

DISERTASI

ASAS MENS REA SEBAGAI DASAR DIVERSI DALAM SISTEM
PERADILAN PIDANA ANAK BERBASIS KEADILAN RESTORATIF

(*Principles of Mens Reas Diversion Basis In The Child Criminal
System Restorative Justice Based*)



OLEH :

NUR CHASANAH
NIM : 13314100379

PROGRAM STUDI DOKTOR ILMU HUKUM
FAKULTAS HUKUM
UNIVERSITAS 17 AGUSTUS 1945 SURABAYA
2021

DISERTASI

ASAS MENS REA
SEBAGAI DASAR DIVERSI
DALAM SISTEM PERADILAN PIDANA ANAK
BERBASIS KEADILAN RESTORATIF

*(Principles Of Mens Reas Diversion Basis
In The Child Criminal System
Restorative Justice Based)*



Oleh
NUR CHASANAH
NIM: 13314100379

PROGRAM STUDI DOKTOR ILMU HUKUM
FAKULTAS HUKUM
UNIVERSITAS 17 AGUSTUS 1945 SURABAYA
2021

DISERTASI
ASAS MENS REA
SEBAGAI DASAR DIVERSI
DALAM SISTEM PERADILAN PIDANA ANAK
BERBASIS KEADILAN RESTORATIF

*(Principles Of Mens Reas Diversion Basis
In The Child Criminal System
Restorative Justice Based)*

Oleh
NUR CHASANAH
NIM: 13314100379

PROGRAM STUDI DOKTOR ILMU HUKUM
FAKULTAS HUKUM
UNIVERSITAS 17 AGUSTUS 1945 SURABAYA

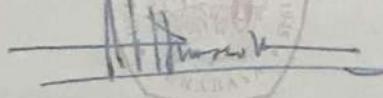
2021

DISERTASI

**ASAS MENS REA SEBAGAI DASAR DIVERSI DALAM SISTEM
PERADILAN PIDANA ANAK BERBASIS
KEADILAN RESTORATIF**

*(Principles Of Mens Rea As Diversion Basis
In The Child Criminal System Restorative Justice Based)*

Promotor :
Prof. Dr. Arif Darmawan, SU



Co Promotor :
Dr. Otto Yudianto, S.H., M.Hum.

Oleh :
NUR CHASANAH
NIM. 13314100379

**PROGRAM STUDI DOKTOR ILMU HUKUM
FAKULTAS HUKUM
UNIVERSITAS 17 AGUSTUS 1945 SURABAYA
2021**

**ASAS MENS REA SEBAGAI DASAR DIVERSI DALAM SISTEM
PERADILAN PIDANA ANAK BERBASIS
KEADILAN RESTORATIF**

*(Principles Of Mens Rea As Diversion Basis
In The Child Criminal System Restorative Justice Based)*

Oleh :

NUR CHASANAH
NIM. 13314100379

Disusun Untuk Ujian Terbuka
Pada Program Studi Doktor Ilmu Hukum
Fakultas Hukum Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya

Telah disetujui Untuk Diuji
Pada Tanggal 21 Juli 2021

Prof. Dr. Arif Darmawan, SU

Promotor

Dr. Otto Yudianto, S.H., M.Hum

Ko. Promotor

Mengetahui Ketua Program Doktor Ilmu Hukum

Dr. Hj Endang Prasetyawati, S.H., M.Hum

Dr. Hj Endang Prasetyawati, S.H., M.Hum

**ASAS MENS REA SEBAGAI DASAR DIVERSI DALAM SISTEM
PERADILAN PIDANA ANAK BERBASIS
KEADILAN RESTORATIF**

*(Principles Of Mens Rea As Diversion Basis
In The Child Criminal System Restorative Justice Based)*

Oleh :

NUR CHASANAH

NIM. 13314100379

Disusun Untuk Ujian Terbuka
Pada Program Studi Doktor Ilmu Hukum
Fakultas Hukum Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya

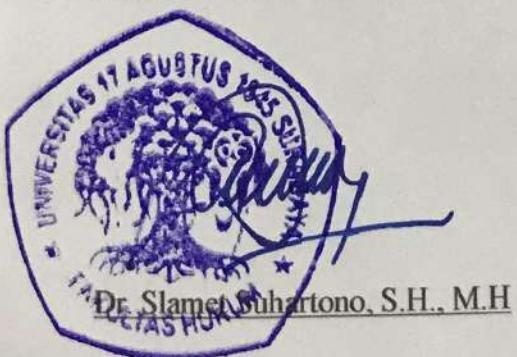
Telah disetujui Untuk Diuji
Pada Tanggal 21 Juli 2021

Prof. Dr. Arif Darmawan, SU
Promotor

Dr. Otto Yudianto, S.H., M.Hum
Ko. Promotor

Mengetahui,

Mengetahui :
Dekan Fakultas Hukum



Mengesahkan :
Ketua Program Doktor Ilmu Hukum

Dr. Hj Endang Prasetyawati, S.H., M.Hum

**ASAS MENS REA SEBAGAI DASAR DIVERSI DALAM SISTEM
PERADILAN PIDANA ANAK BERBASIS
KEADILAN RESTORATIF**

*(Principles Of Mens Rea As Diversion Basis
In The Child Criminal System Restorative Justice Based)*

Oleh :

NUR CHASANAH

NIM. 13314100379

Disertasi ini telah diuji direvisi dan telah diuji pada ujian terbuka

Pada Program Studi Doktor Ilmu Hukum

Fakultas Hukum Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya

Pada Hari selasa 17 juli 2021

Tim Penguji :

Prof. Dr. Mulyanto Nugroho, MM., CMA., CPA

Dr. Slamet Suhartono, S.H., M.H.

Prof. Dr. Arif Darmawan, SU

Dr. Otto Yudianto, S.H., M.Hum

Prof. Dr. Made Warka, S.H., M.Hum

Dr. Krisnadi Nasution, S.H., M.H.

Dr. Hj Endang Prasetyawati, S.H., M.Hum

Prof. Dr. I. Budi Kagramanto, S.H., M.H., M.M

Dr. Irit Suseno, S.H., M.H

Dr. IGN Anom Maruta, M.M.

SURAT PERNYATAAN ORISINALITAS DISERTASI

Saya yang bertanda tangan dibawah ini :

Nama : NUR CHASANAH
NIM : 13314100379
Program : Doktor Hukum Fakultas Hukum Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya

ASAS MENS REA SEBAGAI DASAR DIVERSI DALAM SISTEM PERADILAN PIDANA ANAK BERBASIS KEADILAN RESTORATIF

Adalah hasil karya sendiri dan bukan "duplikasi" dari karya orang lain. Sepengetahuan saya, di dalam naskah disertasi ini tidak terdapat karya ilmiah yang pernah diajukan oleh orang lain untuk memperoleh gelar akademik di suatu perguruan tinggi, dan tidak dapat karya atau pendapat yang pernah ditulis atau diterbitkan oleh orang lain, kecuali yang secara tertulis dikutip dalam naskah ini dan disebutkan dalam sumber kutipan dan daftar bacaan.

Apabila ternyata didalam naskah disertasi ini dapat dibuktikan terdapat unsur unsur plagiasi, saya bersedia digugurkan dan gelar akademik yang telah saya peroleh (Doktor) dibatalkan, serta proses disesuaikan dengan peraturan perundang-undangan yang berlaku.

Demikian pernyataan ini dibuat, tanpa adanya paksaan dan dipergunakan sebagaimana mestinya.

Surabaya, 21 Juli 2021
Yang menyatakan


Nur Chasanah



LEMBAR PERNYATAAN PERSETUJUAN PUBLIKASI
KARYA ILMIAH UNTUK KEPENTINGAN AKADEMIS

Sebagai sivitas akademik Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya, Saya yang bertanda tangan di bawah ini:

Nama : NUR CHASANAH
NIM : 13314100379
Fakultas : HUKUM
Program Studi : Doktor Hukum Fakultas Hukum Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya
Jenis Karya : DISERTASI

Demi perkembangan ilmu pengetahuan, saya meyujui untuk memberikan kepada Badan Perpustakaan Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya Hak Bebas Royalti Nonekslusif (Nonexclusive Royalty-Free Right), atas karya saya yang berjudul:

ASAS MENS REA SEBAGAI DASAR DIVERSI DALAM SISTEM
PERADILAN PIDANA ANAK BERBASIS KEADILAN RESTORATIF

Dengan Hak Bebas Royalti Nonekslusif (Nonexclusive Royalty-Free Right), Badan Perpustakaan Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya berhak menyimpan, mengalihkan media atau memformatkan, mengolah dalam bentuk pangkalan data (database), merawat, mempublikasikan karya ilmiah saya selama tetap tercantum.

Dibuat di : Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya
Pada Tanggal :

Yang Menyatakan


Nur Chasanah

KATA PENGANTAR

Segala puji dan syukur kepada Tuhan Yang Maha Esa atas segala berkat, pertolongan dan rahmatNya yang begitu besar sehingga Disertasi yang berjudul "Asas Mens Rea Sebagai Dasar Diversi Dalam Sistem Peradilan Pidana Anak Berbasis Keadilan Restoratif" ini dapat diselesaikan dengan baik, sebagai syarat kelulusan Program Doktor Ilmu Hukum di Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya.

Peneliti menyadari bahwa hanya berkat bimbingan, bantuan, semangat dan dukungan doa dari berbagai pihak, akhirnya dapat terselesaikan. Oleh karena itu, pada kesempatan ini perkenankanlah peneliti menyampaikan rasa terima kasih yang sebesar-besarnya Kepada Yang Terhormat :

- Prof. Dr. Arif Darmawan S.U., selaku Promotor yang telah berkenan meluangkan waktunya dengan penuh kesabaran memberikan bimbingan, masukan dan arahan terhadap pelitian Disertasi ini.
- Dr. Otto Yudianto, SH., M.Hum, selaku Ko Promotor yang telah berkenan meluangkan waktunya dengan penuh kesabaran memberikan bimbingan, masukan dan arahan terhadap pelitian Disertasi ini.
- Prof. Dr. Mulyanto Nugroho, MM., CMA., CPA selaku Rektor Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya.
- Dr. Slamet Suhartono, S.H., M.H, selaku Dekan Fakultas Hukum Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya, juga sekaligus selaku dosen penguji pada tahap demi tahap yang telah berkenan meluangkan waktu, dengan penuh kesabaran membimbing dan memberikan masukan terhadap Disertasi ini.
- Dr. Endang Prasetyawati, S.H., M.Hum, selaku Ketua Program Studi Doktor Fakultas Hukum Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya., juga sekaligus selaku dosen penguji pada tahap demi tahap yang telah berkenan meluangkan waktu, dengan penuh kesabaran membimbing dan memberikan masukan terhadap Disertasi ini.
- Prof. Dr. Made Warka, S.H., M.Hum., selaku dosen penguji pada tahap demi tahap yang telah berkenan meluangkan waktu, dengan penuh kesabaran membimbing dan memberikan masukan terhadap Disertasi ini.
- Dr. Krisnandi Nasution, S.H., M.H., selaku dosen penguji pada tahap demi tahap yang telah berkenan meluangkan waktu, dengan penuh kesabaran membimbing dan memberikan masukan terhadap Disertasi ini.
- Prof. Dr. L. Budi Kagramanto, S.H., M.H., M.M., selaku dosen penguji pada tahap demi tahap yang telah berkenan meluangkan waktu, dengan penuh kesabaran membimbing dan memberikan masukan terhadap Disertasi ini.

- Bapak dan Ibu Dosen Program Doktor Ilmu Hukum Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya, yang terhormat : Bapak Prof. Dr. Moh. Isnaini, SH.,MS.; Bapak Prof. Dr. Zudan Arif Fakrulloh,SH.MH.; Bapak Dr. Otto Yudianto,SH.,M.Hum; Ibu Dr. Erny Herlin Setyorini, SH.,M.H.; Bapak Prof. Dr. Nyoman Nurjaya,SH.MH.; Prof. Dr. L. Budi Kagramanto, SH., MH., MM. Bapak Prof. Dr. IBR Supancana,SH.MH.; Bapak Dr. Krisnadi Nasution,SH.,MH., Bapak Dr. Soetanto Soepiadhy,SH.MH.; dan Bapak Dr. Fajar Sugianto,SH.,MH.; yang telah mengajar, memberikan saran, idea serta membagikan ilmu pengetahuan yang sangat bermanfaat dan menjadi inspirasi bagi peneliti.
- Rekan-rekan Mahasiswa program Doktor Fakultas Hukum Angkatan 27 Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya, DR Jeferson Kameo SH., LLM.: DR. Subekti, S.H., M.HUM.; DR. Noenik Soekorini, S.H., M.H.; DR Soeyanto, S.H., M.H., MKn; DR. Rachmat Harjono Tengadi S.H., M.H.; DR. Hendri Yuliwarso S.H., M.H.; H. Tho'if S.H.,MH.; H. Khayatudin S.H., MH.; H. Imam Makhali S.H., M.H.; Sylvia Setjoatmadja S.H., S.E., M.H.; Rachmadi Mulyo SH. MH.; yang telah memberikan semangat dan rasa kekeluargaan selama menempuh proses pendidikan program Doktor Fakultas Hukum Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya.
- Suami Siswahyudi, S.E., dan anak-anak Ilham Nurwahyudi, Siti Roihannah N. dan Yunia Ayu Fauziah yang telah memberikan dukungan dalam doa, kasih sayang, perhatian, kesabaran, serta dukungan moril hingga terselesaikan masa kuliah dan Disertasi ini.
- Ibunda tersayang Ibu Hj Supiyah, beserta seluruh keluarga besar H Muadjir dan Bpk suyono
- Serta semua Bpk Ibu Dosen dan Karyawan Fakultas Hukum Uniska Kediri.,yang selalu mendukung, dan memberikan semangat dalam meyelesaikan Disertasi ini.
- Semua Staff dan Karyawan Doktor Fakultas Hukum Angkatan 27 Universitas 17 Agustus 1945 Surabaya dan semua pihak yang telah banyak membantu dari awal kuliah sehingga dapat yang menyelesaikan Disertasi ini.

Saya menyadari sepenuhnya, bahwa masih banyak kekurangan dalam Disertasi ini, untuk itu segala saran dan kritik yang sifatnya membangun, akan sangat berarti, saya juga berharap Disertasi ini dapat bermanfaat bagi pembaca dan dapat menjadi bahan pertimbangan bagi penelitian selanjutnya.

Surabaya, Juni 2021

ABSTRACT

The background of this research is aimed to respond to the urgent need (urgency) of reforming the Indonesian criminal law. There is an urgent need to reform the Indonesian criminal law in accordance with the Indonesian nation's legal philosophy basis, the *staatsfundamentalnorm*, namely Pancasila as the highest philosophy of law. The principle, the Pancasilashould inspire the rule of mens rea, the criminal law that adhered, the principle of *geen straf zonder schult* and mens rea as rules of criminal law. This understanding of Indonesian criminal law may be used to reform the detrimental criminal justice system (CJS). There has been old idea preventing all of the criminal acts of minors to be convicted based on restorative justice.

Two legal issues to be explored in this research. The legal issues are: 1. Urgency of mens rea as legal rules to function as the legal basis in the Child Criminal Justice System. 2. The concept of legal rules for mens rea as the justification of diversion in the Child Criminal Justice System based on the legal idea of restorative justice.

The method used by this legal research to pursue its objectives are normative legal research. Using all the approaches in the legal research, particularly statutory and case law approach.

With the urgency of the need to reform criminal law above, this study found that the principle of *geen straf zonder schult* can be given a new meaning in accordance with the essential meaning of mens rea, namely the possibility of strict liability and vicarious liability. Mens rea can be viewed as a genus; both the genus of the criminal justice system (SPP) and the juvenile justice system (SPPA) and the genus of the strict and the vicarious liability rules.

Keywords : *Mens Rea, Child Convicted, Diversion, Restorative Justice*