

**PERJANJIAN JUAL BELI *ONLINE*
DITINJAU DARI HUKUM POSITIF DAN HUKUM ISLAM**

TESIS



**Oleh:
MUSTOFA
NIM. 2842134017**

**PASCASARJANA
INSTITUT AGAMA ISLAM NEGERI
(IAIN) TULUNGAGUNG
2015**

PERJANJIAN JUAL BELI *ONLINE*
DITINJAU DARI HUKUM POSITIF DAN HUKUM ISLAM

TESIS

Diajukan untuk Memenuhi Persyaratan
Memperoleh Gelar Magister Syariah (M.Sy)



Oleh:
MUSTOFA
NIM. 2842134017

PASCASARJANA
INSTITUT AGAMA ISLAM NEGERI
(IAIN) TULUNGAGUNG
2015

PERSETUJUAN PEMBIMBING

Tesis dengan judul "Perjanjian Jual beli *Online* Ditinjau dari Hukum Positif dan Hukum Islam" yang ditulis oleh Mustofa ini telah diperiksa dan disetujui untuk diujikan.

Pembimbing	Tanggal	Tanda Tangan
1. Dr. Hj. Iffatin Nur, M.Ag NIP. 19730111 199903 2 001		
2. Dr. Nur Aini Latifah, SE, MM, M.Pd NIP. 19700901 199903 2 002		

PENGESAHAN

Tesis dengan judul ” Perjanjian Jual beli *Online* Ditinjau dari Hukum Positif dan Hukum Islam” yang ditulis oleh Mustofa ini telah dipertahankan di depan Dewan Penguji Tesis Pascasarjana IAIN Tulungagung pada tanggal 01 September 2016 dan diterima sebagai salah satu persyaratan untuk memperoleh gelar Magister Pendidikan Islam (M.Pd.I)

DEWAN PENGUJI

1. Ketua : Prof. Dr. H. Achmad Patoni, M.Ag ()
2. Sekretaris : Dr. M. Jazeri, M.Pd ()
3. Penguji I : Dr. H. Teguh, M.Ag ()
4. Penguji II : Dr. Nur Aini Latifah, SE, MM, M.Pd ()

Tulungagung, 01 September 2016

Mengetahui,
IAIN Tulungagung
Rektor

Mengesahkan,
Pascasarjana IAIN Tulungagung
Direktur,

Dr. Maftukhin, M.Ag
NIP. 19670717 200003 1 002

Prof. Dr. H. Achmad Patoni, M.Ag
NIP. 19600524 199103 1 001

PERNYATAAN KEASLIAN

Yang bertanda tangan dibawah ini saya:

Nama : Mustofa

NIM : 2842134017

Program : Magister Pendidikan Agama Islam

Institusi : Program Pascasarjana IAIN Tulungagung

Dengan sungguh-sungguh menyatakan bahwa TESIS ini secara keseluruhan adalah hasil penelitian/karya saya sendiri, kecuali pada bagian-bagian yang dirujuk sumbernya.

Tulungagung, 5 Agustus 2015

Saya yang menyatakan

MUSTOFA
NIM. 2842134017

MOTTO



*Dan janganlah kamu serahkan kepada orang-orang yang belum Sempurna akal nya, harta (mereka yang ada dalam kekuasaanmu) yang dijadikan Allah sebagai pokok kehidupan. (QS. An Nisaa': 5)**

*Depag RI, *Al-Qur'an dan Terjemahnya*, (Semarang: PT Toha Putra, 1995), hal. 397.

PERSEMBAHAN

Sebagai wujud rasa syukur, bakti dan hormatku, serta kasih sayangku, karya ini aku persembahkan teruntuk :

1. Orang Tuaku (Bapak Suparno dan Ibu Suparmi), yang telah mendidikku sejak dalam kandungan dengan penuh keikhlasan dan mengajarkan aku segala kebaikan. Maafkan baktiku yang belum sempurna, semoga curahan Rahmat dan Ridlo Illahi senantiasa menyertai dan semoga amal bapak dan ibuk diterima sebagai amal surga
2. Kakakku (Siti Khoiriyah, Siti Nur Janah) dan Adikku (Umi Kulsum, Siti Istiqomah)
Yang selalu mendo'akan dan mendukungku, semoga yang telah diberikan padaku menjadi amal ibadah dan berbarokah.
3. Seluruh Staf Pengajar Pascasarjana IAIN Tulungagung
Yang telah memberikan ramuan pengusir kegelapan, memberi sinar terangnya, serta kasih sayangnya, yang tak pernah lelah dan dengan sabar mengajarkan kata demi kata yang telah aku jadikan tongkat petunjuk jalan hidupku
4. Sahabat-Sahabatku
Salam rindu kepada kalian, yang tak pernah terhapus dari dalam hati ini. Percayalah setiap tetes yang keluar dari mata ini memanggil kalian dengan kalimat rindu.
5. Almamaterku Pascasarjana IAIN Tulungagung

PRAKATA

Alhamdulillah, bahwa hanya dengan petunjuk dan hidayah-Nya sehingga peneliti dapat menyelesaikan tesis dengan judul "Perjanjian Jual beli *Online* Ditinjau dari Hukum Positif dan Hukum Islam " ini dengan baik.

Shalawat dan salam semoga senantiasa Allah SWT limpahkan kepada Nabi Muhammad SAW, pembawa rahmat bagi seluruh alam, sahabat, keluarga dan pengikut setia ajarannya.

Atas segala bantuan dan bimbingan yang telah diberikan untuk penyusunan tesis ini, peneliti hanya bisa menyampaikan terima kasih yang tidak terhingga terutama kepada:

1. Dr. Maftukhin, M.Ag. selaku rektor Institut Agama Islam Negeri (IAIN) Tulungagung, yang telah memberikan ijin untuk mengikuti proses perkuliahan.
2. Prof. Dr. H. Ahmad Patoni, M.Ag selaku Direktur Pascasarjana Institut Agama Islam Negeri IAIN Tulungagung, yang telah memberikan ijin untuk mengikuti proses perkuliahan.
3. Dr. Iffatin Nur, M.Ag dan Dr. Nur Aini Latifah, SE, MM selaku dosen pembimbing, yang telah banyak memberikan arahan dan saran-saran kepada penulis hingga penulisan tesis ini bisa selesai.
4. Bapak dan Ibu dosen serta karyawan Pascasarjana Institut Agama Islam Negeri (IAIN) Tulungagung yang telah tulus melayani segala keperluan peneliti selama menjadi mahasiswa.
5. Semua pihak yang telah membantu peneliti dalam menyelesaikan penyusunan tesis ini.

Peneliti merasa bahwa tesis ini masih jauh dari kesempurnaan, sehingga peneliti mengharap kritik dan saran yang konstruktif dari pembaca demi kesempurnaan tesis ini sebelum dibendel.

Akhirnya, sebagaimana pepatah yang menyatakan *tiada gading yang tak retak*, maka penulisan tesis inipun tentunya banyak dijumpai kekurangan dan kelemahannya. Semoga karya ini bermanfaat dan mendapat ridho Allah, Aamiin.

Tulungagung, 5 Agustus 2015

Peneliti

MUSTOFA
NIM. 2842134017

ABSTRAK

Mustofa. 2015. Perjanjian Jual beli *Online* Ditinjau dari Hukum Positif dan Hukum Islam. Tesis. Pascasarjana IAIN Tulungagung. Pembimbing: 1) Dr. Iffatin Nur, M.Ag, 2) Dr. Nur Aini Latifah, SE, MM

Kata Kunci: Perjanjian Jual beli, *Online*, Hukum Positif, Hukum Islam

Penelitian dalam tesis ini dilatarbelakangi oleh munculnya perjanjian jual beli online yang timbul sebagai suatu kendala tentang perjanjian, perpajakan, tata cara pembayaran, peradilan, perlindungan hukum, tanda tangan elektronik, penyelesaian sengketa yang terbentuk dalam suatu sistem jaringan kerja secara langsung. Sekalipun menimbulkan resiko, mengabaikan pengembangan kemampuan teknologi akan menimbulkan dampak negatif di masa depan, sehingga keterbukaan, sifat proaktif serta antisipatif merupakan alternatif yang dapat dipilih dalam menghadapi dinamika perkembangan teknologi. Hal ini disebabkan karena Indonesia dalam kenyataannya sudah menjadi bagian dari pasar *online* global. Perjanjian jual beli online juga harus sesuai dengan hukum positif dan hukum Islam.

Fokus penelitian dalam penulisan tesis ini adalah 1) Bagaimana sistem dan kepastian hukum perjanjian jual beli *Online* ditinjau dari perlindungan hukum positif? 2) Bagaimana sistem dan kepastian hukum perjanjian jual beli *Online* ditinjau dari perlindungan hukum Islam?

Tujuan penelitian dalam penulisan tesis ini adalah 1) Untuk mendeskripsikan sistem dan kepastian hukum perjanjian jual beli Online ditinjau dari perlindungan hukum positif. 2) Untuk mendeskripsikan sistem dan kepastian hukum perjanjian jual beli Online ditinjau dari perlindungan hukum Islam.

Penelitian ini jika dilihat dari lokasi sumber datanya termasuk kategori penelitian lapangan (*field research*). Pendekatan yang digunakan dalam penelitian ini adalah pendekatan normatif yuridis. Metode pengumpulan data atau informasi yang digunakan adalah metode dokumentasi. Teknik analisis data yang digunakan analisis Isi (*content analysis*).

Hasil penelitiannya adalah 1) Sistem perjanjian jual beli online hukum perdata di Indonesia, jual beli diatur dalam buku III KUH-Perdata tentang perikatan. Jual beli terjadi karena adanya suatu kesepakatan antara para pihak. Kesepakatan itu diwujudkan dalam suatu perjanjian yang menjadi dasar perikatan bagi pihak-pihak tersebut. Aspek hukum perjanjian jual beli online dapat memiliki kekuatan hukum berdasarkan asas kebebasan berkontrak sebagaimana diatur dalam Pasal 1338 ayat (1) KUH-Perdata tentang kebebasan berkontrak. Kepastian hukum perjanjian jual beli *Online* ditinjau dari perlindungan hukum positif yaitu Undang-Undang Nomor 11 tahun 2008, Peraturan Pemerintah Nomor 82 Tahun 2010, KUH-Perdata transaksi elektronik yaitu pasal 40-51, Pelaksanaan atau proses kontrak jual beli secara elektronik, 2) Sistem perjanjian jual beli *online* sudah ada sejak masa Nabi, yang ditandai dengan surat al-Baqarah ayat: 282. Akad pada wilayah ini dilakukan terlebih dahulu, lalu barang diserahkan pada waktu berikutnya. Dalam Islam dinamakan transaksi *as-*

Salam dengan kata lain pembelian barang yang diserahkan di kemudian hari, sedangkan pembayaran dilakukan di muka. Jual beli *as-salam* sebagai transaksi atas sesuatu yang masih berada dalam tanggungan dengan kriteria-kriteria dan diserahkan kemudian dengan pembayaran harga di tempat kontrak. Dalam kajian muamalah, akad *online* dapat diqiyaskan dengan hukum *as-salam* atau *salaf*. Hakikat *salam* menurut syar'i adalah jual beli barang secara ijon dengan menentukan jenisnya ketika akad dan harganya dibayar di muka. Sistem dan kepastian hukum perjanjian jual beli *Online* ditinjau dari perlindungan hukum Islam adalah *Pertama*, disebutkan bahwa *as-salâm* merupakan suatu transaksi dan sebagian menyebutnya sebagai transaksi jual beli. *Kedua*, adanya keharusan menyebutkan kriteria-kriteria untuk sesuatu yang dijadikan obyek transaksi/ *al-muslâm fih*. *Ketiga*, obyek transaksi/ *al-muslâm fih* harus berada dalam tanggungan. *As-salâm* dibolehkan berdasarkan al-Qur'an dalam surat al-Baqarah ayat: 282 yang terkandung didalamnya hutang-piutang yang wajib dicatatkan. *Kedua*, karena maraknya transaksi *salaf (as-salaf)* yang biasa berkembang pada waktu itu.

DAFTAR TRANSLITERASI

1. Bila dalam naskah Tesis ini dijumpai nama dan istilah teknis (*technical term*) yang berasal dari bahasa Arab akan ditulis dengan huruf Latin. Pedoman transliterasi yang digunakan untuk penulisan tersebut adalah sebagai berikut:

ARAB		LATIN	
Konsonan	Nama	Konsonan	Keterangan
ا			Tidak dilambangkan (<i>half madd</i>)
ب	B	B	Be
ت	T	Th	Te
ث	Ts	Th	Te dan Ha
ج	J	J	Je
ح	Ch	ḥ	Ha (dengan titik di bawah)
خ	Kh	Kh	Ka dan Ha
د	D	D	De
ذ	Dz	Dh	De dan Ha
ر	R	R	Er
ز	Z	Z	Zet
س	S	Sh	Es
ش	Sy	Sh	Es dan Ha
ص	Sh	ṣ	Es (dengan titik di bawah)

ض	I	ḍ	De (dengan titik di bawah)
ط	Th	ṭ	Te (dengan titik di bawah)
ظ	Dh	ẓ	Zet (dengan titik di bawah)
ع	‘	‘	Koma terbalik di atas
غ	Gh	Gh	Ge dan Ha
ف	F	F	Ef
ق	Q	Q	Qi
ك	K	K	Ka
ل	L	L	El
م	M	M	Em
ن	N	N	En
و	W	W	We
هـ	H	H	Ha
ء	A	’	Apostrof
ي	Y	Y	Ye

2. Vocal rangkap dua diftong bahasa Arab yang lambangnya berupa gabungan antara harakat dengan huruf, transliterasinya dalam tulisan Latin dilambangkan dengan huruf sebagai berikut:

- a. Vocal rangkap (سَوْ) dilambangkan dengan gabungan huruf *aw*, misalnya: *al-yawm*.

- b. Vocal rangkap (سَيِّ) dilambangkan dengan gabungan huruf *ay*, misalnya: *al-bayt*.
3. Vokal panjang atau *maddah* bahasa Arab yang lambangnya berupa harakat dan huruf, transliterasinya dalam bahasa Latin dilambangkan dengan huruf dan tanda macron (coretan horizontal) di atasnya, misalnya (أَلْفَا تِحَةٌ = *al-fātiḥah*), (أَلْعُلُومُ = *al-'ulūm*), dan (قِيمَةٌ = *qīmah*).
 4. *Syaddah* atau *tasydid* yang dilambangkan dengan tanda *syaddah* atau *tasydid*, transliterasinya dalam tulisan Latin dilambangkan dengan huruf yang sama dengan huruf yang bertanda *syaddah* itu, misalnya (= ḥaddun), (= saddun), (= ṭayyib).
 5. Kata sandang dalam bahasa Arab yang dilambangkan dengan huruf *alif-lam*, transliterasinya dalam bahasa Latin dilambangkan dengan huruf “al”, terpisah dari kata yang mengikuti dan diberi tanda hubung, misalnya (أَلْبَيْتُ = *al-bayt*), (= أَلْسَمَاءُ *al-samā'*).
 6. *Tā' marbūtah* mati atau yang dibaca seperti ber-*harakat sukūn*, transliterasinya dalam bahasa Latin dilambangkan dengan huruf “h”, sedangkan *tā' marbūtah* yang hidup dilambangkan dengan huruf “t”, misalnya (رُؤْيَةُ الْهَيْلَالِ = *ru'yat al-hilāl*).
 7. Tanda apostrof (‘) sebagai transliterasi huruf hamzah hanya berlaku untuk yang terletak di tengah atau di akhir kata, misalnya (رُؤْيَةُ = *ru'yah*), (فُقَهَاءُ = *fuqahā'*).

DAFTAR ISI

HALAMAN SAMBUNG	i
HALAMAN JUDUL.....	ii
PERSETUJUAN PEMBIMBING.....	iii
PERNYATAAN KEASLIAN	v
MOTTO	vi
PERSEMBAHAN	vii
PRAKATA.....	viii
ABSTRAK.....	x
TRANSLITERASI.....	xvi
DAFTAR ISI.....	xix
DAFTAR LAMPIRAN.....	xxi
BAB I PENDAHULUAN	
A. Latar Belakang Masalah.....	1
B. Fokus Penelitian	8
C. Tujuan Penelitian	8
D. Kegunaan Penelitian.....	8
E. Penegasan Istilah.....	9
F. Sistematika Pembahasan	11
BAB II KAJIAN PUSTAKA	
A. Perjanjian.....	13
1. Pengertian Perjanjian	13
2. Syarat Sahnya Perjanjian.....	15
3. Unsur-unsur Perjanjian.....	21
4. Asas-asas Perjanjian.....	23
5. Lahirnya Perjanjian	24
6. Wanprestasi	26
B. Perjanjian Jual Beli	27
1. Pengertian Perjanjian Jual Beli	27
2. Lahirnya Suatu Perjanjian Jual Beli.....	29

3. Hak dan Kewajiban Para Pihak dalam Jual Beli	30
4. Risiko dalam Perjanjian Jual Beli	40
5. Subjek dan Objek Perjanjian Jual Beli.....	41
C. Perjanjian <i>Jual Beli Online</i>	44
1. Pengertian <i>Online</i>	44
2. Jenis-jenis Transaksi dalam <i>Online</i>	46
3. Para Pihak dalam Perjanjian <i>Online</i>	47
4. Mekanisme <i>Online</i>	50
5. Kendala yang Timbul dalam Pembuktian Perjanjian <i>Online</i>	53
 BAB III METODE PENELITIAN	
A. Pendekatan dan Jenis Penelitian.....	68
B. Sumber Data.....	69
C. Prosedur Pengumpulan Data	70
D. Teknik Analisis Data	71
E. Pengecekan Keabsahan Data.....	73
 BAB III PAPARAN DATA	
A. Sistem dan Kepastian Hukum Perjanjian <i>Online</i> ditinjau dari Hukum Positif	77
1. Kepastian Hukum Perjanjian <i>Online</i>	77
2. Ketentuan Transaksi Elektronik Dalam UU Nomor 11 Tahun 2008 dan Transaksi Elektronik Dalam Peraturan Pemerintah Nomor 82 Tahun 2012	94
3. Para Pihak yang Terkait Dalam Proses <i>Online</i> dan Tanggung Jawabnya	100
4. Sistem Perjanjian Jual Beli <i>Online</i>	112
5. Keabsahan Tanda Tangan Elektronik Dalam Pembuktian Pada Perjanjian <i>Online</i>	121
B. Sistem dan Kepastian Hukum Perjanjian <i>Online</i> ditinjau dari Hukum Islam	128
1. Kepastian Hukum Perjanjian Jual Beli <i>Online</i>	128

2. Sistem Perjanjian Jual Beli <i>Online</i> dalam Islam.....	133
3. Bentuk dan Jenis Perdagangan yang Dilarang	145
4. Sistem Perjanjian Jual Beli <i>Online</i> Transaksi As-Salam ..	151
BAB V PEMBAHASAN	
A. Persamaan Sistem dan Kepastian Hukum Perjanjian Jual Beli <i>Online</i> Ditinjau dari Perlindungan Hukum Positif dan Hukum Islam.....	173
B. Perbedaan Sistem dan Kepastian Hukum Perjanjian Jual Beli <i>Online</i> Ditinjau dari Perlindungan Hukum Positif dan Hukum Islam.....	181
BAB VI PENUTUP	
A. Kesimpulan	201
C. Saran-saran.....	202
DAFTAR RUJUKAN	
LAMPIRAN-LAMPIRAN	

DAFTAR LAMPIRAN

1. Biodata Penulis
2. Kartu Bimbingan
3. Surat-surat Pendukung Penelitian

BIODATA PENULIS

Nama : Mustofa
Tempal, tanggalahir : Tanggamus, 10 Mei 1986
Jeniskelamin : Laki-laki
Alamat : Dusun Talang Mas RT 02 RW 05 Desa Batu Tegi Kec.
Air Naningankab. Tanggamus Lampung Selatan
Agama : Islam

Pendidikan Formal:

1. SD 04 Tangkit Serdang (1992-1998)
2. SMP Islam Adiluwih (1998-2001)
3. SMK Muhammadiyah 1 Seputih Banyak (2003-2006) Lampung Tengah
4. STAIN Tulungagung (Angkatan 2009)
5. Pps IAIN Tulungagung

Daftar riwayat ini saya buat dengan sebenar-benarnya.