

Dr. Nurjannah S, SH.,MH
Prof. Dr. Khudzaifah Dimyati, SH.,M.Hum
Prof. Dr. Bambang Setiaji
Dr. Muh. Mu'inudinillah Basri, MA., Lc.

HUKUM DAN PERBANKAN SYARIAH

Dinamika, Konstruksi Paradigma Pembaharuan Hukum Islam di Indonesia



HUKUM DAN PERBANKAN SYARIAH

*Dinamika, Konstruksi Paradigma
Pembaharuan Hukum Islam di Indonesia*

Dr. Nurjannah S., SH., M.H.

Prof. Dr. Khudzaifah Dimiyati, S.H., M.Hum.

Prof. Dr. Bambang Setiaji

Dr. Muh. Mu'inudinillah Basri, Lc., M.A.



HUKUM DAN PERBANKAN SYARIAH

Dinamika, Konstruksi Paradigma Pembaharuan

Hukum Islam di Indonesia

Penulis

Dr. Nurjannah S., S.H., M.H.

Prof. Dr. Khudzaifah Dimiyati, S.H., M.Hum.

Prof. Dr. Bambang Setiaji

Dr. Muh. Mu'inudinillah Basri, Lc., M.A.

Editor

Sirajul Yani, S.Pd.I, M.H.

Indra Jaya, S.H.

Layouter

Ali Himawan

Desain Cover

Amirul Ihsan

ISBN: 978-602-361-284-0

Cetakan 1, Februari 2020

Copyright©2020

Hak cipta pada penulis dan dilindungi undang-undang

Penerbit

Muhammadiyah University Press

Universitas Muhammadiyah Surakarta

Gedung I Lantai 1

Jl. A Yani Tromol Pos 1 Pabelan Kartasura Surakarta 57102

Jawa Tengah - Indonesia

Telp : (0271) 717417 Ext. 2172

Email : mupress@ums.ac.id

KATA PENGANTAR

Assalamu'alaikum Warahmatullahi Wabarakatuh,

Alhamdulillah Rabbil'alamin, Wa shallallahu wa sallam 'ala Nabiyina Muhammadin, Wa 'ala alihi wa shahbihi ajma'in, Amma Ba'du.

Ijinkan penulis untuk mengkaji hukum pada perbankan Islam di Indonesia, dengan segala dinamisasi dan permasalahannya. Materi ini dimulai dari saat penulis mengikuti perkuliahan Program Doktor Ilmu Hukum pada Program Pascasarjana Universitas Muhammadiyah Surakarta tahun 2015. Sebelumnya penulis mengkaji tentang Surat Berharga Syariah Negara dalam bentuk tesis dan artikel ilmiah, dari aspek hukum positif dan hukum Islam. Adapun materi tentang perbankan syariah ini menjadi materi yang penting untuk diangkat dan diulas, karena berangkat dari fakta empiris dan paradigmatic.

Aspek empiris terhadap Asumsi belum syar'inya bank syariah di Indonesia, ditengarai dengan masih adanya *riba*, dan *dzolim* pada obyek fundamental kesyariahannya. Terdiri dari aspek kelembagaan, jenis kegiatan usaha, akad dan transaksi, serta kepatuhan syariah (*syariah compliance*). Asumsi tersebut, ditandai dengan adanya dualisme kelembagaan dalam pendirian bank syariah yaitu pada *spin of system* dan konversi, terdapat kegiatan usaha non riil yang dilakukan dan melanggar hukum positif dan kaidah *muamalah*. Akad *murabahah*, akad *mudharabah/musyarakah* (kemitraan dengan bagi hasil dan bagi rugi), akad Gadai (*Rahn Tsjili*) yang masih meninggalkan persoalan ketidak syar'iannya. Kepatuhan syariah oleh entitas pengemban hukum praktis perbankan, berupa rendahnya pengetahuan dan pemahaman terhadap kaidah-kaidah *muamalah maliyah* serta peran Dewan Pengawas Syariah yang belum maksimal. Persoalan di atas tidak cukup diselesaikan dengan harmonisasi norma hukum positif dan hukum Islam, akan tetapi diperlukan integrasi-interkoneksi paradigma hukumnya. Integrasi-interkoneksi, dengan menempatkan kembali

pemahaman teks dan konteks muamalah perbankan kepada keadaan yang sebenarnya dan seharusnya menurut Al-Qur'an dan As-Sunnah melalui paradigma *tajdid*.

Penulisan buku ini, merupakan bagian dari naskah Desertasi dan merupakan upaya ilmiah untuk menemukan pergeseran pengetahuan dan pemahaman bidang *muamalah* kontemporer, sebagai akibat dari kontaminasi tertentu dari pemahaman aturan dan kaidah Islam oleh manusia. Aturan dan kaidah Islam tidak pernah berubah, akan tetapi manusialah yang berubah pemahamannya dari zaman ke zaman, sehingga diperlukan upaya pemurnian sekaligus pembaharuan terhadapnya melalui paradigma *tajdid*.

Ucapan terimakasih dan do'a kepada Prof. Dr. Khudzaifah Dimiyati, S.H., M.Hum., selaku promotor utama, Prof. Dr. Bambang Setiaji, selaku Ko. Promotor II, Dr. Muh. Mu'inudinillah Basri, M.A., selaku Ko. Promotor II, yang telah memberikan bimbingan, masukan dan saran sesuai dengan kepakarannya, terhadap penulisan naskah Desertasi yang diterbitkan menjadi buku ini. Bapak ibu dosen program Doktor Ilmu Hukum Sekolah Pascasarjana Universitas Muhammadiyah Surakarta, yang telah menebarkan ilmunya kepada penulis. Terimakasih yang tak terhingga kepada bapak, Prof. Harun, Prof. Musa Asy'arie, Prof. Dr. Aidul Fitriyadi Azhari, Dr. Nurhadiantomo, Dr. Sidharta, Dr. Bernard L. Tanya, Dr. Kelik Wardiono, S.H., M.H., Prof. Satya Arinanto, Prof. Marsudi. Semoga Allah membalas dengan setimpal, setiap kebaikan dan ilmu yang beliau berikan.

Untuk keluargaku tercinta, suami dan imamku "Indra Jaya Husaind, S.H., Anakku tersayang "Nanu" (Keanu Mahkamah Justisia) yang selalu menyemangati dalam setiap keputusan yang muncul. Semoga Allah selalu melindungi kita dalam rahmat dan rahim-Nya. Buat ayah tercinta (H. Saruji Anwar) dan ibundaku (Hj. Nursian Timbing) semoga saya selalu bisa membuatmu bangga dan bahagia dunia wal akhirah. Terimakasih dan do'a kepada mertua tercinta Husain Daris, S.Pd Allahuyarham, dan Ibu Maemunah. Saudara/saudariku tercinta Kak Shanti Ta'ziah, S.Pd. dan Kak Jufrie, S.Si., M.M., Kak Sri Murni, S.Pd., dan Kak Sariwiyono (Sertu), Adinda Sirajul Yani, S.Pd.I., M.H., dan dik Sulistyawati, S.Pd. Terimakasih atas doa dan *support* kalian semua, serta keponakanku tersayang Cikal Aura Fortuna,

Gagas Anugrah Tahta, Gealova Cahya Qonita, Ghaizan Muzayya Wafi, Taimiyah Siroj, Al-Hafidz Abdurrahman Siroj, dan semua pihak yang tidak dapat disebutkan satu per satu. *Jazakumullahu khairon katsiran.*

Semoga buku Ini bermanfaat bagi setiap orang, baik mahasiswa S1, S2 dan S3, akademisi, praktisi dan lainnya. Serta menjadi amal jariyah bagi penulis. Akhir kata, kritik dan saran dari pembaca selalu diterima dengan terbuka.

Wallahu Waliyyuttaufiq.

Wassalamu'alaikum, Warahmatullahi, Wabarakatuh.

Surakarta-Mataram, Januari 2020

Penulis

DAFTAR ISI

KATA PENGANTAR.....	iii
DAFTAR ISI	vi
DAFTAR TABEL.....	viii
DAFTAR GAMBAR.....	ix

BAB I

PENDAHULUAN.....	1
A. Latar Belakang Pemikiran	1
B. Kerangka Konseptual.....	13

BAB II

AKOMODASI NILAI-NILAI ISLAM DALAM SISTEM HUKUM DI INDONESIA	25
A. Dinamika Syariat Islam dalam Sejarah Hukum Indonesia.....	25
B. Legalisasi Nilai-Nilai Islam dalam Sistem Hukum Positif.....	31
C. Akomodasi Syariat Islam dalam Dinamika Hukum Perbankan	36

BAB III

RELASI ISLAM DAN NEGARA DALAM KONSTRUKSI HUKUM PERBANKAN SYARIAH.....	43
A. Konstruksi dan Paradigma Perbankan Syariah.....	43
B. Relasi Islam dan Negara dalam Dinamika Hukum Perbankan	48
C. Teori Hukum dan Integrasinya dalam Perbankan Syariah	56

BAB IV

HUKUM PERBANKAN SYARIAH SEBAGAI DASAR PENDIRIAN BANK UMUM DAN BANK PEMBANGUNAN DAERAH (BPD) SYARIAH.....	63
A. Gambaran Umum Bank Syariah di Indonesia	63
B. Karakteristik Norma Hukum Perbankan Syariah	92

C. Problematika Hukum pada Perbankan Syariah	122
--	-----

BAB V

KONSTRUKSI HUKUM PERBANKAN SYARIAH BERBASIS PARADIGMA TAJDID HUKUM ISLAM.....	159
--	------------

A. Konsep dan Konstruksi Hukum Perbankan Syariah.....	159
---	-----

B. Paradigma Pembaruan Hukum Islam (<i>Tajdid</i>) di bidang Muamalah	173
--	-----

C. Kaidah-kaidah Muamalah sebagai Dasar Hukum Perbankan Syariah.....	196
---	-----

BAB VI

PENUTUP	205
----------------------	------------

A. KESIMPULAN.....	205
--------------------	-----

B. SARAN/REKOMENDASI	208
----------------------------	-----

DAFTAR PUSTAKA	210
----------------------	-----

DAFTAR SINGKATAN YANG DIGUNAKAN.....	229
--------------------------------------	-----

GLOSARIUM	231
-----------------	-----

TENTANG PENULIS	236
-----------------------	-----