

TESIS

PERLINDUNGAN TENAGA KERJA ASING BERDASARKAN HUKUM
KETENAGAKERJAAN DI INDONESIA



Oleh :

EDY PRATAMA PUTRA, S.H.

NIM. 031414153046

PROGRAM STUDI MAGISTER ILMU HUKUM

FAKULTAS HUKUM

UNIVERSITAS AIRLANGGA

SURABAYA

2016

PERLINDUNGAN TENAGA KERJA ASING BERDASARKAN HUKUM
KETENAGAKERJAAN DI INDONESIA

TESIS

Diajukan Untuk Memperoleh Gelar Magister Hukum pada
Program Studi Magister Ilmu Hukum Fakultas Hukum
Universitas Airlangga Surabaya



Oleh :

EDY PRATAMA PUTRA, S.H.

NIM. 031414153046

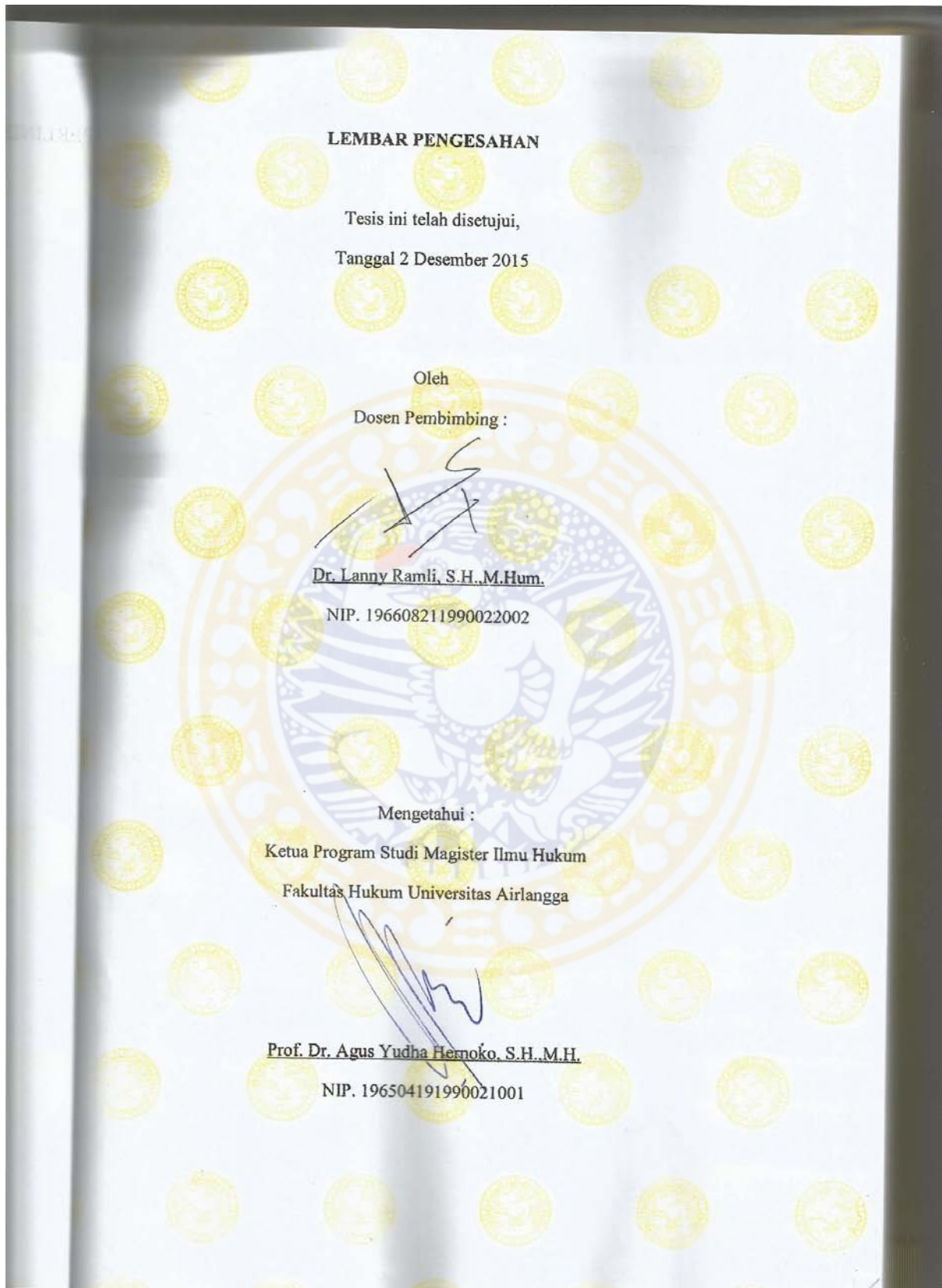
PROGRAM STUDI MAGISTER ILMU HUKUM

FAKULTAS HUKUM

UNIVERSITAS AIRLANGGA

SURABAYA

2016



LEMBAR PENGESAHAN

Tesis ini telah disetujui,
Tanggal 2 Desember 2015

Oleh

Dosen Pembimbing :

(Dr. Lanny Ramli, S.H.,M.Hum.)

NIP. 196608211990022002

Mengetahui :

**Ketua Program Studi Magister Ilmu Hukum
Fakultas Hukum Universitas Airlangga**

(Prof. Dr. A. Yudha Hernoko, S.H., M.H.)
NIP. 196504191990021001

LEMBAR PERSETUJUAN

Tesis ini telah diuji dan dipertahankan dihadapan Panitia Penguji,

Pada Tanggal 2 Desember 2015

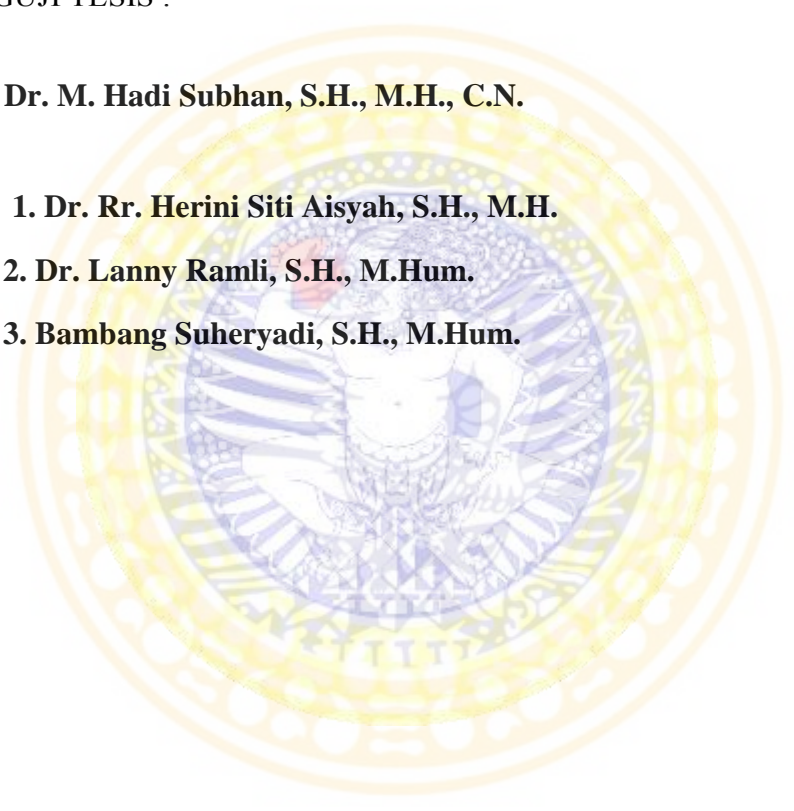
PANITIA PENGUJI TESIS :

KETUA : **Dr. M. Hadi Subhan, S.H., M.H., C.N.**

ANGGOTA : **1. Dr. Rr. Herini Siti Aisyah, S.H., M.H.**

2. Dr. Lanny Ramli, S.H., M.Hum.

3. Bambang Suheryadi, S.H., M.Hum.



PERNYATAAN LEMBAR ORISINALITAS

Yang bertandatangan di bawah ini :

Nama : Edy Pratama Putra, S.H.

NIM : 031414153046

Bidang Minat : Peradilan

Judul Tesis : Perlindungan Tenaga Kerja Asing Berdasarkan Hukum
Ketenagakerjaan Di Indonesia

Menyatakan dengan sebenarnya Tesis yang ditulis ini tidak mempunyai persamaan dengan Tesis lainnya.

Demikian pernyataan ini dibuat oleh Penyusun Tesis tanpa ada paksaan dari pihak lain dan bertanggungjawab penuh atas Tesis ini.

Surabaya, 15 Februari 2016

Penyusun

Edy Pratama Putra, S.H.

PERNYATAAN LEMBAR ORIGINALITAS

Yang bertandatangan di bawah ini :

Nama : Edy Pratama Putra

NIM : 031414153046

Bidang Minat : Peradilan

Judul Tesis : Perlindungan Tenaga Kerja Asing Berdasarkan Hukum
Ketenagakerjaan Di Indonesia

Menyatakan dengan sebenarnya Tesis yang ditulis ini tidak mempunyai
persamaan dengan Tesis lainnya.

Demikian pernyataan ini dibuat oleh Penyusun Tesis tanpa ada paksaan dari pihak
lain dan bertanggungjawab penuh atas Tesis ini.

Surabaya, 15 Februari 2016

Penyusun
METERAI
LEMPEL
6000
ENAM RIBU RUPIAH
Edy Pratama Putra



DAFTAR PERUNDANG-UNDANGAN

- Undang-Undang Dasar Republik Indonesia Tahun 1945.
- Burgelijk Wetboek.
- Undang-Undang No 13 tahun 2003 tentang Ketenagakerjaan.
- Undang-undang No. 6 tahun 2011 tentang Keimigrasian.
- Undang-Undang No. 2 tahun 2004 tentang Penyelesaian Perselisihan Hubungan Industrial.
- Peraturan Pemerintah No. 31 tahun 2013 tentang Peraturan Pelaksanaan Undang-Undang 6 tahun 2011 Tentang Keimigrasian.
- Peraturan Menteri Tenaga Kerja Dan Transmigrasi Republik Indonesia Nomor 16 Tahun 2015 Tentang Tata Cara Penggunaan Tenaga Kerja Asing.
- Peraturan Presiden No. 72 tahun 2014 tentang Penggunaan Tenaga Kerja Asing Serta Pelaksanaan Pendidikan Dan Pelatihan Tenaga Kerja Pendamping.
- Peraturan Menteri Tenaga Kerja dan Transmigrasi No.12 tahun 2013 tentang Tata Cara Penggunaan Tenaga Kerja Asing.
- Peraturan Menteri Tenaga Kerja Dan Transmigrasi Republik Indonesia Nomor : PER.09/MEN/V/2005 Tentang Tata Cara Penyampaian Laporan Pelaksanaan Pengawasan Ketenagakerjaan.
- Peraturan Menteri Dalam negeri No. 50 Tahun 2010 Tentan Pedoman Pemantauan Tenaga Kerja Asing Di Daerah.
- Keputusan Menteri No. 40 tahun 2012 tentang Jabatan-Jabatan Tertentu yang Dilarang Diduduki oleh Tenaga Kerja Asing.
- Keputusan Menteri No. Kep.100/MEN/VI/2004 tentang Ketentuan Pelaksanaan Perjanjian Kerja Waktu Tertentu.

- International Labour Organisation 158 tahun 1982 tentang Perlindungan Tenaga Kerja Dalam Hal Terjadi Pemutusan Hubungan Kerja Atas Inisiatif Pengusaha



ABSTRAK

Penggunaan tenaga kerja asing ini perlu diawasi oleh pemerintah dikarenakan banyaknya pemberi kerja yaitu perusahaan melakukan perjanjian kerja kepada tenaga kerja asing tersebut yang tidak sesuai dengan hukum ketenagakerjaan. Perusahaan seringkali melakukan perjanjian kerja melebihi batas lamanya waktu kerja bagi tenaga kerja asing berdasarkan ketentuan hukum ketenagakerjaan. Dalam kasus yang ada terdapat perjanjian kerja antara perusahaan dan tenaga asing tersebut selama 11 (sebelas) tahun dan 8 (delapan) tahun secara terus menerus. Permasalahan lainnya di dalam penggunaan tenaga kerja asing ini perusahaan tidak memiliki ijin mempekerjakan tenaga asing dan melakukan pemutusan hubungan kerja secara sepihak tanpa alasan yang sah sebagaimana diatur di dalam Undang-Undang Ketenagakerjaan. Sehingga dalam tesis ini membahas mengenai keabsahan dari perjanjian kerja yang salah satu pihaknya tenaga kerja asing, upaya hukum dalam pemutusan hubungan kerja secara sepihak, dan pertanggungjawaban oleh perusahaan terhadap mempekerjakan tenaga kerja asing tanpa adanya ijin mempekerjakan tenaga asing.

Kata Kunci : Penggunaan Tenaga Kerja Asing, Pemutusan Hubungan Kerja, Upaya Hukum atas Pemutusan Hubungan Kerja, Pertanggungjawaban Pidana Terhadap Pemberi Kerja.

ABSTRACT

The use of foreign workers need to be supervised by the government because many employers are companies doing work agreement for the foreign worker who does not according with the labor law. Companies ften had cooperation agreements exceeds the limit of the length of working time for foreign workers by labor law. In the case that there are agreements between the company and the foreign worker for 11 (eleven) years and 8 (eight) years continuous. Another problem in the use of foreign labor this company did not have a permit to employ foreign labor and termination of employment unilaterally without a valid reason as stipulated in the labor laws. Thus, in this thesis to discuss the validity of the labor agreement that one side is the foreign labor, legal remedies in termination of employment unilaterally, and responsibility by the company to employ a foreign worker without a permit to employ foreign labor.

Key Word : *The Use of foreign labor, Work Termination, Efforts law on Termination Of Employment, Criminal Liability Against The Employer.*

KATA PENGANTAR

Puji syukur pada Allah SWT yang telah memberikan rahmat, taufik dan hidayahnya, sehingga penyusunan tesis yang berjudul “Perlindungan Tenaga Kerja Asing Berdasarkan Hukum Ketenagakerjaan Di Indonesia” dapat terselesaikan dan disusun dengan baik tanpa mengalami kesulitan yang berrati. Selama dalam proses pembelajaran yang dialami penyusun pada saat menyelesaikan pendidikan tingkat Magister Ilmu Hukum pada Fakultas Hukum Universitas Airlangga, banyak ilmu yang diperoleh oleh penyusun sehingga mempunyai wawasan keilmuan yang lebih dibidang ilmu pengetahuan. Semua ini tidak akan terealisasi tanpa adanya ridho Allah SWT.

Dalam menyusun Tesis dan selama proses belajar di Magister Ilmu Hukum ini, penyusun banyak mendapat bantuan dan dorongan dari berbagai pihak, oleh karena itu pada kesempatan ini perkenankanlah penyusun untuk mengucapkan terima kasih dan memberikan penghargaan setinggi-tingginya kepada :

1. Rektor Universitas Airlangga, Bapak Prof. Dr. M. Nasih, S.E., M.T., A.k. atas kesempatan dan fasilitas yang diberikan untuk mengikuti dan menyelesaikan pendidikan program magister.
2. Dekan Fakultas Hukum Universitas Airlangga, Bapak Prof. Dr. Eman Ramelan, S.H., M.S., yang telah mendorong penyusunan dan juga mahasiswa pada umumnya agar mampu mengembangkan keilmuan khususnya tentang ilmu hukum.

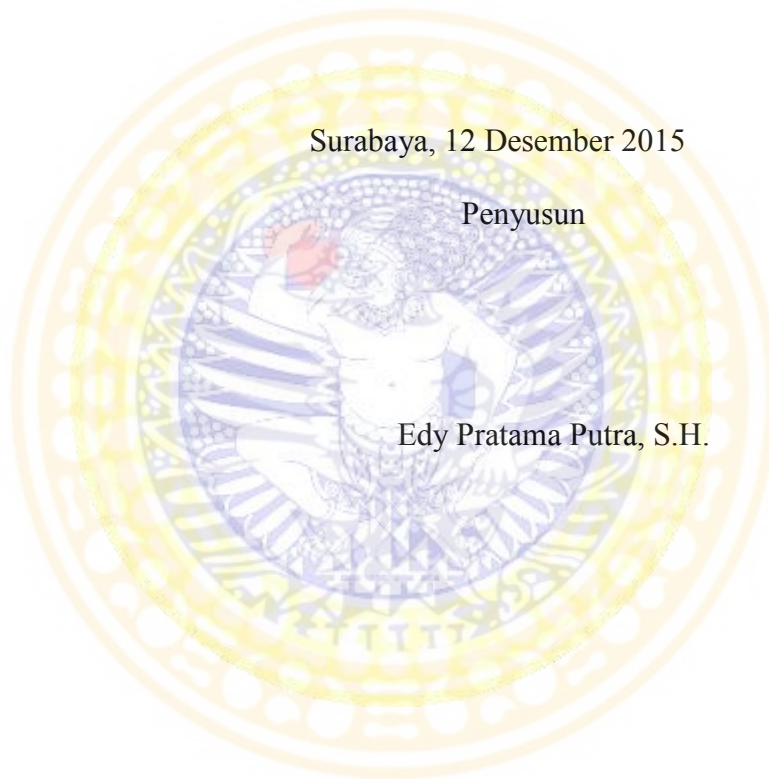
3. Dosen Pembimbing Tesis MKPT I Ibu Dr. Lanny Ramly, S.H., M.Hum, dan Dosen Pembimbing MKPT II Bapak Bambang Suheryadi, S.H, M.Hum.yang telah membimbing saya untuk menyusun Tesis ini.
4. Dosen-dosen penguji Tesis saya, kepada Bapak Dr. M. Hadi Subhan, S.H., M.H., C.N., Ibu Dr. Rr. Herini Siti Aisyah, S.H., M.H., Ibu Dr. Lanny Ramli, S.H., M.Hum. dan Bapak Bambang Suheryadi, S.H., M.Hum., yang telah menguji saya dan memberikan banyak masukan baik dri segi tata cara penulisan dan substansi dari Tesis saya ini, semoga dapat memberikan manfaat dibidang keilmuwan yang khususnya Ilmu Hukum.
5. Dosen-dosen pengajar pada Magister Ilmu hukum khususnya dibidang peradilan, dimana telah memberikan kepda saya materi tambahan dibidang peradilan dan materi yang sangat berharga dibidang prakteknya.
6. Kantor Advokat Syaiful Ma'arif & Partners, yang telah membagikan pengalaman untuk menangani perkara hukum yang khususnya kasus dibidang Hukum Ketenagakerjaan.
7. Teman-teman Peradilan dan Bisnis yang selalu senang dan menjalani aktivitas perkuliahan dengan baik di dalam padatnya jadwal kerja masing-masing.
8. Ayahanda saya Bapak Achmad Subaidi, S.H., M.H. dan Ibunda saya Rita Nurdiana yang telah memberikan dorongan dan doa kepada saya agar selalu belajar dan sabar dalam mengikuti program studi di Magister Ilmu Hukum ini.
9. Serta saya berterima kasih kepada segenap pihak-pihak yang telah membantu saya dalam menyelesaikan Tesis dan studi pada program Magister Ilmu Hukum ini yang saya tidak dapat sebutkan satu persatu.

Segala upaya dan do'a telah penyusun curahkan untuk menghasilkan yang terbaik dalam tesis ini. namun dengan berbagai keterbatasan yang ada penyusun menyadari bahwa tesis ini. namun dengan berbagai keterbatasan yang ada penyusun menyadari bahwa tesis ini masih memerlukan banyak perbaikan sehingga Penyusun mengharapkan saran dari berbagai pihak untuk perbaikan tesis ini. pada akhir kata penyusun berharap semoga tesis ini dapat bermanfaat bagi bidang keilmuan yang pada khususnya yaitu dibidang ilmu hukum.

Surabaya, 12 Desember 2015

Penyusun

Edy Pratama Putra, S.H.



DAFTAR ISI

Halaman Judul.....	i
Halaman Pengesahan.....	ii
Halaman Persetujuan.....	iii
Pernyataan Lembar Orisinalitas.....	iv
Daftar Perundang-Undangan.....	v
Abstrak.....	vii
<i>Abstract</i>	viii
Kata Pengantar.....	ix
Daftar Isi.....	xii

BAB I

PENDAHULUAN

1. Latar Belakang	1
2. Rumusan Masalah	16
3. Tujuan Penelitian.....	16
4. Kajian Teori.....	17
5. Metode Penelitian.....	29
5.1. Tipe Penelitian.....	29
5.2. Pendekatan Masalah	30
5.3. Sumber Bahan Hukum	30
5.3.1 Bahan Hukum Primer.....	30
5.3.2 Bahan Hukum Sekunder.....	31
5.3.3 Analisis Bahan Hukum	31
6. Sistematika Penulisan.....	32

BAB II

UPAYA HUKUM YANG DAPAT DILAKUKAN OLEH TENAGA KERJA ASING TERHADAP PEMUTUSAN HUBUNGAN KERJA YANG DIALAMINYA

2.1. Perselisihan Hubungan Industrial.....	34
--	----

2.2. Pemutusan Hubungan Kerja.....	36
2.2.1. Pemutusan Hubungan Kerja Demi Hukum.....	40
2.2.2. Pemutusan Hubungan Kerja Oleh Buruh.....	42
2.2.3. Pemutusan Hubungan Kerja Oleh Majikan.....	44
2.2.4. Pemutusan Hubungan Kerja Karena Putusan Pengadilan.....	46
2.3. Kasus Pemutusan Hubungan Kerja Yang Dialami Oleh Tenaga Kerja Asing.....	47
2.4. Perkembangan Aturan Terhadap Pemyelesaia Hubungan Industrial.....	51
2.5. Mekanisme Penyelesaian Hubungan Industrial Berdasarkan Undang-Undang No. 2 Tahun 2004.....	61
2.5.1. Penyelesaian Secara Bipatrit.....	61
2.5.2. Penyelesaian Secara Konsiliasi.....	63
2.5.3. Penyelesaian Secara Mediasi.....	65
2.5.4. Penyelesaian Secara Arbitrase.....	68
2.5.5. Penyelesaian Secara Litigasi.....	72
2.6. Upaya Hukum Kasus Pemutusan Hubungan Kerja Yang Dialami Oleh Tenaga Kerja Asing.....	76

BAB III

PERTANGGUNG JAWABAN PERUSAHAAN TERKAIT PENGGUNAAN PERJANJIAN KERJA TERHADAP TENAGA KERJA ASING YANG TIDAK SESUAI DENGAN KETENTUAN HUKUM KETENAGAKERJAAN DI INDONESIA

3.1 Perjanjian Kerja Sebagai Dasar Hubungan Kerja.....	86
3.2 Perjanjian Kerja Berdasarkan Jenis Waktunya.....	96
3.3 Tata Cara Penggunaan Tenaga Kerja Asing.....	100
3.4 Pengawasan Pemerintah Terhadap Penggunaan Tenaga Kerja Asing oleh Pemberi Kerja.....	111
3.5 Tanggungjawab Pemberi Kerja terhadap Penggunaan TKA Yang Tidak Memiliki Ijin Mempekerjakan Tenaga Kerja Asing.....	116

BAB IV

4.1 Kesimpulan.....	125
4.2 Saran.....	126

DAFTAR BACAAN

