai Wilayah..... | 170 |
| 3.1.5 Tidak Ada Niat Untuk Membubarkan Diri..... | 170 |
| 3.1.6 Hubungan Antara Lingkungan dan Masyarakat Hukum Adat Tidak Terpisahkan (Holistik)..... | 180 |
| 3.2 Hak-Hak Masyarakat Hukum Adat dan Pengakuannya..... | 180 |
| 3.2.1 Hak-Hak Masyarakat Hukum Adat..... | 180 |
| 3.2.2 Pengakuan Internasional Masyarakat Hukum Adat..... | 207 |
| 3.2.3 Pengakuan Nasional Masyarakat Hukum Adat.... | 210 |
| 3.2.4 Pengakuan Masyarakat Hukum Adat melalui Putusan Mahkamah Konstitusi..... | 210 |
| 3.2.5 Pengakuan Masyarakat Hukum Adat melalui Peraturan Daerah..... | 220 |
| 3.3 Pengaturan Masyarakat Hukum Adat di Philipina..... | 230 |
| 3.3.1 Sistem Hukum Terhadap Pengakuan Masyarakat Hukum Adat..... | 240 |
| 3.3.2 Hak-Hak Masyarakat Hukum Adat | 243 |
| 3.3.3 Komisi Nasional Masyarakat Hukum Adat | 250 |
| 3.3.4 Penyelesaian Sengketa Masyarakat Hukum Adat | 250 |

| | |
|--|-----|
| 3.3.5 Persamaan dan Perbedaan Pengaturan Masyarakat Hukum Adat dalam Pertambangan Batubara di Negara Indonesia dan Philipina | 258 |
|--|-----|

BAB IV. IMPLEMENTASI HAK GUGAT MASYARAKAT HUKUM ADAT DALAM PERTAMBANGAN BATUBARA 262

| | |
|--|-----|
| 4.1 Putusan Mahkamah Konstitusi yang Mengakui <i>Legal Standing</i> Masyarakat Hukum Adat..... | 262 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| 4.1.1 Putusan Nomor 010/PUU-1/2003 Perihal Putusan Pengujian Undang-Undang Nomor 11 Tahun 2003 tentang Perubahan Atas Undang-Undang Nomor 53 Tahun 1999 tentang Pembentukan Kabupaten Pelalawan, Kabupaten Rokan Hulu, Kabupaten Rokan Hilir, Kabupaten Siak, Kabupaten Karimun, Kabupaten Natuna, Kabupaten Kuantan Singingi, dan Kota Batam... | 264 |
|--|-----|

| | |
|---|-----|
| 4.1.2 Putusan Nomor 31/PUU-V/2007 Perihal Pengujian Undang-Undang Nomor 31 Tahun 2007 tentang Pembentukan Kota Tual Di Provinsi Maluku..... | 266 |
|---|-----|

| | |
|--|-----|
| 4.1.3 Putusan Nomor 6/PUU-VI/2008 Perihal Pengujian Undang-Undang Nomor 51 Tahun 1999 tentang Pembentukan Kabupaten Buol, Kabupaten Morowali, dan Kabupaten Banggai Kepulauan..... | 272 |
|--|-----|

| | |
|--|-----|
| 4.1.4 Putusan Nomor 35/PUU-X/2012 tentang Perihal Pengujian Undang-Undang Nomor 41 Tahun 1999 tentang Kehutanan..... | 274 |
|--|-----|

| | |
|--|----|
| 4.1.5 Putusan Nomor Nomor 25/PUU-VIII/2010 tentang Perihal Pengujian Undang-Undang Nomor 4 Tahun 2009 tentang Mineral dan Batubara..... | 25 |
| 4.1.6 Putusan Nomor 10/PUU-XII/2014 tentang Perihal Pengujian Undang-Undang Nomor 4 Tahun 2009 tentang Mineral dan Batubara..... | 25 |
| 4.2 <i>Ius Constituendum</i> pada Masyarakat Hukum Adat dalam Pertambangan Batubara..... | 25 |
| 4.2.1 Konsep Hak Gugat Masyarakat Hukum Adat..... | 25 |
| 4.2.2 Prinsip <i>Free and Prior Inform Concern</i> | 30 |
| BAB V. PENUTUP | |
| 5.1 Kesimpulan | 31 |
| 5.2 Saran | 31 |
| DAFTAR PUSTAKA | 31 |
| BIODATA PENULIS | 33 |
| GLOSARIUM | 33 |
| INDEX | 34 |

DAFTAR TABEL

| | | |
|----------|--|-----|
| Tabel 01 | Macam-Macam Dampak Dalam Pertambangan Batubara | 01 |
| Tabel 02 | Kelemahan Pasal 145 Undang-Undang Nomor 4 Tahun 2009 tentang Pertambangan Mineral dan Batubara | 16 |
| Tabel 03 | Argumentasi Pengembangan Hak Gugat Masyarakat Hukum Adat..... | 25 |
| Tabel 04 | Hak Gugat Lingkungan Pada Undang- Undang Perlindungan dan Pengelolaan Lingkungan Hidup..... | 27 |
| Tabel 05 | Tugas dan Wewenang Pemerintah dan Pemerintah Daerah Terkait dengan Masyarakat Hukum Adat Undang-Undang Perlindungan dan Pengelolaan Lingkungan Hidup..... | 61 |
| Tabel 06 | Prinsip-Prinsip Penataan dan Penegakan Hukum Lingkungan..... | 64 |
| Tabel 07 | Perbandingan Hak Gugat Masyarakat Hukum Adat dan Hak Gugat masyarakat (Pasal 90) UUPPLH)..... | 96 |
| Tabel 08 | Perluasan Konsep Hak Gugat yang ada di UUPPLH..... | 97 |
| Tabel 09 | Pengaturan Macam-Macam Hak Gugat Menurut Keputusan Ketua Mahkamah Agung Nomor 36/KMA/SK/II/2013 tentang Pemberlakuan Pedoman Perkara Lingkungan Hidup..... | 107 |
| Tabel 10 | Pemohon Masyarakat Hukum Adat dalam Perkara Mahkamah Konstitusi..... | 190 |

| | | |
|----------|--|----|
| Tabel 11 | Peraturan Daerah Terkait Lembaga Adat..... | 25 |
| Tabel 12 | Kewajiban Negara Terhadap Pengakuan Hak-Hak Masyarakat Hukum Adat Dalam Beberapa Peraturan Perundang-Undang..... | 27 |
| Tabel 13 | Pengakuan dan Perlindungan Terhadap <i>Indigenous People</i> dengan Lingkungan Hidup..... | 29 |
| Tabel 14 | Pengakuan Secara Nasional Dalam Beberapa Peraturan Perundang-Undangan Masyarakat Hukum Adat..... | 31 |
| Tabel 15 | Daftar Putusan Mahkamah Konstitusi yang Terkait Masyarakat Hukum Adat..... | 33 |
| Tabel 16 | Perbedaan Syarat/Ukuran Pengakuan Terhadap Masyarakat Hukum Adat..... | 35 |
| Tabel 17 | Beberapa Kendala Masyarakat Hukum Untuk Mengajukan Hak Gugat..... | 39 |
| Tabel 18 | Subtansi Pengaturan Rancangan Undang-Undang Pengakuan dan Perlindungan Hak Masyarakat Hukum Adat..... | 41 |

DAFTAR LAMPIRAN

| | |
|-------------|---|
| Lampiran 1 | Daftar Putusan Mahkamah Konstitusi |
| Lampiran 2 | Peraturan Daerah Kabupaten Sukoharjo dan Kabupaten Boyolali |
| Lampiran 3 | Undang-Undang No. 13 Tahun 2006 |
| Lampiran 4 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 5 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 6 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 7 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 8 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 9 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 10 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 11 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 12 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 13 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 14 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 15 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 16 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 17 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 18 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 19 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 20 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 21 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 22 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 23 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 24 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 25 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 26 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 27 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 28 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 29 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 30 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 31 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 32 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 33 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 34 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 35 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 36 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 37 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 38 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 39 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 40 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 41 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 42 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 43 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 44 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 45 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 46 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 47 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 48 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |
| Lampiran 49 | Undang-Undang No. 31 Tahun 2004 |
| Lampiran 50 | Undang-Undang No. 39 Tahun 1999 |

DAFTAR GAMBAR

| | | |
|----------------|---|-----|
| Gambar Peta 01 | Peta Pertambangan di Indonesia..... | 02 |
| Gambar Peta 02 | Peta Penyebaran Batubara dan Cadangan Sumber Daya Batubara di Indonesia Tahun 2011..... | 02 |
| Gambar Peta 03 | Target Pemanfaatan Batubara..... | 03 |
| Gambar Peta 04 | Peruntukan Batubara..... | 03 |
| Gambar Peta 05 | IUP Batubara di Kabupaten Kutai Kertanegara..... | 06 |
| Gambar Peta 06 | Peta Wilayah Kuasa Pertambangan Batubara Kota Samarinda..... | 07 |
| Gambar Peta 07 | Peta Sebaran Tambang Mineral dan Batubara dan Blok Migas di Indonesia..... | 07 |
| Gambar Peta 08 | Daya Rusak pertambangan Batubara Pada Masyarakat Hukum Adat..... | 10 |
| Gambar Peta 09 | Konsep Kewajiban Negara dan Hak Warga Negara Dalam Hak Atas Lingkungan yang Baik dan Sehat..... | 69 |
| Gambar Peta 10 | Konsep Hak Gugat Masyarakat..... | 94 |
| Gambar Peta 11 | Hubungan Hukum Hak Gugat Pada Masyarakat Hukum Adat..... | 128 |
| Gambar Peta 12 | Pembagian Perikatan dalam Perbuatan Melanggar Hukum di Hukum Perdata..... | 130 |

KONSEP HAK GUGAT MASYARAKAT HUKUM ADAT

Sebuah Gagasan Dari Permasalahan Pertambangan Batubara

Dr. Siti Kotijah, S.H, M.H.

Hak atas lingkungan yang baik dan sehat menjadi kebutuhan setiap manusia, termasuk masyarakat hukum adat. Pada konteks ini gagasan lahir hak gugat masyarakat hukum adat lahir dari permasalahan yang ditimbulkan dari dampak pertambangan batubara. Potensi pertambangan batubara di Indonesia sangat besar dan dapat dimanfaatkan untuk mencapai tujuan negara yaitu meningkatkan kesejahteraan dan kemakmuran bagi seluruh rakyat Indonesia yang di dalamnya termasuk masyarakat hukum adat.

Pemanfaatan usaha pertambangan batubara memiliki dampak positif maupun negatif. Dampak positif pertambangan batubara antara lain: meningkat pendapat daerah dan devisa negara, membuka lapangan kerja, alih teknologi, pertumbuhan ekonomi, perdagangan disekitar tambang dan lain-lainnya. Pertambangan batubara yang sifatnya *high cost, high technology, high risk*, berpotensi menghasilkan dampak negatif berupa: pencemaran dan kerusakan lingkungan hidup, baik secara ekologis, sosial dan ekonomis, termasuk dampak negatif terhadap wilayah masyarakat hukum adat berupa hilang tata kelola kawasan, mata pencarian, budaya dan keturunannya.

TAKA  **Press**
SAMARINDA
Hp.08126333354
E-mail. takapress77@gmail.com

ISBN : 978-602-51280-0-4



Dr. Siti Kotijah, S.H, M.H.

**KONSEP HAK GUGAT
MASYARAKAT HUKUM
ADAT**

**Sebuah Gagasan Dari Permasalahan
Pertambangan Batubara**