

PENYALAHGUNAAN LEMBAGA KEPAILITAN

TESIS



OLEH :

NAMA MHS. : Akbar Baroqa, S.H

NO. POKOK MHS : 14912002

BKU : Hukum Bisnis

**PROGRAM MAGISTER ILMU HUKUM
PROGRAM PASCASARJANA FAKULTAS HUKUM
UNIVERSITAS ISLAM INDONESIA**

2017



PENYALAHGUNAAN LEMBAGA KEPAILITAN

OLEH :

NAMA MHS. : Akbar Baroqa, S.H
NO. POKOK MHS : 14912002
BKU : Hukum Bisnis

Telah diperiksa dan disetujui oleh Dosen Pembimbing untuk diajukan
Kepada Tim Penguji dalam Ujian Akhir Tesis

Pembimbing

Prof. Dr. Ridwan Khairandy, S.H., M.H

Yogyakarta, 9 Agustus 2016

Dr. Siti Anisah, S.H, M.Hum

Yogyakarta, 9 Agustus 2016

Mengetahui

Ketua Program Pascasarjana Fakultas Hukum
Universitas Islam Indonesia



Drs. Agus Triyanta, M.A., M.H., Ph.D



PENYALAHGUNAAN LEMBAGA KEPAILITAN

OLEH :

NAMA MHS. : Akbar Baroqa, S.H
NO. POKOK MHS : 14912002
BKU : Hukum Bisnis

Telah diperiksa dan disetujui oleh Dosen Pembimbing untuk diajukan
Kepada Tim Penguji dalam Ujian Akhir Tesis

Pembimbing

Prof. Dr. Ridwan Khairandy, S.H., M.H

Yogyakarta, 15 Maret 2017

Dr. Siti Anisah, S.H., M.Hum

Yogyakarta, 15 Maret 2017

Anggota Penguji

Nandang Sutrisno, S.H., LL.M., M.Hum., Ph.D Yogyakarta, 15 Maret 2017

Mengetahui

Ketua Program Pascasarjana Fakultas Hukum
Universitas Islam Indonesia

Drs. Agus Triyanta, M.A., M.H., Ph.D

SURAT PERNYATAAN

ORISINALITAS KARYA TULIS ILMIAH/TUGAS AKHIR MAHASISWA PASCASARJANA FAKULTAS HUKUM UNIVERSITAS ISLAM INDONESIA

Bismillahirrohmanirrohim

Yang bertanda tangan di bawah ini, saya :

Nama : Akbar Baroqa, S.H

NIM : 14912002

Adalah benar-benar mahasiswa Pascasarjana Fakultas Hukum Universitas Islam Indonesia Yogyakarta yang telah melakukan penulisan Karya Ilmiah (Tugas Akhir) berupa Tesis dengan judul :

PENYALAHGUNAAN LEMBAGA KEPAILITAN

Karya ilmiah ini akan saya ajukan kepada Tim Penguji dalam ujian Pendadaran yang diselenggarakan oleh Pascasarjana Fakultas Hukum UII.

Sehubungan dengan hal tersebut, dengan ini saya menyatakan :

1. Bahwa karya tulis ilmiah ini adalah benar-benar hasil karya saya sendiri yang dalam penyusunannya tunduk dan patuh terhadap kaidah, etika dan norma-norma penulis karya tulis sesuai dengan ketentuan yang berlaku;
2. Bahwa saya menjamin hasil karya ilmiah ini adalah benar-benar Asli (Orisinal), bebas dari unsur-unsur yang dapat dikategorikan sebagai melakukan perbuatan penjiplakan karya ilmiah (plagiat);
3. Bahwa meskipun secara prinsip hak milik atas karya ilmiah ini ada pada saya, namun demi untuk kepentingan-kepentingan yang bersifat akademik dan pengembangannya, saya memberikan kewenangan kepada Perpustakaan Pascasarjana Fakultas Hukum Universitas Islam Indonesia dan perpustakaan dilingkungan Universitas Islam Indonesia untuk mempergunakan karya ilmiah saya tersebut.

Selanjutnya berkaitan dengan hal di atas (terutama pernyataan pada butir nomor 1 dan 2), saya sanggup menerima sanksi baik sanksi administratif, akademik, bahkan sanksi pidana, jika saya terbukti secara kuat dan meyakinkan telah melakukan perbuatan yang menyimpang dari pernyataan tersebut. Saya juga

akan bersikap kooperatif untuk hadir, menjawab, membuktikan, melakukan pembelian terhadap hak-hak saya serta menandatangani Berita Acara terkait yang menjadi hak dan kewajiban saya, di depan 'Majelis' atau 'Tim' Pascasarjana Fakultas Hukum Universitas Islam Indonesia yang ditunjuk oleh pemimpin Pascasarjana, apabila tanda-tanda plagiat disinyalir ada/terjadi pada karya ilmiah saya ini oleh pihak Pascasarjana Fakultas Hukum Universitas Islam Indonesia.

Demikian surat pernyataan ini saya buat dengan sebenar-benarnya, dalam kondisi sehat jasmani dan rohani, dengan sadar serta tidak ada tekanan dalam bentuk apapun dan oleh siapa pun.

Yogyakarta, 15 Maret 2017

Yang menyatakan



Akbar Baroqa, S.H

NIM. 14912002

MOTTO DAN PERSEMBAHAN

“Sesungguhnya tetesan-tetesan air dapat melubangi batu bukan karena kuatnya air, melainkan karena terus menerus air itu menetes”. (Ibnu Hajar al-Asqalani)

“Barang siapa tidak mau merasakan pahitnya belajar, ia akan merasakan hinana kebodohan sepanjang hidupnya”. (Imam Syafi’i)

“Tiada seorang pun yang terlahir dalam keadaan berilmu, namun ilmu didapat dengan kesabaran dalam belajar“. (Abdullah bin Masud)

“Kalau kita tidak bisa, jangan malu untuk bertanya kepada orang yang bisa, karena orang itu bisa bermula dari ketidakbisaan”. (Dr. Ali Musri Semjan Putra)

**“Hai orang-orang beriman, mintalah pertolongan dari Allah dengan kesabaran dan shalat. Sungguh Allah bersama orang-orang yang sabar”
(QS. Al Baqarah : 153)**

**“Sesungguhnya pertolongan itu (akan datang) bersama dengan kesabaran”.
(HR. Ahmad)**

Tesis ini kupersembahkan kepada :

Kedua orangtuaku yang tersayang, Aksani Abbas dan Ani Anggraini saudara dan saudariku Iqbal Rasoki, Igo Falatehan dan Bunga Rizki

Aniaksa.

Almamaterku.

KATA PENGANTAR

Bismillahirrahmaanirrahiim,

Assalamu’alaikum Warohmatullahi Wabarokatuh

Segala puji bagi Allah, kami memuji-Nya, meminta pertolongan dan memohon ampunan kepada-Nya. Kami berlindung kepada Allah dari keburukan diri dan amal kami. Barangsiapa yang diberi petunjuk, maka tidak ada yang dapat menyesatkannya, sebaliknya barangsiapa yang disesatkan oleh Allah, maka tidak ada yang dapat memberikan petunjuk kepadanya.

Aku bersaksi bahwa tidak ada ilah yang berhak diibadahi dengan benar kecuali Allah semata, tidak ada sekutu bagi-Nya, dan aku bersaksi bahwa Nabi Muhammad –shalallahu ‘alaihi wasallam- adalah hamba dan Rasul-Nya. Semoga shalawat dan salam selalu tercurah kepada beliau, keluarga dan para sahabat beliau hingga hari kiamat. Amma ba’du.

Tesis yang berjudul “Penyalahgunaan Lembaga Kepailitan” ini disusun sebagai syarat untuk memperoleh gelar Magister Ilmu Hukum (Strata-2) di Program Pascasarjana pada Fakultas Hukum Universitas Islam Indonesia. Selain itu, tulisan ini juga bermaksud untuk meningkatkan dan mengembangkan ilmu pengetahuan pembaca dan khususnya penulis.

Walaupun banyak mengalami kesulitan dan hambatan berat yang telah membuat penulis jatuh bangun selama proses penyusunan Tesis ini, namun akhirnya dibalik kesulitan tersebut atas kasih dan sayang-Nya sehingga ada kemudahan yang diberikan kepada penulis oleh Allah Subhanahu wa Ta’ala

(benarlah firman Allah dalam surat Asy-Syarh atau al-Insyiroh ayat 5-6). Tentunya hasil tulisan ini masih sangat jauh untuk dapat dikatakan sempurna karena masih banyak terdapat kekurangan, untuk itu saran dan kritik yang membangun dari semua pihak sangat diharapkan.

Terselesaikannya Tesis ini tentunya tidak terlepas dari bantuan dan dukungan dari berbagai pihak. Oleh karena itu penulis dengan rasa tulus dan rasa hormat dan kerendahan hati penulis menghaturkan rasa terima kasih kepada semua pihak yang telah membantu dan mendukung penulis selama mengikuti pendidikan dan selesainya Tesis ini. Dengan kesempatan ini penulis mengucapkan terima kasih kepada :

1. Allah –Subhanahu wa Ta’ala- yang atas izin dan rahmat-Nya tesis ini dapat diselesaikan, hanya Allah tempat bergantungnya segala makhluk dan tiada satu pun yang setara dengan-Nya. Serta kepada Muhammad Rasulullah –shalallahu ‘alaihi wasallam- yang telah Allah jadikan sebagai suri tauladan bagi ummat manusia;
2. Yth, Nandang Sutrisno, S.H., LL.M., M.H., Ph.D selaku Rektor Universitas Islam Indonesia beserta jajarannya;
3. Yth, Dr. Aunur Rohim Faqih, S.H., M.Hum selaku Dekan Fakultas Hukum Universitas Islam Indonesia;
4. Yth, Drs. Agus Triyanta, M.A., M.H., Ph.D selaku Ketua Program Pascasarjana Fakultas Hukum Universitas Islam Indonesia;
5. Yth, Prof. Dr. Ridwan Khairandy, S.H., M.H dan Dr. Siti Anisah, S.H., M.Hum yang telah memberikan kesempatan kepada penulis

untuk belajar dan menyelesaikan studi pascasarjana program Magister Ilmu Hukum, Terima kasih secara khusus juga penulis haturkan kepada beliau-beliau selaku dosen pembimbing yang telah meluangkan waktunya untuk membimbing penulis, semoga bapak dan ibu selalu diberikan kesehatan dan kebahagiaan dunia dan akhirat oleh Allah –Subhanahu wa Ta’ala-;

6. Seluruh Dosen Program Pasca Sarjana Fakultas Hukum Universitas Islam Indonesia, terima kasih atas ilmu yang telah diberikan kepada penulis selama penulis menuntut ilmu di kampus perjuangan ini. Semoga segala ilmu yang telah diberikan bermanfaat bagi Penulis dan yang lainnya;
7. Seluruh Civitas Akademika Program Pascasarjana Fakultas Hukum Universitas Islam Indonesia (bagian Pengajaran, Perpustakaan, Satpam, Presensi dan lain-lain);
8. Kedua orangtuaku, Aksani Abbas dan Ani Anggraini atas kasih sayang, pengorbanan, do’a, semangat, serta nasehat yang tiada henti diberikan dengan tulus kepada penulis dalam menyelesaikan Tugas Akhir ini. Semoga bapak dan ibuk selalu diberikan kesehatan dan kebahagiaan dunia dan akhirat oleh Allah SWT;
9. Saudara dan saudariku Iqbal Rasoki, Igo Falatehan dan Bunga Rizki Aniaksa, terima kasih atas semangat dan do’a yang telah diberikan.

10. Komandan M. Sjaiful Kustiawan dan senior Setya Utami yang selalu memberikan arahan, nasehat, tausiyah, semangat dan dorongan dalam berbagai hal yang tidak hanya terbatas dalam hal perkuliahan, tapi juga tentang kehidupan. Senior Eko Nur Wahid yang telah memberikan pelatihan khusus menjelang UPA, yang Alhamdulillah sangat bermanfaat sehingga penulis dapat lulus dalam UPA. Ahmad Syaifudin Anwar yang selalu setia untuk menjadi sahabat dan bersenda-gurau dengan penulis. Juga kepada keluarga BKU Bisnis angkatan 32 yang tidak dapat saya sebutkan satu persatu, terimakasih atas segalanya.

Berbahagiaalah dia yang makan dari keringatnya sendiri, bersuka cita karena usahanya sendiri dan maju karena pengalamannya sendiri. Semoga tesis ini dapat memberikan manfaat bagi masyarakat dan khususnya penulis, serta dapat bermanfaat dalam perkembangan ilmu pengetahuan. Atas perhatiannya, penulis mengucapkan banyak terima kasih.

Wassalamu'alaikum Wr. Wb

Yogyakarta, 15 Maret 2017

Penulis

Akbar Baroqa, S.H

DAFTAR ISI

HALAMAN JUDUL	i
HALAMAN PERSETUJUAN	ii
HALAMAN PENGESAHAN	iii
HALAMAN PERNYATAAN	iv
HALAMAN MOTTO DAN PERSEMBAHAN	vi
KATA PENGANTAR	vii
DAFTAR ISI	xi
ABSTRAK	xiii
 BAB I : Pendahuluan	
A. Latar Belakang Masalah	1
B. Rumusan Masalah	7
C. Tujuan Penelitian	7
D. Landasan Teori	8
E. Metode Penelitian	16
1. Jenis Penelitian	16
2. Objek Penelitian	17
3. Sumber Data	17
4. Teknik Pengumpulan Data	19
5. Analisis Data	19
F. Sistematika Penulisan	20

BAB II : Perkembangan Tujuan dan Akibat Hukum Kepailitan

A. Perkembangan Hukum Kepailitan	21
B. Tujuan Hukum Kepailitan	28
C. Akibat Hukum Kepailitan	38

BAB III : Upaya-Upaya untuk Mengatasi Penyalahgunaan Lembaga Kepailitan

A. Penyalahgunaan Lembaga Kepailitan	44
1. Modus Penyalahgunaan Lemabaga Kepailitan.....	44
2. Contoh Kasus Penyalahgunaan Lemabaga Kepailitan	51
B. Upaya-Upaya untuk Mengatasi Penyalahgunaan Lembaga Kepailitan	78
1. Perlunya Revisi Undang-Undang Kepailitan Menurut Pakar... ..	78
2. Insolvency Test Sebagai Upaya untuk Mencegah Penyalahgunaan Lembaga Kepailitan.....	87

BAB IV : Penutup

A. Kesimpulan	98
B. Saran	99

Daftar Pustaka	103
-----------------------------	------------

ABSTRAK

Tesis ini bertujuan untuk mengkritisi syarat permohonan pernyataan pailit, dimana dalam prakteknya saat ini lembaga kepailitan disalahgunakan baik oleh Kreditor maupun Debitor. Rumusan masalah yang diajukan dalam penelitian ini yaitu Bagaimana bentuk-bentuk penyalahgunaan lembaga kepailitan dan Bagaimana upaya untuk mengatasi penyalahgunaan lembaga kepailitan. Penelitian ini termasuk tipologi penelitian normatif, data-data terkait dengan penelitian ini diperoleh dari studi dokumen/pustaka, analisis dilakukan dengan merujuk kepada dokumen/pustaka yang terkait dengan pembahasan. Hasil dari studi ini memberikan kesimpulan yaitu, bahwa penyalahgunaan lembaga kepailitan disebabkan oleh mudahnya syarat untuk menyajikan permohonan pailit, hanya dengan memenuhi Pasal 2 ayat (1) Undang-Undang Kepailitan yang mensyaratkan harus memiliki minimal 2 Kreditor dan utang yang telah jatuh tempo dan dapat ditagih. Kemudian apabila Pasal 2 ayat (1) dapat dibuktikan dengan sederhana maka hakim harus memutus pailit Termohon Pailit tanpa mempertimbangkan apakah Debitor masih solven dan prospektif atau tidak. Untuk mencegah penyalahgunaan lembaga kepailitan terus berlanjut, maka diperlukan penambahan syarat untuk mengajukan permohonan pailit, yaitu dengan melakukan insolvency test. Insolvency tests akan melakukan proses financial audit sehingga dapat diketahui mana Debitor yang solven dan prospektif atau tidak. sehingga Undang-Undang Kepailitan berjalan sesuai dengan tujuannya.

Kata Kunci : Penyalahgunaan, Lembaga Kepailitan, Syarat Permohonan Pailit, Syarat PKPU, Insolvency Test.