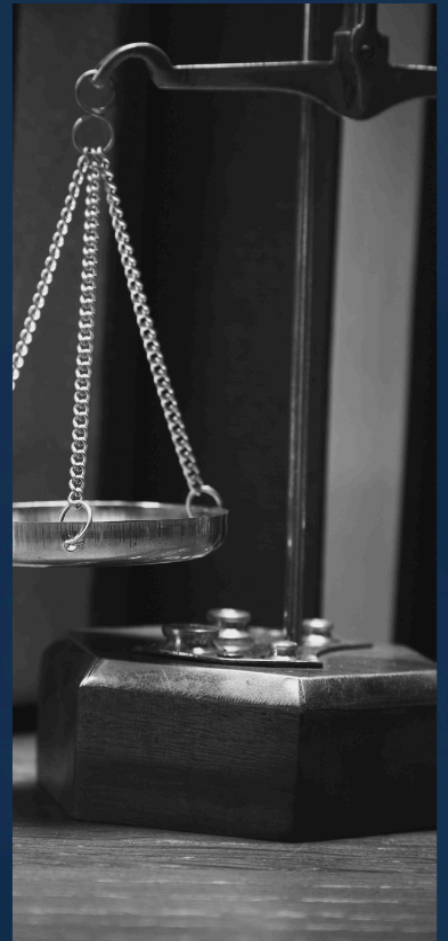




LAWBRARY
ALSALCUB.ORG



HUKUM PERJANJIAN INTERNASIONAL



Mid Term Exam Studybook

Presented by Academic Development Division
ALSA LOCAL CHAPTER UNIVERSITAS BRAWIJAYA

ALSA LAWBRARY

HUKUM PERJANJIAN INTERNASIONAL

Presented By

Academic Development Division
ALSA *Local Chapter* Universitas Brawijaya

1. Pendahuluan

a. Pengertian Perjanjian Internasional

Suatu persetujuan antara subjek-subjek Hukum Internasional yang menimbulkan kewajiban-kewajiban yang mengikat dalam Hukum Internasional. Perjanjian tersebut dapat berbentuk bilateral (antara 2 negara) maupun multilateral (lebih dari 2 negara).

i. Pengertian Menurut Para Ahli:

- Prof. Dr. Mochtar Kusumaatmadja

Pengertian perjanjian internasional adalah kesepakatan yang dilakukan oleh anggota masyarakat dalam ruang lingkup “bangsa-bangsa” dalam sebuah negara dengan tujuan untuk menciptakan aturan tertentu. Di sinilah yang dapat menjadi pihak dalam perjanjian internasional adalah anggota masyarakat bangsa-bangsa termasuk lembaga-lembaganya.

- Dr. B. Schwarzenberger

Arti perjanjian internasional adalah persetujuan bersifat mengikat yang dilakukan oleh elemen dalam tata hukum internasional, sehingga menimbulkan hak dan kewajiban yang mengikat (primer). Baik dalam aspek kerjasama bersifat bilateral maupun multilateral.

- Konvensi Wina 1969

Makna perjanjian internasional adalah kesepakatan berupa aturan tetap yang dijalankan dan dilakukan oleh dua negara atau lebih, yang bertujuan untuk mengendalikan berbagai dampak dan penyimpangan

tentang hukum tertentu. Perjanjian internasional adalah perjanjian yang diadakan antar negara yang bertujuan menciptakan akibat adanya perjanjian-perjanjian baik di bidang ekonomi, politik, pendidikan dan lainnya.

- Pasal 38 Ayat (1)

Arti perjanjian internasional dalam Piagam Mahkamah Internasional adalah serangkaian perjanjian yang bersifat umum maupun khusus, yang di dalamnya mengandung ketentuan hukum dan diakui secara tegas oleh Negara-negara yang bersangkutan. Berkenaan dengan pasal tersebut, maka sepantasnya bagi setiap Negara secara *de facto* dan *de jure* yang menjalankan perjanjian internasional harus senantiasa mampu untuk menjunjung tinggi serta mampu menaati segala bentuk ketentuan-ketentuan yang tercantum di dalamnya.

b. Istilah Perjanjian Internasional

- i. Traktat, Perjanjian yang paling formal dan merupakan persetujuan antara dua negara atau lebih. Traktat biasanya mencakup bidang ekonomi dan politik, yang dimuat dalam traktat biasanya merupakan ketentuan Hukum yang bersifat umum.
- ii. Persetujuan, Perjanjian yang bersifat teknis dan administratif. Perjanjian ini tidak begitu diartikan karena tidak resmi seperti traktat dan konvensi.
- iii. Konvensi, merupakan persetujuan formal yang bersifat multilateral dan tidak berhubungan dengan kebijaksanaan tingkat tinggi atau *high policy*. Dilegalisasi ini harus disetujui oleh wakil yang berkuasa penuh.
- iv. Protokol, merupakan persetujuan yang tidak formal yang biasanya dibuat oleh kepala negara. Protokol dibuat biasanya untuk mengatur masalah tambahan seperti penafsiran pada klausul tertentu.
- v. Piagam, membahas tentang peraturan yang ditetapkan dalam persetujuan internasional baik dalam pekerjaan maupun kesatuan tertentu. Dapat digunakan sebagai alat tambahan dalam melaksanakan konvensi.
- vi. *Charter*, biasa digunakan dalam perjanjian internasional yang berfungsi untuk pendirian badan dan melakukan fungsi administratif.

- vii. Deklarasi, merupakan perjanjian yang berbentuk traktat serta dokumen tidak resmi. Dijadikan sebuah traktat dalam menerangkan suatu judul dari batang tubuh ketentuan traktat.
- viii. Modus, merupakan dokumen untuk mencatat persetujuan internasional yang memiliki sifat sementara sehingga berhasil mewujudkan perjumpaan yang lebih bersifat permanen.
- ix. *Covenant*, adalah anggaran besar Liga Bangsa-Bangsa (LBB). Istilah ini mengandung arti yang sama dalam piagam. Perjanjian ini digunakan sebagai konstitusi organisasi internasional.
- x. Pertukaran Nota, merupakan metode yang tidak resmi namun sering digunakan. Pertukaran Nota biasanya digunakan oleh perwakilan militer dan negara yang bersifat multilateral.
- xi. Pakta, adalah traktat dalam pengertian sempit dan pada umumnya berisi materi politis. Istilah *pact* digunakan dalam perjanjian internasional dalam bidang militer pertahanan dan keamanan.

c. Bentuk-Bentuk Perjanjian Internasional

- i. Perjanjian-perjanjian yang dibentuk oleh kepala negara. Dalam hal ini perjanjian internasional dirancang sebagai suatu antara pemegang kedaulatan atau kepala-kepala negara.
- ii. Perjanjian Internasional yang dibuat oleh antar pemerintah. Biasanya dipakai untuk perjanjian khusus dan non-politis.

d. Macam-Macam Perjanjian Internasional

- i. Berdasarkan segi jumlah negara yang menjadi Pihak atau peserta
 - Perjanjian Internasional Bilateral Yaitu suatu perjanjian internasional yang pihak-pihak atau negara peserta yang terikat dalam perjanjian tersebut adalah hanya dua pihak atau dua negara saja.
 - Perjanjian Internasional Multilateral Suatu perjanjian internasional yang pihak-pihak atau negara-negara yang menjadi peserta pada perjanjian itu lebih dari dua negara.
- ii. Berdasarkan segi kesempatan yang diberikan untuk menjadi pihak atau peserta

- Perjanjian Internasional Tertutup: pihak ketiga tidak diperkenankan untuk menjadi pihak atau peserta di dalam perjanjian itu, hal ini dikarenakan tidak adanya kepentingan apapun dari pihak ketiga untuk menjadi peserta dalam perjanjian tersebut.
 - Perjanjian Internasional Terbuka: Perjanjian yang terbuka bagi negara-negara yang semula tidak ikut dalam proses perundingan tersebut. Jika negara itu ingin menjadi pihak atau peserta, dapat dilakukan dengan cara menyatakan persetujuan untuk terikat (consent to be bound) pada perjanjian itu.
- iii. Berdasarkan tinjauan dari kaidah hukumnya
- Kaidah Hukum yang khusus berlaku bagi pihak. Kaidah hukum yang terkandung di dalam perjanjian tidak akan berlaku bagi pihak lain dan hanya dimaksudkan berlaku bagi negara-negara yang menjadi pihak atau peserta pada perjanjian itu.
 - Kaidah Hukum yang berlaku terbatas pada suatu kawasan. Keterbukaan hanya berlaku bagi negara-negara dalam suatu kawasan saja. Contoh, American Convention on Human Rights (Pact of San Jose) of November 22, 1969.
 - Kaidah Hukum yang berlaku umum. Kaidah yang berlaku umum berkenaan dengan masalah yang menyangkut kepentingan seluruh negara di dunia. Contoh, Konvensi Hukum Laut PBB 1982.
- iv. Berdasarkan tinjauan dari segi bahasa
- Perjanjian internasional dalam satu bahasa
 - Perjanjian internasional dalam dua bahasa atau lebih tetapi hanya satu saja yang sah dan mengikat para pihak.
 - Perjanjian internasional yang dirumuskan dalam lebih dari dua bahasa atau lebih dan semuanya merupakan naskah yang sah dan otentik, dan mempunyai kekuatan mengikat yang sama.
- e. Prinsip-Prinsip dalam Perjanjian Internasional
- i. Prinsip *Pacta Sunt Servanda*

Setiap perjanjian berlaku mengikat terhadap pihak-pihak pada perjanjian dan harus dilaksanakan dengan itikad baik.

ii. Prinsip *Free Consent*

Setiap pihak mempunyai kebebasan untuk melakukan kesepakatan dengan pihak manapun.

iii. Prinsip *Good Faith*

Setiap perjanjian harus dilaksanakan dengan itikad baik oleh para pihak.

iv. Prinsip *Non-Retroactive*

Konvensi hanya berlaku terhadap perjanjian yang ditutup sesudah berlakunya konvensi.

v. Prinsip *Pacta Tertius Nec Nocent Nec Prosunt*

Perjanjian hanya berlaku pada pihak yang membuat perjanjian.

vi. Prinsip *Rebus Sic Stantibus I Fundamental Change of Circumstance*

Perjanjian Internasional akan batal bilamana ada perubahan yang mendasar apa yang menjadi objek perjanjian.

vii. Prinsip *Jus Cogen*

Perjanjian batal bilamana muncul norma imperatif baru menggantikan norma lama yang mendasari perjanjian.

2. Proses Perumusan atau Pembuatan Perjanjian Internasional

a. Berdasarkan Konvensi Wina 1969

- **Perundingan:** Tahap perundingan biasanya didahului oleh pendekatan-pendekatan oleh pihak yang bermaksud mengadakan perjanjian internasional, dalam politik dikenal dengan *lobbying*. *Lobbying* dapat dilakukan secara formal maupun secara non-formal. Bila dalam *lobbying* telah ada titik terang tentang kesepakatan tentang suatu masalah, maka akan diadakan perundingan secara resmi. Perundingan resmi ini akan dilakukan oleh orang-orang yang mewakili negaranya untuk mengadakan perundingan, menerima kesepakatan yang telah dirumuskan, dan mengesahkannya. Dalam tahap perundingan biasanya telah ada *draft*

yang diajukan untuk dibicarakan. Dalam pembicaraan muncul usul-usul, amandemen, dan kontra amandemen. Jika ada kesepakatan maka disusunlah draft perjanjian oleh panitia perumus, lalu penerimaan naskah.

- **Penandatanganan:** Tahap penandatanganan yaitu wakil-wakil pihak yang ikut berunding akan membubuhkan paraf atau tanda tangan. Naskah tersebut merupakan naskah resmi dan tidak akan diubah lagi.

Hal ini dapat pula dilakukan melalui penandatanganan *ad referendum* atau dengan memberikan paraf yang dilakukan oleh wakil-wakil negara, baik terhadap naskah perjanjiannya sendiri maupun terhadap akta final dari konferensi yang dijadikan satu dengan naskah perjanjian tersebut.

- **Ratifikasi** (bila diperlukan): Tahap ratifikasi merupakan salah satu perbuatan hukum untuk mengikatkan diri pada suatu perjanjian internasional. Ratifikasi kurang diperlukan karena biasanya penandatanganan perjanjian saja sudah cukup menandakan persetujuan negara terhadap perjanjian tersebut.

b. Berdasarkan Undang Undang Nomor 24 tahun 2000 Tentang Perjanjian Internasional

- **Penjajakan:** Pada tahap ini dilakukan oleh pihak-pihak yang berunding mengenai kemungkinan dibuatnya suatu perjanjian internasional.
- **Perundingan:** Pada tahap ini dilakukan pembahasan isi perjanjian dan masalah-masalah teknis yang akan disepakati dalam perjanjian internasional. Dalam perjanjian bilateral, Perundingan dilakukan oleh kedua negara. Dalam perjanjian multilateral, perundingan dilakukan melalui konferensi khusus atau dalam sidang organisasi internasional.
- **Perumusan Naskah Perjanjian:** Tahap ini merupakan tahap dimana rancangan suatu perjanjian internasional dirumuskan.
- **Naskah Perjanjian:** Penerimaan naskah perjanjian merupakan tindakan untuk menyetujui garis-garis besar perjanjian isi perjanjian, misalnya persetujuan mengenai topik-topik atau bab-bab yang akan di atur dalam perjanjian.
- **Penandatanganan:** Penandatanganan ini merupakan tahap-tahap untuk melegalisasi suatu naskah perjanjian internasional yang telah disepakati.
- **Pengesahan Naskah Perjanjian:** Pengesahan adalah pembuatan hukum untuk mengikatkan diri pada suatu perjanjian internasional dalam bentuk ratifikasi (*ratification*), aksesi (*accession*), serta penerimaan (*acceptance*), dan persetujuan (*approval*). Ratifikasi, apabila negara yang akan mengesahkan suatu perjanjian internasional turut menandatangani naskah perjanjian. Aksesi, apabila negara yang akan mengesahkan suatu perjanjian internasional tidak turut menandatangani naskah perjanjian.

c. *Consent to be Bound* atau Pengikatan Diri

Proses di mana suatu negara atau entitas secara resmi menyatakan kesiapannya untuk terikat oleh suatu perjanjian internasional. Proses ini merupakan tahapan yang penting karena menegaskan bahwa negara tersebut mengakui akan melaksanakan dan mematuhi perjanjian tersebut. Prinsip *consent to be bound* ini didasarkan pada asas *pacta sunt servanda*. Terdapat

beberapa cara suatu Negara untuk mengikatkan diri pada perjanjian internasional, yaitu:

- Penandatanganan (*Signature*)
- Ratifikasi (*Ratification*)
- Aksesi (*Accession*)
- Persetujuan (*Approval/Acceptance*)
- Pertukaran instrumen (*Exchange of Instrument of Ratification*)

3. Persyaratan (Reservasi)

a. Pengertian, Tujuan dan Arti Penting Reservasi

i. Pengertian

Suatu pernyataan sepihak, apapun perumusan atau namanya yang dibuat oleh suatu negara pada waktu menandatangani, meratifikasi, menerima, mengesahkan atau mengakses suatu perjanjian, yang isi pokoknya adalah untuk mengeluarkan atau mengubah akibat hukum dari ketentuan-ketuan tertentu dalam pembentukannya terhadap negara.

ii. Tujuan

Tujuan dari reservasi adalah apabila suatu negara ingin meniadakan atau mengubah dampak hukum dari sebuah hukum tertentu. hal ini dilakukan apabila suatu negara ingin terikat secara penuh maupun terikat pada pasal tertentu saja dalam sebuah perjanjian internasional. hal tersebut harus memikirkan dan menimbang apakah akan menguntungkan atau justru merugikan negara dan rakyat.

iii. Arti Penting

Reservasi adalah suatu pernyataan sepihak yang dibuat oleh suatu Negara pada waktu menandatangani, menerima, meratifikasi, mengesahkan atau mengaksesi perjanjian, yang isi pokoknya adalah untuk mengeluarkan atau untuk mengubah akibat hukum dari ketentuan-ketentuan tertentu dalam pemberlakuannya terhadap Negara tersebut KW 1969.

- Tidak ada di dalam pasal perjanjian itu yang menyatakan reservasi tidak dapat dilakukan.
- Dapat reservasi terhadap pasal-pasal yang tertentu saja.

- Tidak bertentangan dengan maksud dan tujuan perjanjian (letaknya ada di bagian pembukaan/ *preamble*, tujuan bisa dilihat di pembukaan yang melatar belakangi dibuatnya perjanjian internasional tersebut).
- Tidak bertentangan dengan *IUS COGENS* → asas asas hukum internasional yang bersifat dasar (contoh *pacta sunt servanda*, yakni kesepakatan mengikat kepada para pihak) dan akan batal demi hukum apabila bertentangan.

b. Larangan dan Pembatasan Pemsyaratan

Larangan dan Pembatasan, atau yang biasa disingkat Lartas, sering ditemukan dalam pembicaraan terkait perdagangan internasional, baik itu impor maupun ekspor. Beberapa barang memang dilarang dan dibatasi untuk diperdagangkan lintas negara (ekspor-impor). Barang-barang ini memerlukan izin agar importasi atau eksportasi dapat dilakukan. Untuk menyederhanakan dalam penyebutannya, barang yang memerlukan izin ini biasa disebut “terkena lartas”. Tidak semua barang terkena lartas. Ada juga barang bebas lartas yang artinya tidak memerlukan izin untuk diimpor ataupun diekspor. Terdapat pengecualian juga pada barang yang yang termasuk kedalam barang lartas.

c. Perumusan Tentang Persyaratan atau Reservasi

Reservasi, pernyataan menerima reservasi, menolak reservasi harus diformulasikan dalam bentuk tertulis dan disampaikan kepada negara peserta lain dan negara yang berhak menjadi peserta. Jika reservasi diformulasikan pada saat penandatanganan maka harus diformalkan pada saat meratifikasi atau mengikutsertakan perjanjian.

Suatu Negara pada waktu melakukan penandatanganan, ratifikasi, menerima, mengesahkan atau aksesinya terhadap suatu perjanjian boleh mengajukan reservasi kecuali jika:

- Reservasi itu dilarang oleh perjanjian
- Perjanjian itu sendiri menyatakan bahwa hanya reservasi-reservasi tertentu yang tidak termasuk reservasi yang dipersoalkan, boleh diajukan
- Dalam hal tidak termasuk di dalam sub paragraph (a) dan (b), maka reservasi itu bertentangan dengan tujuan dan maksud perjanjian

d. **Penerimaan dan Penolakan Persyaratan**

Penerimaan dan penolakan reservasi atau persyaratan diatur dalam Pasal 20 Konvensi Wina mengenai Hukum Perjanjian. Pernyataan menerima atau menolak suatu persyaratan haruslah diformulasikan secara tertulis, dan harus dikomunikasikan kepada negara-negara dan negara-negara lain yang berhak menjadi pihak perjanjian. Demikian pula penarikan (*withdrawal*) terhadap persyaratan dan penarikan terhadap penolakan suatu persyaratan juga harus dinyatakan secara tertulis.

e. **Akibat Hukum Persyaratan**

Ketentuan mengenai akibat hukum persyaratan diatur dalam Pasal 20 ayat (4) Konvensi Wina yang berisikan:

- Suatu persyaratan yang diajukan oleh suatu negara dan diterima oleh negara peserta lain. Antara negara yang menyatakan persyaratan dan negara yang menerima persyaratan tersebut, perjanjian akan berlaku di antara mereka (*entry into force*).
- Suatu keberatan oleh negara peserta lain terhadap suatu persyaratan tidak mengesampingkan berlakunya perjanjian, kecuali bila maksud yang bertentangan secara tegas dinyatakan oleh negara yang keberatan. Keberatan disini harus didasarkan pada alasan-alasan prinsip atau kebijaksanaan tanpa maksud menolak berlakunya sebuah perjanjian.
- Suatu tindakan yang menyatakan keinginan suatu negara untuk diikat dalam suatu perjanjian dan berisikan suatu persyaratan mulai berlaku sejak setidaknya satu peserta lain menerima persyaratan tersebut.

4. **Pelaksanaan Perjanjian Internasional**

Terdapat 2 tahapan pelaksanaan dalam perjanjian internasional, yaitu

i. *Entry into force* (dapat diberlakukan)

Tahap di mana suatu perjanjian internasional secara resmi telah mulai berlaku dan mempunyai kekuatan hukum bagi para pihak yang menyepakatinya.

ii. *Implementation* (pelaksanaan)

Tahap ini merupakan tahapan lanjutan, yang dimana proses ini menerapkan ketentuan-ketentuan yang ada dalam perjanjian internasional ke dalam hukum nasional masing-masing negara yang menyepakati perjanjian tersebut.

Adanya 2 tahapan pelaksanaan dalam perjanjian internasional ini adalah karena dalam pelaksanaannya setelah disahkan tidak semua perjanjian internasional bisa langsung dilaksanakan. Terdapat beberapa perjanjian yang harus dipenuhi terlebih dahulu syarat-syaratnya sehingga perjanjian internasional tersebut dapat dilaksanakan, contoh suatu perjanjian internasional harus menunggu terlebih dahulu beberapa negara meratifikasi perjanjian tersebut, sehingga perjanjian tersebut baru bisa dilaksanakan. Namun hal ini tidak menjadikan suatu perjanjian internasional tidak sah, karena perjanjian tersebut sudah bisa diberlakukan.

a. Ruang Lingkup Perjanjian Internasional

i. Merupakan Sebuah Perjanjian Internasional

Perjanjian tersebut mengatur aspek-aspek Hukum Internasional atau permasalahan lintas negara, yang mencakup semua jenis perjanjian yang memiliki karakteristik Internasional, baik secara Bilateral, Multilateral, maupun Regional atau Universal.

ii. Memiliki subjek hukum internasional

Perjanjian tersebut harus dibuat oleh negara dan/atau organisasi internasional. Subjek Hukum Internasional, di antaranya adalah Negara, Organisasi Internasional, Palang Merah Internasional, Tahta Suci / *Vatican*, dan Pemberontak / *Belligerent*.

- Bentuknya Tertulis

Sebagaimana yang tertera dalam Konvensi Wina, yaitu ‘Ruang Lingkup Perjanjian Internasional dibatasi hanya pada perjanjian yang tertulis’.

- Diatur oleh Hukum Internasional

Suatu dokumen dikatakan diatur oleh Hukum Internasional apabila terdapat dua elemen, yaitu adanya maksud untuk menciptakan kewajiban dan hubungan hukum, serta tunduk pada rezim Hukum Internasional.

- Prosedurnya Beragam

Penamaan atau judul dari suatu Perjanjian Internasional dapat berbeda, namun pengaturannya tetap bersumber dari Hukum Perjanjian Internasional.

b. Perjanjian Internasional dan Pihak Ketiga

Secara umum negara pihak ketiga adalah negara yang tidak ikut serta dalam perundingan yang melahirkan suatu perjanjian. Negara pihak ketiga ini kemungkinan tidaklah berkepentingan untuk turut serta dalam suatu perjanjian bilateral. Namun, setiap negara pihak ketiga memiliki kesempatan yang terbuka untuk turut serta terhadap perjanjian multilateral, kecuali perjanjian itu memiliki aturan lain.

Suatu perjanjian internasional hanya mengikat negara-negara pembuatnya. Sebagaimana dalam makna dari asas dalam Hukum Romawi yang menyebutkan: *“pacta tertiis nec nocent nec prosunt”*. Maksudnya, “Suatu perjanjian tidak memberi hak maupun kewajiban pada pihak ketiga, tanpa persetujuan pihak ketiga tersebut”. Akan tetapi, dalam perkembangannya dijumpai adanya pengecualian. Sehingga, berlakunya asas di atas tidak mutlak lagi. Sebagai contoh, berlakunya pasal 2 ayat (6) dari Piagam Perserikatan Bangsa-Bangsa, pemberian hak dan kewajiban kepada negara-negara yang bukan anggota Perserikatan Bangsa-Bangsa. Di dalam perjanjian internasional, kaidah-kaidah mengenai hal itu dapat dijumpai dalam pasal-pasal 34, 35, 36, dan pasal 37 Konvensi Wina 1969. Ada satu ketentuan yang penting dalam kaitan ini adalah bahwa perjanjian internasional tidak menimbulkan kewajiban atau hak bagi pihak ketiga tanpa persetujuan pihak ketiga tersebut. Persetujuan ini harus diberikan secara tertulis serta kewajiban dan hak pihak ketiga tersebut harus dinyatakan dengan tegas dalam perjanjian itu. Kewajiban pihak ketiga adalah bahwa ia harus bertindak sesuai dengan syarat-syarat yang ditentukan perjanjian dan tetap terikat pada perjanjian tersebut selama ia tidak menyatakan kehendaknya yang berlainan. Negara-negara berkembang, terutama negara-negara yang terletak di kawasan Asia-Afrika berpendapat bahwa persetujuan pihak ketiga diberikan secara

tegas dan tertulis harus untuk mencegah mengikatnya suatu perjanjian bagi suatu negara lain di luar kehendaknya.

Penafsiran atas pasal-pasal 35 dan 36 diatas diberikan juga oleh *International Law Commission* (ILC). Pasal 35 bermaksud melindungi negara-negara bukan peserta dari kemungkinan pembebanan kewajiban yang sewenang-wenang. Sedangkan, pasal 36 ayat (2) bermaksud melindungi para peserta dari kemungkinan bahwa negara-negara bukan peserta dapat melampaui batas hak yang diperolehnya dari para peserta sedemikian rupa, sehingga mengurangi wewenang para peserta sendiri atas perjanjian yang mereka bentuk.

c. **Pengutamaan Perjanjian Internasional atas Hukum Nasional**

Dalam pengutamaan perjanjian internasional atas hukum nasional, terdapat 2 teori untuk menyelesaikannya, yaitu:

- Teori monisme, mendasarkan primatnya pada supremasi hukum internasional. Sehingga, apabila terjadi konflik di antara hukum internasional dan hukum nasional, maka hukum internasional yang akan diberlakukan. Teknik yang digunakan teori monisme ini adalah teknik inkorporasi di mana negara dapat menerapkan hukum internasional di wilayah hukum nasional tanpa mengubah dasar hukumnya atau melalui tindakan transformasi ke dalam legislasi nasional. Umumnya, luaran dari teknik inkorporasi ini adalah perjanjian internasional yang bersifat:
- *Self executing* yang dapat diberlakukan secara langsung dalam wilayah hukum nasional.
- Teori dualisme, konstitusi menegaskan tidak ada status khusus bagi perjanjian internasional, segala hak dan kewajiban yang diciptakan melalui perjanjian internasional tidak memiliki daya keberlakuan di hukum domestik kecuali proses legislasi nasional terpenuhi. Teori dualisme memberi supremasi pada hukum nasional berdasarkan kedaulatan negara sehingga hukum internasional tidak dapat memaksa suatu negara patuh terhadapnya. Teknik yang digunakan teori dualisme adalah teknik transformasi dimana penerapan hukum internasional harus diikuti dengan proses legislasi untuk mengubah hukum internasional

menjadi bagian dari hukum nasional. Dengan demikian, luaran dari teknik transformasi ini adalah *treaties* yang bersifat *non-self executing* atau tidak dapat diberlakukan secara langsung sebelum prosedur transformasi dilakukan.

d. Penarikan Kembali Kewajiban Maupun Hak yang Telah Diberikan kepada Pihak Ketiga

Penarikan kembali hak atau kewajiban pihak ketiga dalam perjanjian internasional hanya dapat dilakukan jika diatur dalam perjanjian itu sendiri atau jika semua pihak yang berkepentingan menyetujuinya. Hal ini bertujuan untuk menjaga stabilitas dan keadilan dalam hubungan internasional.

Dasar Hukum dalam hukum perjanjian internasional terkait hak dan kewajiban pihak ketiga diatur dalam **Konvensi Wina 1969 tentang Hukum Perjanjian Internasional**, khususnya dalam **Pasal 36 dan Pasal 37:**

i. **Pasal 36** – Hak bagi pihak ketiga

- Jika suatu perjanjian memberikan hak kepada pihak ketiga (negara yang bukan pihak dalam perjanjian), maka hak tersebut hanya berlaku jika pihak ketiga menerima hak itu secara eksplisit atau dengan tindakan yang menunjukkan penerimaan.

ii. **Pasal 37** – Penarikan kembali hak dan kewajiban

- Hak yang telah diberikan kepada pihak ketiga dapat ditarik kembali jika perjanjian mengizinkan hal tersebut atau jika semua pihak dalam perjanjian sepakat untuk mencabut hak tersebut.
- Kewajiban yang dikenakan pada pihak ketiga hanya dapat dicabut dengan persetujuan pihak ketiga itu sendiri.

e. Perjanjian Internasional yang Mengikat Pihak Ketiga melalui Hukum Kebiasaan Internasional

Dalam hukum internasional, umumnya suatu perjanjian internasional hanya mengikat para pihak yang menandatangani dan meratifikasinya. Namun, dalam beberapa kasus, perjanjian dapat mengikat pihak ketiga melalui hukum kebiasaan internasional, jika isi perjanjiannya mencerminkan hukum kebiasaan internasional yang diterima secara luas. Hal ini dikarenakan hukum

kebiasaan internasional diakui sebagai bagian dari sistem hukum internasional yang mengikat semua negara, terlepas dari apakah mereka menjadi pihak dalam suatu perjanjian atau tidak.

Berdasarkan Konvensi Wina 1969 tentang Hukum Perjanjian Internasional, khususnya Pasal 38, perjanjian tertentu dapat memiliki kekuatan mengikat terhadap pihak ketiga jika isi perjanjian tersebut mencerminkan norma hukum kebiasaan internasional.

Hukum Kebiasaan Internasional terbentuk berdasarkan:

- Praktik umum negara-negara yang diterima sebagai hukum (*opinio juris*)
- Dipelajari dalam jangka waktu yang cukup lama dan konsisten

Jika suatu perjanjian mencerminkan norma kebiasaan yang sudah berlaku secara universal, maka isi perjanjian tersebut dapat mengikat pihak ketiga meskipun mereka bukan pihak dalam perjanjian tersebut.

e. Penerapan Sementara Suatu Perjanjian Internasional

Penerapan sementara suatu perjanjian internasional (*provisional application of a treaty*) adalah pemberlakuan sementara ketentuan dalam perjanjian sebelum perjanjian tersebut secara resmi berlaku penuh. Hal ini biasanya dilakukan untuk segera mengimplementasikan aspek-aspek tertentu dari perjanjian sebelum semua prosedur hukum domestik, seperti ratifikasi, selesai dilakukan oleh negara-negara yang terlibat.

Konsep ini diatur dalam Pasal 25 Konvensi Wina 1969 tentang Hukum Perjanjian Internasional yang menyatakan bahwa:

- Suatu perjanjian atau sebagian dari perjanjian **dapat diterapkan sementara** jika perjanjian itu sendiri menetapkan demikian atau jika negara-negara yang berunding menyepakati penerapan sementara.
- Penerapan sementara berakhir jika suatu negara yang menerapkannya memberi tahu negara lain bahwa ia tidak bermaksud untuk menjadi pihak dalam perjanjian tersebut.

Alasan dan Tujuan:

- Menghindari keterlambatan dalam pelaksanaan perjanjian, terutama dalam kasus perjanjian yang memerlukan waktu lama untuk diratifikasi oleh semua pihak.
- Menangani keadaan darurat atau kebutuhan mendesak, misalnya dalam perjanjian perdagangan atau keamanan internasional.
- Menunjukkan komitmen politik dan diplomatik terhadap perjanjian sebelum proses formal selesai.

f. Suatu Perjanjian Internasional Tidak Berlaku Surut

Asas *non-retroactive* menyatakan bahwa suatu kaidah hukum tidak dapat berlaku surut. Pada Konvensi Wina Tahun 1969 tentang Hukum Perjanjian Internasional, asas *non-retroactive* diatur pada Pasal 28 yang berbunyi: “*Unless a different intention appears from the treaty or is otherwise established, its provisions do not bind a party in relation to any act or fact which took place or any situation which ceased to exist before the date of the entry into force of the treaty with respect to that party*”. Berdasarkan pasal tersebut, asas *non-retroactive* tidaklah bersifat mutlak. Akan tetapi, ketidakmutlakan tersebut secara mutlak memerlukan kesepakatan yang dibangun oleh para pihak peserta perjanjian internasional.

Sehingga, asas *non-retroactive* juga merupakan asas yang selalu terkait dengan asas itikad baik dan asas *free consent*, yaitu bahwa kesepakatan mengenai berlaku surut atau tidaknya suatu perjanjian internasional harus berdasarkan kehendak sukarela yang termanifestasikan dalam perjanjian yang dimaksud.

Selanjutnya, pada penjelasan Pasal 28 Konvensi Wina Tahun 1969 tentang Hukum Perjanjian Internasional tersebut dikatakan bahwa “*If, however, an act or fact or situation which took place or arose prior the entry into force of a treaty continues to occur or exist after the treaty has come into force, it will be caught by the provisions of the treaty*”.

Berdasarkan penjelasan tersebut maka muncul perdebatan mengenai kapan tepatnya suatu perjanjian internasional mulai berlaku. Hal ini terkait bahwa istilah “*come into force*” yang berarti lahirnya kekuatan mengikat berbeda dengan istilah “*enter into force*”. Jika tidak ditentukan lain, maka suatu

perjanjian “*enter into force*” bersamaan dengan pada saat perjanjian internasional tersebut memperoleh daya mengikat “*come into force*”. Bagi suatu negara seperti Indonesia, suatu perjanjian internasional menjadi berlaku ketika sudah diratifikasi dan tanggal ratifikasinya tidak selalu sama dengan tanggal lahirnya kekuatan mengikat.

g. Penerapan Asas *Rebus Sic Stantibus* dalam Pelaksanaan Perjanjian Internasional

Asas *rebus sic stantibus* merupakan asas yang memberi kemungkinan bagi negara yang mengalami perubahan drastis (*fundamental change of circumstances*) untuk melakukan penarikan diri dari suatu perjanjian internasional. Kemungkinan penarikan diri tersebut terkait dengan bahwa jika tetap mengikatkan diri pada perjanjian internasional tersebut maka akan membahayakan eksistensi negara tersebut.

Pemberlakuan asas *rebus sic stantibus* ini kemudian akan menyinggung penerapan asas *pacta sunt servanda*. Bahwa negara yang akan memanfaatkan asas *rebus sic stantibus* kemudian akan menggerus kekuatan asas *pacta sunt servanda*. Namun demikian, pada Konvensi Wina 1969 tentang Hukum

Perjanjian Internasional telah diatur mengenai mekanisme pengunduran diri sebagaimana tercantum pada Pasal 54 yang mengatakan bahwa untuk dapat mengundurkan diri maka harus mengikuti cara yang ditetapkan dalam perjanjian internasional yang bersangkutan, atau dengan cara mendapat persetujuan dari seluruh pihak peserta perjanjian internasional yang bersangkutan.

Konvensi Wina 1969 tentang Hukum Perjanjian Internasional juga telah mengaturnya sendiri pada bagian *Amendment and Modification of Treaties*. Bagian tersebut mengatur mengenai perubahan perjanjian internasional. Sehingga, penggunaan asas *rebus sic stantibus* juga dapat diakomodir melalui mekanisme amandemen jika dimungkinkan sebelum suatu negara

dapat melakukan pengunduran diri karena alasan perubahan drastis yang mengharuskannya.

SOAL

1. Jelaskan apa yang dimaksud dengan hukum perjanjian internasional!
2. Sebutkan 5 dan jelaskan jenis-jenis perjanjian internasional!
3. Sebutkan dan jelaskan secara singkat proses perumusan suatu hukum perjanjian internasional menurut konvensi wina 1969!
4. Jelaskan apa yang dimaksud dengan *consent to be bound* dalam hukum perjanjian internasional dan jelaskan mengapa *consent to be bound* menjadi tahapan yang penting!
5. Sebutkan dan jelaskan 2 tahapan pelaksanaan perjanjian internasional!

KUNCI JAWABAN

1. Suatu persetujuan antara subjek-subjek Hukum Internasional yang menimbulkan kewajiban-kewajiban yang mengikat dalam Hukum Internasional. Perjanjian tersebut dapat berbentuk bilateral (antara 2 negara) maupun multilateral (lebih dari 2 negara).
2. **Jenis-Jenis Perjanjian Internasional**
 - **Traktat**

Perjanjian yang paling formal dan merupakan persetujuan antara dua negara atau lebih. Traktat biasanya mencakup bidang ekonomi dan politik, yang dimuat dalam traktat biasanya merupakan ketentuan Hukum yang bersifat umum.
 - **Persetujuan**

Perjanjian yang bersifat teknis dan administratif. Perjanjian ini tidak begitu diartikan karena tidak resmi seperti traktat dan konvensi.
 - **Piagam**

Membahas tentang peraturan yang ditetapkan dalam persetujuan internasional baik dalam pekerjaan maupun kesatuan tertentu. Dapat digunakan sebagai alat tambahan dalam melaksanakan konvensi.
 - **Charter**

Biasa digunakan dalam perjanjian internasional yang berfungsi untuk pendirian badan dan melakukan fungsi administratif.
 - **Deklarasi**

Merupakan perjanjian yang berbentuk traktat serta dokumen tidak resmi. Dijadikan sebuah traktat dalam menerangkan suatu judul dari batang tubuh ketentuan traktat.
3. **Perundingan:** Tahap perundingan biasanya didahului oleh pendekatan-pendekatan oleh pihak yang bermaksud mengadakan perjanjian internasional, pendekatan-pendekatan ini dalam bahasa diplomatik disebut dengan *lobbying*.
Penandatanganan: Tahap penandatanganan yaitu wakil-wakil pihak yang ikut berunding akan membubuhkan paraf atau tanda tangan.

Ratifikasi (bila diperlukan): Tahap ratifikasi merupakan salah satu perbuatan hukum untuk mengikatkan diri pada suatu perjanjian internasional

4. Proses di mana suatu negara atau entitas secara resmi menyatakan kesiapannya untuk terikat oleh suatu perjanjian internasional. Proses ini merupakan tahapan yang penting yang menegaskan bahwa negara tersebut mengakui akan melaksanakan dan mematuhi.

5. ***Enter into force*** (dapat diberlakukan)

Tahap di mana suatu perjanjian internasional secara resmi telah mulai berlaku dan mempunyai kekuatan hukum bagi para pihak yang menyepakatinya.

Implementation (pelaksanaan)

Tahap ini merupakan tahapan lanjutan yang dimana proses ini menerapkan ketentuan-ketentuan dalam perjanjian internasional ke dalam hukum nasional masing-masing negara yang menyepakati perjanjian tersebut.

