



گۆڤاری ناوهندی یاسایی

گۆڤاریکی یاسایی وهزرییه، ناوهندی کاروباری یاسایی ده‌ریده‌کات

ژماره 10 سالی سییه‌م، حوزه‌یرانی 2024

یادکردنه‌وه‌ی جینۆساید: له‌ سڕیڕینی‌کاو‌ه‌ بۆ کوردستان

رێکخستنی یاسایی ده‌ستپێکێشانه‌وه‌ (سحب‌ید) له‌به‌ر رۆشنایی هوکمه‌کانی یاسادا

به‌رپرسیاریتی لێکه‌وته‌کانی (فه‌یکنیوز) له‌ تۆره‌ کوومه‌لیه‌تییه‌کاندا

الإشکاليات العملية في الكفالة الجزائية دراسة في المظاهر و الخلول

تغيير الجنس في قانون إقليم كوردستان -العراق والقانون المقارن



گۆڤاری ناوهندی یاسایی

گۆڤاریکی یاسایی وەرزیه
ناوهندی کاروباری یاسایی دەریده کات

ژماره

10

سالی سییه م | حوزەیرانی ۲۰۲۴

هەریمی کوردستان - سلێمانی - بەختیاری - نزیک

سەنتەری گەنجان

www.nawendiyasayi.com

g.nawandyyasay@gmail.com

07714057575



گۇقارى ناوھەندى ياساىى

خاوەن ئىمتىياز | ناوھەندى كاروبارى ياساىى (ى.ن.ك)
سەرنووسەر | تەلار لەتيف
بەريۆەبەرى نووسىن | د. ئىسماعىل نەجمەدىن زەنگە
07701574091 | esmaelnajmadin@gmail.com

دەستەى پراويزكارى

| حاكم عەبدولكەرىم حىدر على
| پروفىسور د. سامان فەوزى عمر
| پارىزەر تارىق جامباز

دەستەى نووسەران

| د. عىباد رۇخى
| د. پىيوار محەمەد سالىح

هەلەچنى كوردى

| د. عىباد رۇخى
| ژيا ئارام

هەلەچنى عەرەبى

| زبىدە زىاد بشىر

نەخشە ساز

| سىقەر صالح

رېنمايىھە كانى بىلاۋى كوردنەۋە

- ۱- ئەم گۆڭۋارە گىرنگى دەدات بە بىلاۋى كوردنەۋەى ئەم بابەتەنەى خوارەۋە، چ بە زمانى كوردى ياخود بە زمانى عەرەبى:
 - توۋىڭنەۋەى زانستى لە بوارى ياسا.
 - نووسىن و بابەتى ياساى.
 - خويندەنەۋە و ۋاڧە كوردنى كىتېبى ياسا.
 - خويندەنەۋە و خستەنەۋەى نامە و تىزى زانستى لە بوارى ياسا.
 - بىريارى دادوۋەرى.
 - نوۋارېن (تەلىق) لەسەر بىريارە دادوۋەرىيەكان.
 - ھەر بابەتتىكى دىكەى ياساى.
- ۲- پىۋىستە نوۋسەر ناو و ئىمەيل و تەلەفۇنى خۇى لەگەل بابەتەكەدا بىئىرېت.
- ۳- پىۋىستە بابەتەكە ئۆرچىنەل بىت و لە شوېنى تر بىلاۋ نەكرائىتەۋە.
- ۴- گىرنگە بابەتەكان پشت بە سەرچاۋەى زانستى بىبەستن و پەرچاۋى ئەمانەتى زانستى بىكەن.
- ۵- پىۋىستە شىۋازى دانانى سەرچاۋەكان بە شىۋەى (ئىند نۆت) بىت و بە شىۋەى ژمارە بىت كە لە ژمارە - لە كەۋانەدا - (۱) دەست پى دەكات بە كۆتا ژمارە لە پىش دەرتەنجام كۆتايى دىت.
- ۶- پىۋىستە رىزكردنى سەرچاۋەكان بە ھەمان رىزبەندىي ناو بابەتەكە بىت، بە دانانى ژمارە لە كەۋانەدا (۱) لە لىستى سەرچاۋەكان لە كۆتايىدا.
- ۷- پىۋىستە ژمارەى سەرچاۋەكان لە لىستى كۆتايى سەرچاۋەكان لە تىۋان دوو كەۋانە دابىرېت بۆ ئىۋونە (۱). ھەرۋەھا دەبىت بە شىۋەى دەستى (manually) ژمارەكان بىۋىسرىت.
- ۸- پىۋىستە ھەر خستە و فىگەرېك بەكار دەھىرېت ژمارەى بۆ دابىرېت بۆ ئىۋونە (خستەى ژمارە ۱).
- ۹- پىۋىستە سەرچەم بابەتەكان بە فۇنتى يونىكۇد بىۋىسرىت.
- ۱۰- جگە لە سەرۋتار، سەرچەم بابەتەكانى دىكە گوزارشت لە ۋا و بۆچوونى نوۋسەرەكەى دەكات.

تعليمات النشر

- ١- هذه المجلة تهتم بنشر المواضيع الآتية، سواء باللغة العربية أم الكردية:
 - البحوث العلمية في مجال القانون.
 - الكتابات والمواضيع القانونية.
 - قراءة وشرح الكتب القانونية.
 - قراءة وعرض الرسائل والأطروحات العلمية في مجال القانون.
 - القرارات القضائية.
 - التعليقات على القرارات القضائية.
 - أية مواضيع قانونية أخرى.
- ٢- على الكاتب ارسال اسمه وعنوان بريده الالكتروني ورقم هاتفه مرفقا بالموضوع.
- ٣- ان تكون المواضيع حديثة وغير منشورة في اماكن اخرى.
- ٤- من المهم ان يستند الموضوع الى مصادر علمية وتراعى فيه الامانة العلمية.
- ٥- ينبغي ان تكون كتابة المصادر بشكل (ايند نوت) وبأرقام توضع بين قوسين بدءا من الرقم (١) الى آخر رقم قبل الاستنتاجات.
- ٦- يجب أن يكون ترتيب المصادر بنفس ترتيبها داخل الموضوع وذلك بوضع ارقام بين قوسين (١) في قائمة المصادر بنهاية الموضوع.
- ٧- يجب كتابة ارقام المصادر بالقائمة النهائية بين قوسين (١) وكذلك كتابتها بشكل يدوي (manually).
- ٨- يجب وضع ارقام لأي جداول او رموز ترد في الموضوع مثلا (الجدول رقم ١).
- ٩- يجب كتابة المواضيع بخط يونيكود.
- ١٠- باستثناء المقال الافتتاحي، فإن جميع المواضيع الأخرى تعبر عن آراء أصحابها.

پیرست

سەرۆتار

ياسا و ژینگه , ته‌لار له‌تيف..... ۱۰-۹

بابه‌ته كوردییه‌كان

- كه‌یسه‌كانی په‌یوه‌ست به‌ گۆرانی كه‌ش و هه‌وا له‌ به‌رده‌م دادگاكان له‌ ئاستی نیوده‌وه‌تی و هه‌رێمایه‌تی و ناوخۆیی، د.هه‌یوا رشید... ۲۲-۱۳
- به‌رپرسانی لێكه‌وته‌كانی (فهیكنیوز) له‌ تۆره‌ كۆمه‌لایه‌تییه‌كاندا ، د. كارزان محهمه‌د..... ۳۰-۲۳
- رێكخستنی یاسایی ده‌ستپێكێشانه‌وه‌ (سحب ید) له‌ به‌ر رۆشنایی حوكمه‌كانی یاسادا ، عبدولقادر سالح عبدول..... ۴۵-۳۱
- چوارچۆیه‌ی ده‌ستووری لێپرسینه‌وه‌ و هاوسه‌نگه‌ندایی ده‌سه‌لاتی جێیه‌جێکردن له‌ ویلایه‌ته‌ یه‌كگرتووه‌كانی ئه‌مێریكا دا ،..... ۵۲-۴۶
- م.ی.هه‌یمن رشید اغا.
- یادکردنه‌وه‌ی جینۆساید: له‌ سێرێنیکاه‌وه‌ بۆ کوردستان ، م.سه‌رکه‌وت جه‌لیل..... ۶۱-۵۳
- رۆلی ده‌سه‌لاتی دادوه‌ری و نه‌ریت له‌ روانگه‌ی ئه‌نژۆپۆلۆجیای یاساییه‌وه‌، هه‌یمن عزیز محمد..... ۶۶-۶۲

المواضيع العربية

- أصول التحقيق الإداري* دراسة عملية تطبيقية في ضوء قانون إنضباط موظفي الدولة و القطاع الإستراتيجي رقم ۱۴ السنة ۱۹۹۱..... ۸۳-۶۹
- القاضي الدكتور / فرهاد حاتم حسين.
- تغيير الجنس في قانون إقليم كوردستان -العراق والقانون المقارن، القاضي: كامران رسول سعيد..... ۱۰۱-۸۴
- الإشكاليات العملية في الكفالة الجزائية دراسة في المظاهر و الحلول، القاضي الدكتور/ سيروان رؤوف علي..... ۱۱۴-۱۰۲
- إختصاص القضاء الإداري لتعديل القرار الإداري جزئياً - أسلوب إجراء و تطبيقاته، م.د.خليل عبد القادر حسين..... ۱۲۰-۱۱۵

ته‌علیق له‌سه‌ر بریاره‌ دادوه‌رییه‌كان

- هل الإستیلاء على ملك الغير لأهداف أمنية يعتبر سبباً مَقْنَعاً لحرمان المالك من المطالبة بأجر المثل أو التعويض؟..... ۱۲۷-۱۲۳
- پ.د.سامان فوزی عمر.

القرارات القضائية

- القرارات التمييزية في اقليم كوردستان..... ۱۵۳-۱۳۱

خستنه‌رووی کتیب

- خۆێندنه‌وه‌یه‌ك بۆ كێبێ : (ئالنگارییه‌كانی به‌رده‌م په‌یره‌وکردنی لاهه‌ركه‌زه‌یه‌تی كارگێری له‌ هه‌رێمی كوردستان)..... ۱۶۲-۱۵۷
- نویسنی : عوسمان عه‌بدوڵا ئه‌حمه‌د | خستنه‌روو : د.ئاسۆ حه‌مه‌شین عبدالکريم.

ياسا و ژينگە

■ تەلار لەتيف

۵ى حوزەيران لەلايەن پڻكخراوى نەتەو ەيە كگرتو ەكانەو ە بەرۆژى جەهانى ژينگە ديارىكراو ە، لەسەر ئاستى ەريى كوردستانىش پۆژى ۱۶ى نيسان وەك پۆژى ژينگە دەستنيشان كراو ە. لەم دوو پۆژەدا چەندىن چالاكى و كۆر و كۆنفرانس دەبەستريىن لەمەر گرنگيپيدانى زياتر بەژينگە و پرەگەزەكانى لەئاو و خاك و ەوا و فرەجۆريى بايلۆژى.. ەتد.

ئەو ەي دەبينريىت لەو چالاكيانەدا لە ەريى كوردستان، زياتر جەختكردنەو ەيە لەرۆلى ئەريى تاك بەرانبەر ژينگەكەى لە ەەر كردهو ە و چالاكيەك ئەنجاميدەدات، بەتايبەت لە خستەروو و بە نامۆرالى ناساندنى ەندى ەلەسو كەوتى نادروستى بەشيك لەتاكەكانى كۆمەلگەى كوردەوارى بەرانبەر ژينگە بەجۆريىك دەبنە ەوى پيسبونى پرەگەزتيىك يان زياتر لەپرەگەزەكانى ژينگە .

كى ە ەيە ديمەنى ناشرينى ناوچە گەشتيارىەكانى ەريى كوردستانى بير نەكەويىتەو ە، ئەو كاتەى بەشيك لەگەشتياران پاشماو ەكانيان فريدەدەنە ئەو شوينانەو ە، يان ديمەنى نەخوازراوى سەرچاو ە ناويەكانى نەيەتە پيش چاو كە پاشماو ەي جۆربەجۆرى پيسكەرييان تيۆ دەپژيندريىت، يان بۆنى پيس و بيىزاركەر و مەترسيدارى نەكردبيىت، سەرچاو ەكەى ئەو پرۆژە پيشەسازيانەن كە نزيكن لەناوچە نيشتەجيىبونەكانەو ە، بەتايبەت ئەو پرۆژانەى مەرجه ژينگەييەكان پرەچاو ناكەن وەك پيويست..

ە ەموو ئەو چالاكى و يادكردنەوانە ، و ە ەموو ئەو ديمەنانەى دژ بەژينگە تۆمار دەكرين پرۆژانە.. پيمان دەلين پۆلى ياسا لەم نيۆەندەدا چيە؟ بەتايبەت سەلمينراو ە بە ەيزتريىن ئامراز بۆ كۆنترۆلكردنى كۆمەلگە و پيشخستينى، ياسايە، چونكە ياسايە دەتوانيىت ريىگرى بكات لە ەەر كردهو ەيەكى دژ بەژينگە، ياسايە دەتوانيىت لەريىگەى چەندىن ريىكخستن و ريىكارەو ە پۆلى بەرچاو بگيىريىت بۆ پيشخستينى ژينگە دواى پاراستنى..

و ە نەبى لە ەريى كوردستان ناامادەيى ياسا ەبى لەم كايەيەدا، ئەو ەتا پرەلەمانى كوردستان لەسالى ۲۰۰۸ ەو ە ياساى پاراستن و چاككردنى ژينگەى دەركردو ە وەك ياسايەكى تايبەت بەو بوارە ، بەناوينشانەكەشى بيىت ئەم ياسايە بەتەن ەا گرنگى بەپاراستنى ژينگە و پرەگەزەكانى نادات بەرانبەر ئەو مەترسيانەى دوچاريان دەبيىتەو ە، بەلكو گرنگى دەدات بەچاككردن و پيشخستينى

ئەو رەگەزانەى دوچارى زىان بون، لەرېنگەى چەند رېكار و تەكنىككەوھ.

خالى ھەرە گرنگ و ھەستىارى ھەر ياسايەكى تايبەت بەپاراستى ژىنگە ئەوھىيە، ئەم ياسايە بەھىچ جۆرېك ناتوانىت چالاكىەكانى پەيوەندار بە گەشەپېدان و پەرپېدانى ئابورى لەكۆمەلگە بەتەواوى پەكبخت بەپاساوى پاراستى ژىنگە و رېگريگردن لە پيسگردنى رەگەزەكانى، ئەم ھەلوئىستەى ياساكانىش بەپاي ئېمە تەواو گونجاو و تەندروستە، چونكە وەك چۆن پاراستى ژىنگە بەھايەكى پېر بايەخ و گرنگە بۆ ژيانى مرؤفايەتى بەگشتى و ژيانى كۆمەلگەى كوردەوارى بەتايبەت، بەھەمان ئەندازە بەھاي بەرەپېدان و گەشەپېدانى ئابورىش بۆ كۆمەلگە گرنگ و پېويستە، نەبونى ھەلىكار و تەشەنەسەندى بېكارى بەھوى رېگريگردن لەھەر چالاكىەكى ئابورى بەپاساوى پاراستى ژىنگە، تاكىكى ژىنگەدۆست دروست ناكات وەك چاوەرواندەكرىت، بەلكو تاكىك دروست دەكات رەنگە بېتە مەترسى بۆ سەر ژىنگەكەى لەرېنگەى بېرىنى دار و درەخت بۆ خۆگەرمكردنەوھ و دابىنگردنى بژىوى، يان بەجۆرېك لەجۆرەكان نادەربەست دەبىت بەرانبەر ژىنگەكەى خۆى. ولەلايەكى دىكەوھ ژيانى مرؤفى ھاوچەرخ پېويستى حەتى ھەيە بەو كەرەستە و خزمەتانەى پېشكەشيان دەكرىت، بەو مانايەى چىتر مرؤف ناتوانىت وەك سەرەتاي دەسپېكى ژيانى مرؤفى بژىت، دوور لەئامرازەكانى پەيوەندى و گەياندن و كەرەستە و پېداويستىيە ئاسانكارەكانى ژيانى.. چىتر ناتوانىت نەخۆشى و بىرنەكانى لەدەرەوھى نەخۆشخانەكان سارپژ بكات .. بېگومان ھەمو ئەو ئامرازانە زادەى چالاكىەكى پېشەسازىن، يان بازرگانىن، يان كشتوكالين .. ھتە. ئاشكرا و رونىشە ھىچ چالاكىەكى لەو جۆرانە نىيە نەبىتە ھوى پيسگردنى ژىنگە يان يەكېك لەرەگەزەكانى!، كورت و پوخت ھەردوو بەھاكە (ژىنگە و بەرپېدان) بۆ ھەر كۆمەلگەيەك گرنيەكى ژيارىيان ھەيە، دەبىت بەھاوسەنگى برەويان پېبدرىت و پېشېخرىن..

كە وابى رۆلى ياساى ژىنگە لەكوئىدايە؟ وەلامى ئەم پرسىارە ئەوھىيە بنەماكانى ناو ياساى ژىنگە و رېنمايىيەكانى دوو جۆر ھەنگاو دەگرىتەبەر كارگردنى پېشەوخت بۆ كەمكردنەوھى زيانە ژىنگەيىيەكانى ھەر پرۆژەيەك، دووھم رېگريگردن لەھەر پيسگردنىكى ژىنگە و ديارىگردنى سزايى ياساى بۆ بكەرەكەى و ناچارگردنى خاوەن پرۆژە بەچارەسەر وچاكگردنەوھى ئەو زيانەى بەژىنگەى گەياندوھ لەماوھىيەكى ديارىكراودا..

كۆتا قسە لېرەدا بكرىت، پاراستى ژىنگە ھەولېكى ھەمەلايەنەى پېويستە لەتاكەوھ تا دەولەت، لەو نېوھەندەشدا ناكرىت رۆلى رېكخراوھەكانى كۆمەلگەى مەدەنى نادىدە بگىرېت لەمەر ھەولدانىيان لەپېناو ژىنگە وپاراستنىدا، ھەروھەا رۆلى دەزگا و ناوھەندە رۆژنامەوانىيەكانىش بەرچاوەدەبن لەو بواردەدا..

پەرورەدەى ژىنگەدۆستىش لەناوھەندەكانى خويندن و فېرگردن بۆ خۆى رۆلېكى بەرچاوى دەبىت لەگۆرېنى تېروانىن و گۆشەنىگاي ئەندامانى ھەر كۆمەلگەيەك بەرانبەر ژىنگە و رەگەزەكانىي و پېويستى پاراستنىيان لەھەر پيسگردن و دەستدرېژىيەكى نارەوا و نەگونجاو كە دوچارىيان دەبىتەوھ.

هه‌و‌النامهی کتێب

بابه‌ته کوردییه‌کان



کەیسەکانی پەییوەست بە گۆرانی کەش و هەوا لە بەردەم دادگاكان لە ئاستی نیۆدەولەتی و هەریماهیەتی و ناوخیی

■ د.هیاو رشید | بەشی یاسا، زانکۆی گەرمیان.

بنەمای یاسای کەیسەکانی پەییوەست بە ژینگە و گۆرانی کەش و هەوا بەردو فراوان بوون دەچن، لە ئیستادا چەندین کەیسە یاسایی تۆمارکراون، بەهۆی پیشیڵکاری یاسا ژینگەییەکان لە چوارچێودی ئامانجەکانی پەییوەست بە کەمکردنەودی دەردانی گازە گەرمکەرەکان یان کاربۆن CO_2 بۆ ناو ژینگە، و هەڵسەنگاندنی کاریگەری ژینگەیی (EIA)، و بەرپرسیاری و پابەندیەکانی تری پەییوەست بە ڕێکەوتنامەی پارێسی ۲۰۱۵ و کۆمسیۆنی مافەکانی مرۆڤی نەتەوێکە کەرتووەکان، و ئەنجوومەنی گشتی نەتەوێکە کەرتووەکان، بە پروونی دانیان ناود بە مافی هەبوونی ژینگەییەکی خاوی و سەلامەت و گەشەسەندوو (The right to a clean, healthy and sustainable environment).

کەیسەکانی پەییوەست بە ژینگە کاتیگ دەپۆنە بەردەم دادگاكان دەبنە هۆی دروست کردنی پیشینەیی دادووری، بۆیە لە وڵاتی تری ژینگەپارێزان و ڕێکخراو و چالاکوانان و لایەنە پەییوەندیدارەکان دەتوانن سود لەو کەیسەکانە وەرگیرن بۆ گرتنەبەری ڕێکاری دادووری و یاسایی دژ بە پیشیڵکاریەکانی پەییوەست بە یاسای ژینگە و گۆرانی کەش و هەوا. ئەگەر چی تاودەکو ئیستا جیهان دوورد لە ئامانجەکانی ڕێکەوتنامەی پارێسی بۆ ڕووبەرپووبوونەودی گۆرانی کەش و هەوا، و سنوردارکردنی بەرزبوونەودی پلەیی گەرمای زەوی، بۆیە لە ئیستادا تاکەکان، و ڕێکخراوە ناھکومیەکان، و چالاکوانانی مافی مرۆڤ، و گەنج و هەرزەکار و ئافرەتان و دانیشتوانی ڕەسەن کە بە دۆخی تازەیی گۆرانی کەش و هەوا کاریگەردەبن پەنا دەبنە بەر دادپەرودری بۆ پاراستنی مافەکانیان، لە ڕێگەیی جێبەجێ کردنی یاساکی پەییوەست بە ژینگە و کەش و هەوا و داوا دەکری بۆ پێکەوێبەستی کارەکانی پەییوەست بە ڕووبەرپووبوونەودی گۆرانی کەش و هەوا، بە یاساکی وزە و سەرچاوە سروشتیەکان و داوا لە یاسادانەر و کاربەدەستان و بێرپەردەستان و کۆمپانیایانی

UNEP, ۲۰۱۷ litigation report
۲۰۲۰ راپورتى دوودىمى بىلاوكردهو (litigation)
UNEP, ۲۰۱۸ report) و له سالى ۲۰۲۳ ھەستا
بە بىلاوكردهو راپورتى سىيەمى تايبەت بە
كەيس و ناكوكىيە ژىنگەيەكان. (۱)

بەكارھىنانى مافەكانى پەيوەست بە كەش
و ھەوا (Climate rights) لە ناكوكىيەكانى
پەيوەست بە گۆراني كەش و ھەوا (Climate
litigation):

يەككە لە ديارترين كەيسەكانى پەيوەست
بە كەش و ھەوا جەخت لەو دەكاتەو
كە ئەو كردارانەى گىراونەتە بەر بۆ
كەمكردهو و خۆگونجاندن لە گەل گۆراني
كەش و ھەوا لە ئاستى پىويست نين و كافي
نين، كەئەمەش دەيتە ھۆى پىشپىلكردى
مافەكانى سكالاکاران لەوانەش مافى ژيان،
تەندروستى، خوراك، ئاو، ئازادى، ژيانى
خيزان، ژىنگەيەكى تەندروست، كەش و
ھەوايەكى سەلامەت و ھيتريش.

ئەم پۆلە لە مافەكانى مرؤف ناودەبرين
بە مافەكانى كەش و ھەوا (Climate rights)،
بۆيە مافەكانى كەش و ھەوا ئەورينگايانە لە
خۆدەگريت كە بە پى دەستورى نىشتيمانى
و ياساكانى مافى مرؤف و ياساكانى تر، ماف
بە تاك و كۆمەلگەكان دەدەن بە گرتەبەرى
پىككار و كردار بۆ كەمكردهو و
خۆگونجاندن لە گەل گۆراني كەش و ھەوا.
بۆيە ئەم مافانە بە پى ئەو بەرپرسىارتىيە
نىشتيمانى و نيودەولەتيەيە كە ھەيە
بۆ ئەودى خەلكى لە كەش و ھەوا يان

كەرتى تايبەت ددگريت كە لە پرسى
پروبوو پروبوونەودى گۆراني كەش و ھەوا
دلسۆز و پەرۆشتر بن، لە لايەكى تر ھەول
دەدەريت بۆ دانانى پىناسەيەكى پروتەر بۆ
مافەكانى مرؤف و ئەركەكان كە كاريگەرن
بە گۆراني كەش و ھەوا. بۆيە ھاوشپودى
ئەم كەيسانە لە زيادبوونى بەردوام
دايە، و پىشپىنەى دادودرى ھاوشپود
لە كەشەسەندەن دايە، و بەم ھۆيەو
كەشەسەندەن ياسايش دەستى پىكردود.
ژماردى ئەو كەيسانەى تۆماركران لە
داتابەيسى سەنتەرى ساين بۆ كەيس و
ناكوكىيەكانى پەيوەست بە گۆراني كەش و
ھەوا تاودەكو ۳۱ ديسەمبەرى ۲۰۲۲ برىتيە
لە ۲،۱۸۰ كەيس كە دابەش دەبن بە سەر ۶۵
پسپورى و تايبەتمەندى جياوازي دادودرى
و دادگارى نيودەولەتي و ھەريەمى و دەستەى
ھاوشپودى دادگا و پىكارە تايبەتيەكانى
نەتەودىەكگرتودەكان. لەم ژمارديە ۱۵۲۲
كەيس لە ويلايەتە يەكگرتودەكانى ئەمريكا
و 658 كەيسى تر لە پسپورى و دەستە
دادودريەكانى تر كۆكرانەتەو.

بۆيە ئەم جۆرە كەيسانە لە زيادبوون دايە
لە پرووى ناوچەيەى و تيۆرە ياساييەكانيش
لە فراوان بووندان لە پرسى پەيوەست بە
گۆراني كەش و ھەوا. بەرنامەى ژىنگەى
نەتەودىەكگرتودەكان (UNEP) كە نامارى
يەكەمى تايبەت بە كەيسانەكانى پەيوەست
بە گۆراني كەش و ھەوا و ژىنگە لە سالى
۲۰۱۷ بىلاوكردهو

مافی ژینگه‌یه‌کی خاویڤ و تهن‌دروست و گه‌شه‌سهندوو، وه ئه‌نجوومه‌نه‌که دانی به‌ودداناوه که گۆرانی که‌ش وه‌ه‌وا و ئاریشه ژینگه‌یه‌کان و له‌ده‌ستدانی هه‌مه‌چه‌ش‌نی زینده‌ودران، کاریگه‌ری نه‌رێنی هه‌یه له‌سه‌ر سه‌رجه‌م مافه‌کانی مرۆف و د‌کو "مافی ژیان، و مافی به‌ده‌سته‌پێنانی ئاستی‌کی ستانداردی تهن‌دروستی ده‌روونی و جه‌سته‌ی، و مافی بژێویه‌کی ستاندارد، و خۆراک و خانووبه‌ره و ئاوی پاک و تهن‌دروست، و مافی که‌لتوری بۆ نه‌ودی ئیستا و داها‌توو."

له‌ لایه‌ک‌تر له‌ ته‌مووزی 2022، وڵاتانی ئەندام له‌ نه‌ته‌ودیه‌ک‌گرتودکان بریارپێکی گرنگیان ده‌رکرد (A/RES/76/300)، که‌ تیایدا ها‌توو "ژینگه‌یه‌کی سه‌لامه‌ت و تهن‌دروست و گه‌شه‌سهندوو به‌ مافی مرۆف داده‌نرێت". ئە‌گه‌ر چی ئە‌م بریاره‌ پابه‌ندکه‌ر نیه‌، به‌لام پۆلی گرنگ و کاریگه‌ری هه‌یه که‌ ب‌پێته‌ هۆی هه‌مواری ده‌ستور و یاسای وڵاتان له‌م پرسه‌دا. به‌هه‌مان شێوه له‌ ئاستی هه‌رێمايه‌تی هه‌مان گه‌شه‌سهندن و داننان به‌ مافی بوونی ژینگه‌یه‌کی تهن‌دروست و خاویڤ روویداوه. بۆ نموونه کۆمه‌له‌ی په‌رله‌مانتاری تایبه‌ت به‌ ئه‌نجوومه‌نی ئه‌وروپا، - The Parliamentary Assembly of the Council of Europe - هه‌ستا به‌ پێشکه‌شکردنی ر‌ده‌شنوسی‌ک و د‌کو پ‌رۆتۆکۆلی زیاده‌ک‌راو بۆ رێکه‌وتنامه‌ی ئه‌وروپی بۆ مافه‌کانی مرۆف (ECHR)، که‌ پ‌الپشته‌ بۆ مافی بوونی ژینگه‌یه‌کی تهن‌دروست و خاویڤ

ژینگه‌یه‌کی سه‌لامه‌ت وجێگیر و پارێزراودا بژین.

که‌یسه‌ نیوده‌وه‌له‌تیه‌کانی په‌یوه‌ست به‌ که‌ش وه‌ه‌وا

چ له‌ سه‌ر ئاستی نیوده‌وه‌له‌تی و ئاستی هه‌رێمايه‌تی چه‌ندین که‌یسی یاسایی براونه‌ته‌ به‌رده‌م ده‌زگا نیوده‌وه‌له‌تی و دادوهریه‌کان، وه‌ له‌ سه‌ر ئاستی ناوخۆیش به‌هه‌مان شێوه چه‌ندین که‌یسی یاسای تو‌مارک‌راون له‌ سه‌ر بنه‌مای مافه‌کانی مرۆف، به‌تایبه‌ت مافی مرۆف له‌ بوونی ژینگه‌یه‌کی سه‌لامه‌ت. لێ‌رده‌دا نمونه‌ی چه‌ند که‌یسی‌ک ده‌خه‌ینه‌ روو:

یه‌که‌م/ که‌یسه‌کان له‌ ئاستی نیوده‌وه‌له‌تی (International climate rights cases):

له‌ ئاستی نیوده‌وه‌له‌تی ژماردی که‌یسه‌کان له‌ زیاد بوون و گه‌شه‌سهندایه‌ له‌ به‌رده‌م ئە‌و ده‌زگایانه‌ی پسپۆری دادوهریان هه‌یه، له‌ گه‌ل ئە‌وه‌شدا ژماردیه‌کی که‌م له‌ که‌یسه‌کان پشت به‌ یاسا نه‌رمه‌کان ده‌به‌ستن که‌ پابه‌ندکه‌رنین، و د‌کو به‌یاننامه‌ی دادگای نیونه‌ته‌ودی ئە‌مریکا بۆ مافه‌کانی مرۆف، (IACtHR) و به‌یاننامه‌ی ئه‌نجوومه‌نی تایبه‌ت به‌ مافه‌کانی مرۆفی (HRC) نه‌ته‌ودیه‌ک‌گرتودکان.

بۆ نمونه له‌ ئۆکتۆبه‌ری 2021 ئه‌نجوومه‌نی مافه‌کانی مرۆفی نه‌ته‌ودیه‌ک‌گرتودکان بریارپێکی می‌ژووی ده‌رکرد

A/HRC/RES/48/13، تایبه‌ت به‌ داننان به‌

داوايان كىردود ئەو دەسەلمىنىڭ كە دەردانى كاربۇنى ئەو ۋىلاتانە بۆتە ھۆى زىان گەياندىن بە مافەكانيان، بە پىي رىكەوتنامەى نەتەودىە كىرتودكان بۇ مافەكانى مىندال. پاش رەتكرىدە ھۆى سىكالاكەيان ھەرزەكارىكان سىكالاكەيان بەرزكرىدە بۇ سىكرىتىرى نەتەودىە كىرتودكان و داوايان لىكرىد بۇ راگەياندىنى دۇخى قىراكەوتنى كەش و ھەوا (Climate emergency)، بۇ ئەودى نەتەودىە كىرتودكان كاردانەودىەكى كاراى ھەيىت بۇ چاودىرى كىردى دۇخەكە، و بەدەمە ھەتەننىكى جىھانى سەبارەت بە گۆپانى كەش و ھەوا.

لە لايەكىتر بە ھەمان شىود لە ئۆكتۇبەرى ۲۰۲۱ داوايەك پىشكەش بە نەتەودىە كىرتودكان كرا لە لايەن (Environmental Justice Australia) بە نوئەرايەتى چەند گەنجىكى ئوستىرالى. لە سىكالاكە بانگەشەى ئەو كرابو كە دۇخى گۆپانى كەش و ھەوا كارىگەرى لە سەر مافەكانيان ھەيە بە تايبەتى مافى خاودن پىداويستىە تايبەتەكان، و پىيان وابود كە گۆپانى كەش و ھەوا بۆتە ھۆى زىادبۇونى نايەكسانى، وە زىانى ھەبوود بۇ مافە تەندروستى و كەلتورىەكانيان. بۇيە داوايان كىردبو لە نەتەودىە كىرتودكان كە داواى پروونكرىدە بىكات لە ئوستىرالىا لە پىرسى پەيودەست بە ئەركەكانى لە پاراستى مافى مرؤف و مافەكانى گەنجان بە تايبەت، وە بە تايبەت پروونكرىدە

و گەشەسەندو و داواى ئەو دەكات كە ئەم مافانە جىبەجى بىكرىت بە پىي ياساى ئەو ۋىلاتانەى كە پەسەندى دەكەن. كەيسەكان لە بەردەم نەتەودىە كىرتوودكان:

لە ئۆكتۇبەرى ۲۰۲۱ كۆمىتەى نەتەودىە كىرتودكانى تايبەت بە مافەكانى مىندال سىكالايەكى رەتكرىدە كە لە لايەن ۱۶ ھەرزەكار بەرزكرابودە، كە تىايدا بانگەشە يان سىكالاي ئەودىان كىردبو كە ھەرىكە لە ئەرجەنتىن، بەرازىل، ئەلمانىا، لە گەل توركىيا پىشلى مافەكانىانى كىردە بە پىي رىكەوتنامەى نەتەودىە كىرتودكان سەبارەت بە مافەكانى مىندال، بە ھۆى ئەودى رىكار و ھەنگاودكانى كەمكرىدە ھۆى دەرھاويشتى گازە گەرمكەردكان لە ئاستى پىويسىت يان كافى نىە.

ئەگەر جى داواكە رەتكرىدە بەلام دۆزىنەودە و ھۆكارە ياسايەكانى كۆمىتەى نەتەودىە كىرتودكان سەبارەت بە مافەكانى مىندال رىكا پىشاندىرىكى گىرگە، سەبارەت بە مافەكانى مىندال لە پىرسى پەيودەست بە گۆپانى كەش و ھەوا. بۇ نەمۇنە كۆمىتەكە بۇى دەرگەوت كە زىان گەياندىن بە مافەكانى مىندال بە ھۆى كىردەودى ۋىلاتان ياخود دەردانى كاربۇن شىتىكى چاودىروانكرادە. لە لايەكىتر دانى بەودا ناود كە دەردانى كاربۇن لە لايەن ۋىلاتانەودە دەيىتە ھۆى زىان و كارىگەرى نەرتى لە سەر گۆپانى كەش و ھەوا تەنانەت لە دەرەودى سنورى ئەو ۋىلاتانەش. لە لايەكى تر سىكالاكاران

ژىنگە. ئەم پىرسانە و پىرسى دىكەى ھاوشىوھ
لە ئىستادا كاريان لە سەر دەكرىت، و
چاودىروان دەكرىت كە كاريگەرى ئەرىنيان
ھەيىت لە پىرسى پروبەروو بوونەودى گۆڭۋانى
كەش و ھەوا و ئەركى ولاتان سەبارەت بە
پاراستى مافەكانى مروڭ .

كەيسەكان لە ناستى ھەرىمايەتى:

بە پى راپۆرتىك لە سالى ۲۰۲۰ كە
پىدەوترىت (Litigatio report)، تىبىنى ئەودى
كرد كە دادگاي نىونەتەودى ئەمريكا
بۆ مافەكانى مروڭ (IACtHR)، لە سالى
۲۰۱۹ (OC-۲۳/۱۷)، لە وەلامى داوايەكى
كۆلۇمبيا بۆچوونىكى راپۆرتكارى دەرپىود،
كە تىيادا دادگاگە دانى بەودا ناوھە مافى
ژىنگەيەكى تەندروست برىتيە لە مافى مروڭ
بە پى رىكەوتنامەى ئەمريكى بۆ مافەكانى
مروڭ. ئەمەش لە ئەنجامى داواكەى
كۆلۇمبيا بوو بۆ رافەكردى مادەكانى
۱ (۱ بىرگەى)، و ۴ (۱)، ۵ (۱) لە رىكەوتنامەكە.
(۲) لە بۆچوونەكەيدا دادگاگە ئامازدى
بەود كىردوود كە تىگەيشتنىكى بەرپالو
ھەيە سەبارەت بە گۆڭۋانى كەش و ھەوا
كە پەيودندى ھەيە بە بەرجەستە بوونى
مافەكانى مروڭ، وە ئەمەش دەيىتە ھۆى
بەپرسيارىتى سنووربەزىنى ولاتان سەبارەت
بە زىانە ژىنگەيەكان و گۆڭۋانى كەش و ھەوا.
كەيسەكان لە بەردەم دادگاي دادى
رۆژھەلاتى ئەفرىقىا

لە نۆفەمبەرى سالى ۲۰۲۰، چوار رىكخراوى
كۆمەلگەى مەدەنى سكالايەكيان لە

لە سەر پروبەروو بوونەودى گۆڭۋانى كەش
و ھەوا و سنورداركردى بەرزبوونەودى
پەلەى گەرمى، وەك ئەودى لە رىكەوتنامەى
پارىس ھاتود. وە داواى ئەودىيان كىردبوو كە
داواكرىت لە ئوسترااليا كە ئامانجەكانى
۲۰۳۰ بۆ كەمكرەودى گازە گەرمكەردكان
ھاوتاهەنگ يىت لە گەل ئەركەكانى
پەيودست بە پاراستى مافەكانى مروڭ.
لە لايەكىتر دەزگا دادودىبە نىودەولەتسيەكان
وەكو دادگاي دادى نىودەولەتسي تەنھا
بەپرسيان نىن لە چارەسەركردنى ناكۆكيەكان،
بەلكو دەكرىت راپۆرتكارى پى بىكرىت و داواى
بۆ چوونىيان لىبىكرىت، وە ئەم بۆ چوونانە
سوديان دەيىت بۆ گەشە پىدانى ياساي
نىودەولەتسي. بۆ نمونە لە سالى ۲۰۲۲
كۆمارى فانواتو (Vanuatu) كەمپەينىكى
نىودەولەتسي رىكخست بۆ داواكردى لە
دادگاي دادى نىودەولەتسي بۆ ئەودى بۆ
چوونى دەپرپىت سەبارەت بە چەند پرسىكى
پەيودست بە گۆڭۋانى كەش و ھەوا، وەكو:
پرسىارى ئەودى ئايا بەپرسيارىتى يان ئەركى
ولاتان چيە بە پى ياساي نىودەولەتسي،
سەبارەت بە دلىابوونەودە لە پاراستى
سىستەمى كەش و ھەوا يان ھەر بەشكىتر
لە ژىنگە بۆ نەودەكانى ئىستا و داھاتوو؟ وە
پرسىكى تر برىتى بوو لەودى ئايا شوئەوار
و دەرئەنجامى ياساي جى دەيىت بە پى ئەو
بەپرسيارىتى يان ئەركەى كە ولاتان ھەيانە،
ئەگەر كاريكيان كرد كە بوە ھۆى زيان
گەيانەن بە سىستەمى كەش و ھەوا يان

تەواو و سەلمىنەرى ياسايى پەتکارونەتەو، بەلام ھىشتا گرنگى ھەيە. لەم كەيسانەدا سكالاکاران كە چەند خىزانىك بوون لە كەرتى كشتوكالى و گەشتىارى لە چەند ولاتىكى ناو يەكيتى ئەوروپا، و دەرەدى يەكيتىيەكە، سكالايان دژى ياساي يەكيتى ئەوروپا كرد سەبارەت بە ئامانجەكانى پەيودەست بە كەمكردنەو دى دىردانى گازە كەرمكەردەكان، ئەوان گازەندى ئەوديان دىكرد كە ئەو ياسايانە لە ئاستى پىويست نىن بۇ پاراستى ژيان و بژىوى و مافەكانيان لە مەترسى و زيانەكانى پەيودەست بە گۆراني كەش ھەوا.

ئەگەرچى دادگاي دادى يەكيتى ئەوروپا ئەو داوايانە پەت كەردەو، وە دانى بەو داوا كە ھەموو كەسك بە شىوازىك كاريگەر دىيەت بە گۆراني كەش و ھەوا، بەلام سكالاکاران يان دادخووزان نەيانتوانىو ئەو پيشان بىدن كە ئەوان وەكو تاك كاريگەر بوونە بە ھۆى سىياسەت يان پىساي تايبەت بە كەش و ھەوا لە يەكيتى ئەوروپا. ئەگەرچى پەخنە ئەو لەم تىگەيشتنەى دادگا دىگىرەت كە وا دىكات تاكەكان يان گروپە ژىنگەيەكان نەتوانن ئالەنگارى ياساكانى يەكيتى ئەوروپا بىكەن، تەنانەت ئەگەرچى كاريگەرى لە سەر مافەكانى مروفىش ھەيەت. (۴)

دادگاي ئەوروپا بۇ مافەكانى مروفى (ECtHR)

دادگاي ئەوروپا بۇ مافەكانى مروفى تا ئىستا

دژى ھەريەكە لە كۆمارى تەنزانىا و ئۆگەندا بەرزكردەو لە بەردەم دادگاي دادى پۆژھەلاتى ئەفرىقىا، بۇ داواكردنى فەرمانىكى دادگا بە مەبەستى پاگرتنى دروستكردنى بۆرى گواستەو نەوتى خاوە پۆژھەلاتى ئەفرىقىا. سكالاکاران بانگەشەى ئەوديان كەردبوو كە ھەردو حكومەت بەبى پەتكارنەو لە لايەن سكرتارىەتى كشتى كۆمەلگاي پۆژھەلاتى ئەفرىقىا كە بەپرسە لە سەپەرشى و چاودىرى كردنى پەيماننامەى كۆمەلگاي پۆژھەلاتى ئەفرىقىا، ھەستاون بە واژووكردى گرىبەست بە مەبەستى پاكيشاني بۆرى گواستەو نەوتى خاوە، بەبى ئەنجامداني ھەلسەنگاندنى كاريگەرى ژىنگەيى، و كۆمەلەيەتى، و مافەكانى مروفى، و كەش و ھەوا. (۳)

كەيسەكان لە بەردەم دادگاي دادى يەكيتى ئەوروپا

دادگاي دادى يەكيتى ئەوروپا (CJEU)، دەسەلاتىكى فراوانى ھەيە لە پافەكردنى ياساي ولاتانى ئەندامى يەكيتى ئەوروپا بۇ ئەودى بزانىت تا چ پادەيەك ھاوشىوون لە جى بە جى كەردندا لە ولاتانى ناو يەكيتى ئەوروپا، لەو دەسەلاتانەش دەسەلاتى ھەلوەشانەو ياساكانى ھەيە. دادگا كە (CJEU)، لە ماوەى نزيكى پابردوودا دوو كەيسى بىنيو كە پەيوستن بە ژىنگە و گۆراني كەش و ھەوا، ئەگەرچى ئەم كەيسانە لە بەر نەبوونى بەلگە و پالپشتى

به پیشیلکردنی مافهکانی مرؤف له چهند ولاتیکی یه کیتی نه وروپا که یس هه بووه که نامازده به پیشیلکردنی مافهکانی مرؤف ددکات له نهنجامی که متهرخه می یان لاوازی و دلامدانه و دی ولاته که، سه باردهت به گرتنه بهری ریکاری پیویست و گونجاو بو که مکردنه و دی کاریگهری گۆرانی کهش و ههوا.

بو نمونه له بهلجین و ئه لمانیا سکالا بهرزکراوده ته و دژی حکومته کان له دادگا، و د له و که یسانه دادگا گه یشتوته نه و باوردهی که لاوازی و دلامدانه و دی حکومت بو که مکردنه و دی گۆرانی کهش و ههوا و کاریگهری بهکانی بوونه ته هوی پیشیلکردنی مافهکانی مرؤف، که نه مهش پیشیلی نه رکی ولاتان ددکات له پاراستنی مافهکانی مرؤف به پپی په یماننامه ی نه وروپیی بو مافهکانی مرؤف، و پیشیله بو ئه رک و بهرپرسیاریتی نیشتیمانی نه و ولاتانه له م باردهیه و د.

و د دادگاگان بۆیان ددرکه و تووه که حکومت شکستی خوارد و ده له گرتنه بهری رپوشوینی پیویست بو رپگرتن له کاریگهری خرابی گۆرانی کهش و ههوا، یان له پاراستنی مافهکانی مرؤف بو که مکردنه و دی مه ترسیه ژینگه یه کان. له نمونه ی نه و مافانهش که له که یسه کان له ناستی ناوخوی ولاتاندا پشتی پپ به ستراد، و دکوو:

مافی ژینگه یه کی ته ندروست

له سائی 2022 دادگای بالای به رازیل له که یسیکدا دانی به و ددا ناو د که ریکه و تنامه ی پاریس و په یماننامه کان تری

هیچ رپسایه ک یان برپاریکی ددرنه کرد و سه باردهت به ئاله نگاری گۆرانی کهش و ههوا بو مافهکانی مرؤف، که له چوارچیه و دی په یماننامه ی نه وروپیی بو مافهکانی مرؤف (ECHR) پاریزراون. به لام له م ماوانه ی دوا ییدا 12 که یسی په یوده ست به کهش و ههوا هاتنه پیش دادگای نه وروپیی بو مافهکانی مرؤف. له م که یسانه سکالا کاران گازنده ی نه و دیان هه بو د که ولاتانی ناو کۆنسولی نه وروپیی هه ستاون به پیشیلکردنی چه ند برکه یه ک له ریکه و تنامه ی نه وروپیی تایبه ت به مافهکانی مرؤف، که ته بان له گه ل ریکه و تنامه ی پاریس. هه موو که یسه کان پشتیان به ستود به ئه رکی ئه ریخی ولاتان سه باردهت به مافی ژبان (ماده ی 2)، و مافی پاراستنی تایبه تی و خیزانی (ماده ی 8)، و د له که یسه کان گازنده ی جیاکاری کراود (ماده ی 14)، که بانگه شه ی نه و دیان کرد و د که تایبه ته مهن دی گرووپه کان یان و دۆخی تاکه که سیان کاریگه ر بوود به هوی گۆرانی کهش و ههوا. (5)

که یسه کان ی په یوده ست به مافی کهش و ههوا له ناستی ناوخوی ولاتاندا

له چه نندین ولات به پشت به ستن به ددقه ددستووری و یاساییه کان چه نندین که یسی په یوده ست به مافهکانی مرؤف له چوارچیه و دی ژینگه و کاریگهری گۆرانی کهش و ههوا هاتونه ته پیش ددرگا و ددسه لات ه داد و درده کان. له راستیدا نه م که یسانه پشت ددبه ست به بنه ماکانی مافی مرؤف، و د مافی ژینگه ی ته ندروست، و مافی سروشت، و د کوی نه و مافانه. بو نمونه سه باردهت

كە رېڭەي دابوو بە پرۆژە و گەشەپپىدانی شارستانی لە ناوچەيەكى باخدارى و كشتوكاڻى، سكاڻاكاران لە داواكەيان پىيان وابوو كە ئەو بريارە دروست نىە و پىويستە ھەلبودشيتەود، چونكە كاريگەرى خرابى ئەو پرۆژانەي لە بەرچاۋنەگرتود كە ھەيەتى لە سەر ئاۋى ژىر زەوى ناوچەكە، بۆيە دادگاى بالاي باشورى ئەفريقا بريارەكەي گەراندەود و رايگرت، وە رېتەمى دەسەلاتى كارگىڤرى كرد بە چاوپىداخشانەود و لە بەرچاۋگرتنى كاريگەرى ئەو بريارەي لە سەر ئەو مافانەي كە پەيودستەن بە ئاۋى ژىر زەوى لە چوارچىۋەي "گۆرپانكارىەكانى كەش و ھەوا و كەم ئاۋى" (۸) ئەو كەيسانەي ئامازەي بۆ كرا لىردەدا تەنھا نمونەي چەند كەيسىكن لە ئاستى نيونەتەودى و نيودەولەتى پرويانداود، وە لە زۆريەي كەيسەكان دادگاكان بە پرونى دانيان ناود بە كاريگەرى گۆرپانى كەش و ھەوا لە سەر مافەكانى مرۆڤ وەكو مافى ژيان و ژىنگەيەكى تەندروست. وە لە ھەمان كاتدا لە زۆريەي كەيسەكان دادگاكان جەختيان لە بەرپرسىارىتى و لاتان كردۆتەود لە گرتەبەرى ئامرازى پىويست بۆ كەمكردنەودى كاريگەرى گۆرپانى كەش و ھەوا، و خو گونجاندىن لە گەل ئەم دۆخە تازەيە.

كەيسە ژىنگەيەكان لە بەردەم دەزگا دادوهرىيەكان لە عىراق و ھەريەي

كوردستان

وەك دەزانين عىراق و ھەريەم بەدەر نين

مافەكانى مرۆڤ، لە سەرۋى ياساى و لاتانە و بۆيە ھەرياسا و بريارىك ئەگەر پىچەوانە يان دژ يىت لە گەل ئەو رېكەوتنامانە ئەوا پوچەلە و ھەلدەودشيتەود. بۆيە دادگاگە پىي وابوو كە حكومەت شكستى خواردود لە گرتەبەرى ئامرازى كارگىڤرى بۆ تەرخانكردنى بودجەي پىويست بە مەبەستى خەرجكردنى بە ئامانجى كەمكردنەود و خوگونجاندىن لە گەل گۆرپانى كەش و ھەوا. دادگاگە بريارى داود لە سەر بەرپرسىارىتى دەسەلاتى جىبەجى كردن بە پىي دەستور ، لە تەرخانكردنى بودجە بۆ مەبەستى كەمكردنەودى گۆرپانى كەش و ھەوا، پشت بەست بە بنەماي جياكردنەودى دەسەلاتەكان و مافى ژىنگەيەكى تەندروست بۆ تاكەكان كە لە دەستوردا ھاتوود. (۶)

لە لايەكى تر دادگاى بالاي مەكسيك بريارىك ھەلدەودشيتەود كە رېڭە بە زيادكردنى رېژدى ئيسانۆل دەدات لە گازۆلين، كە دادگاگە پىي وابوو كە بە پىي مافى ژىنگەيەكى تەندروست و بنەماي گرتەبەرى رېوشىنى خوڤارىزى (precautionary principle)، پىويست بەود دەكات ھەلسەنگاندن بكرىت لە بەر ئەگەرى زيادبوونى دەردانى گازە گەرمكەردەكان، وە لە لايەكى تر دادگاگە پشتى بە لىكدانەودى بەرپرسىارىتى و لاتان بەستود لە چوارچىۋەي رېكەوتنامەي پارىس. (۷)

لە لايەكى تر لە فليبي داوايەكى ياساي بەرزكرايەود بۆ تانەدان لە بريارىكى كارگىڤرى

و ئالەنگاری یاسایی بوونی هەبێت کە
پێویستی بە توێژینه‌وه و بە‌دواداچوون هەیه
و ناکرێت لێ‌وه‌دا له‌سه‌ری بدوێن.

سه‌رچاوه

1. United Nations
Environment Programme 2023
Global Climate Litigation .
Report: 2023 Status Review.
Nairobi

2. A Request for an Advisory
Opinion from the Inter-American
Court of Human Rights Concerning
(1)1 the Interpretation of Article
of the American (1)5 and (1)4
Convention on Human Rights,
-IACtHR, Advisory Opinion OC
2017 November 15 ,17/23
(IACtHR)

3. Center for Food and
Adequate Living Rights et al.
v. Tanzania and Uganda, East
African Court of Justice, 6 No-
vember 2020 (East African Court
of Justice)

4. The European Union Bio-
mass case was highlighted in the
2020 Litigation Report

5. Peter Sabo et al. v. Eu-
ropean Parliament and Council
of the European Union, CJEU,
Case No. T-141/19, Order
ECLI:EU:T:2020:179,6 May 2020
(European Union)

له‌ کاریگه‌ری نه‌رێنی گۆرانی که‌ش و هه‌وا،
وه‌ ئه‌م کاریگه‌ریه‌ش بێ گومان که‌م تا زۆر
ده‌یێته‌ هه‌وی پێش‌لکردنی مافه‌کانی مرۆف
ودکو مافی ژبان، مافی ته‌ندروستی و مافی
ژینگه‌یی و هه‌تێرش. به‌لام هه‌یج داتایه‌کی
فه‌رمی له‌ به‌رده‌ست نه‌یه‌ که‌ پێمان یێژێت
ژماردی ئه‌و که‌یسه‌نه‌ی له‌ دادگاکی عێراق
یان هه‌رێمی کوردستان تو‌مارکراون بۆ
پاراستنی مافه‌کانی په‌یوده‌ست به‌ ژینگه‌ و
که‌ش و هه‌وا چه‌نده‌؟ ئه‌گه‌ر چی مافه‌کانی
په‌یوده‌ست به‌ ژینگه‌یه‌کی سه‌لامه‌ت له‌
ده‌ستوری عێراق (ماده‌ی ۳۳) جه‌ختی له‌
سه‌ر کراوده‌وه‌، و ده‌وله‌ت نه‌رکدار کراوه‌ به‌
پاراستنی ژینگه‌ و هه‌مه‌چه‌شنی زینده‌وه‌ران
(ب، ۲، ماده‌ی ۳۳)، به‌لام دو‌خی مافه‌کانی
مرۆف، له‌ ناویاندا مافه‌کانی په‌یوده‌ست به‌
که‌ش و هه‌وا و مافی ژینگه‌یه‌کی ته‌ندروست
پروبه‌پرووی پێش‌لکاری پروون بونه‌ته‌وه‌.
سه‌رده‌رای ئه‌مه‌ش هه‌یشتا هاو‌لاتی و ته‌نانه‌ت
پێکخراوه‌ ژینگه‌یه‌کانیش و دکو پێویست
په‌نا نابهنه‌ به‌ر دادگاکی بۆ پێگرتن یان
سنوردارکردنی ئه‌و پێش‌لکاریانه‌.

وه‌ هو‌کاری ئه‌مه‌ش به‌ پله‌ی یه‌که‌م لاوازی
متمان‌ه‌ی تاکه‌کانه‌ به‌رامبه‌ر به‌ ده‌سه‌لاتی
دادو‌دری، وه‌ له‌ لایه‌کی تر هو‌شیاری
سه‌بارده‌ت به‌ مافه‌کانی په‌یوده‌ست به‌ ژینگه‌
و که‌ش و هه‌وا هه‌یشتا له‌ ئاستی پێویست
نه‌یه‌، وه‌ هه‌یشتا پرس‌ی ژینگه‌ نه‌بو‌ته‌ پرس‌یکی
له‌ پێشینه‌ و جێی بایه‌خ بۆ حکومه‌ت و
ته‌نانه‌ت به‌ش‌یکی زۆری هاو‌نشتیمانان.
سه‌رده‌رای ئه‌وه‌ش ده‌نگه‌ هه‌نده‌ی به‌ریه‌ست



6. Ville de Paris and Others v. European Commission, CJEU, Case No. C-177/19 P to C-177/19 P, 13 January 2022. (European Union

7. PSB et al. v. Brazil (on Climate Fund), Federal Supreme Court of Brazil, ADPF 708, 1 (July 2022 (Brazil

8. Greenpeace Mexico v. Ministry of Energy and Others (on the National Electric System Policies), District Court in Administrative Matters, Amparo No. 104/2020, 17 November 2020 (Mexico

به‌پر‌سیاریتی لیکه‌وته‌کانی (فه‌یکنیوز) له‌تۆره‌ کۆمه‌لایه‌تییه‌کاندا

■ د.کارزان محهمه‌د.

تۆره‌ کۆمه‌لایه‌تییه‌کان له‌هه‌ریێمی کوردستان، له‌سه‌رده‌تای په‌یدا بوونییه‌وه‌ وەك‌ داھینانیکی نوێی ته‌كنه‌لۆژیای په‌یودندی، ئاسانکارییه‌کی زۆری بۆ چه‌ندین بواری گرنگی ژیا‌نی مرۆبی ره‌خساندووه‌. پشته‌وانه‌ی یاسایی بۆ ئازادی رادد‌برین و نه‌بوونی سانسۆر، دد‌رفه‌تی زیاتری بۆ هاو‌لاتیان، دامه‌زراوه‌ و کۆمپانیاکان، دد‌سته‌ و گروپ و ریک‌خراوه‌کانیش دروست کردووه‌ که‌ تۆره‌ کۆمه‌لایه‌تییه‌کان بۆ هه‌ینانه‌دی ئامانجه‌کانیان به‌کاره‌ین.

له‌ ماوه‌ی دوو ده‌یه‌ی رابردوودا، ئەم خزمه‌تگوزارییه‌ ئەلیکترۆنییه‌، به‌هۆی خراب به‌کاره‌ینانییه‌وه‌ دیاردیه‌کی مه‌ترسیداری هه‌یناوه‌ته‌ ئارا که‌ هه‌واڵ و زانیاری چه‌واشه‌یه‌ واته‌ هه‌واڵی هه‌لبه‌ستراو یاخود فه‌یکنیوز (fake news)، ئەم تاوانه‌ ئەلیکترۆنییه‌ وێرای زیانگه‌یان‌دن به‌ مافه‌کانی هاو‌لاتیان، کاریگه‌ری نه‌رێنی له‌سه‌ر ئاسایشی کۆمه‌لگا و پد‌وتی دادووری له‌هه‌ریێمی کوردستاندا هه‌بووه‌.

له‌م کورته‌ شرۆڤه‌یه‌دا، دیارددی تاوانی فه‌یک نیوز و باسی به‌پر‌سیاریتییه‌کانی تاوتوێ ده‌که‌ین که‌ سود و قازانجی بۆ چه‌ندین سیکتیه‌ری کۆمه‌لگا هه‌یه‌ به‌تایبه‌ت:

-له‌سه‌ر ئاستی تاک: هاندانی تاک بۆ هۆشیاری له‌په‌یناو خۆپاریزی له‌بلاوکردنه‌ودی فه‌یک نیوز و رپۆرتکردنی، چونکه‌ کاریگه‌ری له‌سه‌ر دۆخی ژیا‌نی خۆی و ده‌ورو به‌ری ده‌کات.

-له‌سه‌ر ئاستی کۆمه‌لگا: دروستکردنی رایگشتی به‌هۆی تۆپی کۆمه‌لایه‌تییه‌وه‌ دژ به‌ فه‌یک نیوز، واته‌ فشاری جه‌ماوهر بپه‌ته‌مایه‌ی که‌ مبه‌وونه‌وه‌ی دیاردد‌که‌ و لیکه‌وته‌کانی.

-له‌سه‌ر ئاستی دامه‌زراوه‌ فه‌رمی و نافه‌رمیه‌کان: هاندانی دامه‌زراوه‌ یاسایی و حکومه‌یه‌کان بۆ بریار و رێنمایی پێویست به‌ئامانجی به‌گژدا چوونه‌ودی فه‌یک نیوز و سزادانی بکه‌رانی ئەم تاوانه‌.

لەھەمانكاتدا ديارددى فەيكنيوز، كاريگەرلەرگە نەرتى لەسەر كۆمەلگەي ھەرىكى كوردستان ھەبوود، لەم پروانگەيەودە تاوتويى رەھەندەكانى دەكەين.

دووەم: فەيكنيوز لە تۆرەكۆمەلەيەتيەكاندا تائىستەپسپۆران لە پروانگەي جۇراوجۆردەودە، پىناسى فرەچەشنەيان بۇ ناساندنى فەيك نيوز خستۆتەپروو.

ئۆلكۆت و گيتزكو (Allcott & Gentzkow) لەو باوەردەدان فەيكنيوز ئامازدەيە بۇ ئەو ھەوالانەي كە بەئانقەست و بەمەبەستىكى تايبەت، بەشپۆدى نادروست دەخريئەپروو و دەتوانن وەرگەر بەردو لاپى بەن ۲.

بەپى بۆچوونى پىسپۆرپكتىر، فەيكنيوز خستەرووى زانيارىيەكە بەئامانجى فريودان و بەلاريدابردنى جەماودەر. ئەم زانيارىيە نادروستە دەيەوى بۆچوونى نادروستيش لەناو جەماودەدا بۆلۆبكاتەودە ياخود گومان لە بىروبوچوونى دروستيش بکەن.

ئەم زانيارىيە نادروستانەش لەژىرناوى ھەوالى راستەقىنەدا دەخريئەروو ۳. ھەلکشانى بەكارھيئەت تۆرەكۆمەلەيەتيەكان لە ھەرىكى كوردستان و ئاسانى لە كوردنەودە پەيچ و ئەكاوتتەدا، وىراي لايەنە پۆزدەتيقەكانى، ديارددى برەودان بە تاوانى فەيكنيوزيشى بەردو ئەندازدەيەكى مەترسیدار برەودوود.

لەماودى دوو دەيەي پابردوودا، بۆلۆكردنەودە جۆردەها زانيارىيە ناپراست لەژىر ناوى ھەوال و زانيارى (گرنگ، بەپەلە، نەپىنى)، لەلایەن سەدان پەيچ و ئەكاوتتەودە ئەنجام دراودەكە بەو ھۆيەودە ھاولاتيانى ھەرىكى كوردستانى

يەكەم: ھاتنەئاراي تۆرەكۆمەلەيەتيەكان تۆرەكۆمەلەيەتيەكان، بریتين لە كۆمەلەيەتيەكان وىيسايت لەسەرئەماي (تەكنەلۆژياي وىب ۲) (web two technologies) كە تواناي رەخساندى تۆرى پەيودەندى و مامەلەي ئەليكترونى ھەيە، بەتايبەتى (فەيسبووك، تويتر، فريئەد فيدز...) كە بوونەتەمايەي رەخساندى تۆرىكى فراوانى پەيودەندى ئەليكترونى.

سەردەتاي پراكتيزەكردنى پىرۆژدى فەيسبووك وەك تۆرىكى كۆمەلەيەتيەكان و ميديايى، دەگەرپتەودە بۆ ھەولەكانى (مارك زوكەربەرگ) (Mark Elliot Zuckerberg) كە لە (۴۰۰۲ ز) دا لە زانكۆي (ھارقارد) بۆ پەيودەندى ئەليكترونى نيوان خوئىندكاران دايمەزەند. پيشوازي گەرمى خوئىندكاران لەو پىرۆژدەيە، بوودەمايەي ھاندەريك بۆ (دەستين مۆسكوفتيز) (Dustin Moskovitz) ي ھاوپى تا پىرۆژدەيەكى لەو چەشنەي بۆ زانكۆكانى (ستانفۆرد، كۆلۆمبيا، يىل) و چەند دامەزراودەيەكتىر بەرھەم بھيئى، ئەمەش تۆرى بەربالوى پەيودەندى ھيئەتەئارا ۱.

ئىستەلاپەردەكانى وىب گەشەي داود بەپىرسەي مامەلەي چالاكانەي نيوان ئەندامانى تۆرەكۆمەلەيەتيەكان لە رى ئالوگۆرى پەيامى بەپەلە، فيديو، چات و چەندىن خزمەتگوزارىتر.

جىگەي خوشحالييە لە ھەرىكى كوردستان، بەھوى ئاسانكارىي كۆمپانيەكانى دابىنكردنى ئىنتەرنەت و فەراھەمكردنى زەمىنەيەك بۆ ئازادىي رادەربىرەن، رىژدى بەكارھيئەرانى تۆرەكۆمەلەيەتيەكان، لە ھەلکشاندايە.

۶-ھۆننەھەي فەيک: ناوھرۆكى رووداودکە بە زانباريەكەود، بەشۆدیهکی فەيک دەخريتهروو ۴ .

۷-ناوھرۆكى دەستکاریکراو: دەقیکی راستی بەمەبەستی فریودان، دەستکاری دەکریت . ئەم لایەنە نەرتنیپانەش لە ھەرئەم کوردستاندا، چەندین زیانی بە کۆمەلگا گەياندوود، لەئەنجامیکی روومالیکمدا لەئێو تۆردکۆمەلایەتیپەکان دەرباردی جووردکانی فەيک نیوز، بەکورتی ئاماژە بۆ گرنگترینان دەکەم:

*زیانگەيانندن بە متمانەي کۆمەلایەتی:

متمانە بنەمايەکی سەردکی پیکەودژيانی ھاوڵاتیان و چین و توێژە جیاوازەکانی کۆمەلگایە، جەماودر وێرای جیاوازیپە نەتەودیی و چینیایەتیپەکان، ھەول دەدەن روژانە بەپێی ئاستی متمانەي نیوانیان، مامەلە لەگەڵ یەکتەدا بکەن. زیانگەيانندن بەم متمانەپە، کاریگەری نەرتنی لەسەر ئادابی کۆمەلگا جیدەھیلێت.

پسپۆرپکی بواردکە (رۆبەرت پاتنام) کە توێژنەودکانی دەرباردی روژ و کاریگەری میدیایە لەسەر زیادبوون یاخود کەمبوونەودی متمانەي کۆمەلایەتی، چوار فاکتەری گرنگی سەبارەت بەو بابەتە دەستنیشان کردوود کە یەکیکیان بریتیپە لە گەشەسەندنی کلتوری ئەلیکترۆنی و کاریگەریپەکانی تەکنەلوژیا و میدیا. لەو باوپردایە ئەگەر تەکنەلوژیاي نوێی میدیا بەشۆوازیکی دروست بەکارنەھێنریت ئەوا زۆرتەین کاریگەری لەسەر تیکدانى متمانەي کۆمەلایەتی دەيیت ۵.

دووچاری گومان لەھەموو جوورە ھەوالیک کردۆتەود.

بەگشتی فەيکنيوز بەکۆمەلایک نیشانەدا دەناسریتەوھ:

-پەيچ یاخود ئەکاوتتەکە خاودنەکەي دیار نیپە.

-زانباری نیو ھەوالەکە، لە سەرجاودی فەرمی ودرنەگيراود.

-ھەمیشە دەرباردی بابەتە گرنگ و بەپەلەکانە وک: موچە، تیرۆر و تەقینەود، دانان و لابردنی پۆست و پلە، بەدرەوشتی، دزی و گەندەلی...ھتد.

-لەماودیهکی کورتدا دواي پلاوکردنەودى فەيکنيوزکە، زۆرجار لادەبریت و دەسپدریتەود بۆ ئەودى لپرسینەود و بەدواداچوونی بۆ نەکریت.

-پەيامەکە زیاتر رووی لە چین و توێژی گەنجانە .

بەبۆچوونی پسپۆران، فەيکنيوزبەچەندین شیوہ دەخريتهروو:

۱-ناوھرۆكى تەنزئامپز: ئامانجەکەي زیانگەيانندن نیپە، بەلام دەرفەتی بۆ فریودان تیدایە.

۲-ناوھرۆكى چەواشە: خراپ بەکارھینانی زانباريە بۆ پیلانگیان.

۳-ناوھرۆكى تەزویر: سەرجاودراستەقینەکان تەزویر دەکریت.

۴-ناوھرۆكى ساختە: بەرئژدی (۱۰۰٪) ناراستە، بۆ زیانگەيانندن و فریودان دەخريتهروو .

۵-پەيوەندیبی فەيک: مانشیت لەگەڵ دەقدا جیاوازە.

لەسەر خىرايى لە بىلابوونەودى واتەواتدا ھەيە، بەم چەشنە: واتەوات يەكسانە بەلىكدانى (بايەخ و گرنگى) (Importance) (ئالۆزى) (Ambiguity)، ھەتا گرنگى و بايەخى زانىيارىيەك لەناو كۆمەلگادا زۆر بى و ناروونى و ئالۆزىشى زياتر بى، ئەوا واتەوات بەخىراتر پەردەستىيى، ئەگەر زانىيارىيەك بايەخى ھەبى و ئالۆزىشى تىدا نەبى كەواتە واتەوات نايەتە ئارا، ئەگەر زانىيارىيەكەش جىي بايەخ نەبى، ئەوا واتەوات ھەر دروست نابى ۹.

گرنگىترىن فاكىتەرى بىلابوونەودى واتەوات، ئەو ساتانەيە كە جەماودەر چاودروانى پرودانى كۆمەللىك كاردساتى مەترسىدار بىكات ۱۰.

جۆرىكىتەرى فەيكىيوز، بىلاوكرىنەودى واتەواتە دژ بە كەسايەتتەيەك، لايەتلىك ياخود دامەزراودىيەكى فەرمى يا نافەرمى، بەتايبەت لەو ھەلومەرجانەدا كە جەماودەر تىنوى زانىيارى بن.

*پىشلى مافى ژيانى تايبەت: پاراستى ئەم مافە لە ياسا بەركاردگانى ھەرىيە كوردستان و جەھاندا جەختى لەسەر كراودەتەود، سەردتاي بايەخدان بەم مافە مرويە، ددگەرپتەود بۆ كۆتايى سەددى نۆزدە، كاتلىك ھەردوو ياساناسى ئەمىرىكى ساموئىل وارىن (Samuel Warren) و لويس براندىس (D. Louis Brandies) لەئەنجامى ددركەوتنى رۆژنامەي پروزەرد كە بىپەرەوا پىشلى ژيانى تايبەتە ھاۋلاتيانيان ددكرە، لىكۆلىنەودىيەكيان لە سالى (۱۸۹۰ز) بەناۋى مافى ژيانى تايبەت خستەروو، تيايدا داۋاي چاوخشاندىنەودىيان كرد بە بەمەبەستى

ھەروەھا بەھوى كاريگەرەيەكانى لەسەر گۆراني ھۆشيارىي جەماودەر، ئاستەنگ بۆ تىگەيشتى كۆمەلگا بۆ بابەتەكان دروست ددكات ۶.

دياردى فەيك نىوز كە ئامانجەكەي شكاندى بەھا مرويەكانە، ددەيتەمايەي لىكترازاندنى پىكەتەكانى كۆمەلگا، ئەمەش بەپى ياسا بەركاردگانى ھەرىيە كوردستان ددچىتە خانەي تاوانەود.

*زىانگەياندىن بە ئاسايشى نەتەوھىي: (سىترۆن) شارەزايەكى بوارەكەيە و لەو باوۋەردايە پەردەسەندى فەيكىيوز، بەھەردشەيەك بۆسەر ئاسايشى نەتەوھىي دادەنرەيت ۷.

لە ھەرىيە كوردستان، لە چەندىن قۇناغدا كە ئاسايشى نەتەوھىي رووبەرووى مەترسىدار بۆتەود، (بۆنمۇنە لە ماودى جەنگى دژ بەتيرۆرىستانى داعش، ياخود قەيرانى دارايى)، رۆژانە چەندىن فەيكىيوزى مەترسىدار لەسەر ئاسايشى كۆمەلگا لە تۆرەكۆمەلايەتتەيەكاندا بىلاوكرانەتەود.

*بىلاوكرىنەودى واتەوات (Rumer): مەبەست لەم دياردەيە ھەوالىكى بى بىنەمايە كە خاۋدەكەي بەئامانجى تيرۆركردنى كەسەيتى مرقۇفىكى ناسراۋ يا دژ بە مەسەلەيەك، لە كۆمەلگادا بىلاۋى ددكاتەود. بەبى دلىابوونەود لە راستى و دروستىيەكەي، ددم بەددم ددگوازىتەود ۸. بىلابوونەودى واتەوات لە رپى مىدىياكانەود، بەپى پىۋەردەكەي ھەردوو پىسپۆر (ئەلپۆرت و پۆستمان) (Alport & Postman) ددخەملىنرەيت كە پىيانوايە (بايەخ) و (ئالۆزى)، كاريگەرەيان

بلاۋبونىۋەدى ھەر فەيكنىۋىزىكىدا، كەس و لايەنى زىيانلىككە وتوو دىتوانن داۋاي قەردىۋو بىكەنەۋد. بۆنمۇنە ھەۋالىكى ناراست سەبارت بە كەسايەتتەكى ھونەرى، ئەدەبى يان سىياسى بلاۋدەكرىتەۋد، مافى خۇيەتى داۋاي سەلماندىنى زانىيارىيەكە بىكات، ئەگەرنا مافى قەردىۋو بەپى قەباردى زىانەكە لەسەرىنەماي ياسا مەدەنىيەكان ھەيە. دادودىر زۇرجار لىژنەيەكى پىسپۇر پىككەدەپىنى بۆ خەملاندىنى زىانەكان.

دوۋەم: بەرپىرسيارىتى تاۋانكارى

دىاردى فەيكنىۋىز بەپى جۆر و ئاستى زىانەكەي، بەرپىرسيارىتى سزاي لەگەلدايە. لە ياسا ژمارە (۳۵) ى سالى (۲۰۰۷ز) رۇژنامەگەرى لە كوردستان، لە ماددى (۹) دا ئامازدى بۆ كۆمەلىك تاۋان كىردوۋد، سزا ماددىيەكەي لەنىۋان (۱،۰۰۰،۰۰۰) يەك مىيۇن دىنار تا (۲۰،۰۰۰،۰۰۰) بىست مىيۇن دىناردايە. بۆنمۇنە ھەر فەيكنىۋىزىك ئەم لىكەۋتەنەي ھەپى:

۱- چاندىنى تۆي رىق و كىنەۋ لىكترازاندىنى پىككەتەكانى كۆمەل.

۲- سوكايەتىكىردن بە بىروباۋدرو رپۇرەسمە ئايىنىەكان.

۳- سوكايەتىكىردن بە سىمبول و پىرۇزىيەكانى ھەر ئايىن و ئايىنزاىەك و لەكەداركىردىنان.

۴- ھەرباۋەتلىك پەيۋەندى بە نەپنىەكانى ژيانى تايىبەتى تاكەۋد ھەپى، ھەر چەندە راستىش پى، بەلام بلاۋكىردنەۋدى بىپتە ھۆي لەكەداربۋونى.

۵- جىنۇدان وتوانجى ناردەۋاۋ ناۋزپاندىن.

پاراستى مافى ژيانى تايىبەت ۱۱. پارىزگارى لە ژيانى تايىبەت چەند بۋارىك بگرىتەۋد، ودىك (مافى تەنپايى، سنوردارىكىردى دىستۋوردان لە ژيانى مروف، بەنەپنى ھىشتەۋدى ھەندىك كاروبارى تاكەكانى كۆمەلگا بە پاراستى زانىيارىيەكەسىيەكان پىشتىۋانى لەكەسايەتى و كەرامەتى مروف) ۱۲. زىانگەياندىن بە تايىبەتمەندىيەكانى تاكەكەس، لەنىۋ بەكارھىنەرانى تۆرەكۆمەلەيەتتەكاندا لەماۋدى دوۋ دىيەي رابردوۋدا بەشپۋەيەكى مەترسىدار پەردىسەندوۋد، بۆنمۇنە كىردنەۋدى ئەكاۋنتى فەيك ياخود بلاۋكىردنەۋدى زانىيارىيە ناراست و لەكەداركەر سەبارت بەكەسايەتتە ناسراۋەكان (سىياسى، ھونەرى، سەرمایەدار...)، زۇرجارىش تۆمەت و كارى ناراستيان خراۋەتەپال.

*بەرپىرسيارىتى تاۋانكارى و مەدەنى لە تاۋانى فەيك نىۋزدا

ئەركىكى ئەخلاقى و ياساى مىدىكان، ھارىكارىيە بۆ چەسپاندىنى ياسا و بىرەۋدانە بە مافى رپزگرتن لەيەكتەر، بەلام ھەركاتلىك خاۋەن ئەكاۋنت و پەيچىكى تۆرەكۆمەلەيەتتەكان بۆ ئامانجىكى نادروست (پىلانى بۆ دانراپى ياخود بەھۆي ھەلچۈۋنىكى كاتىيەۋد) فەيكنىۋىز بلاۋبىكاتەۋد، ئەۋا بەرپىرسيارىتى سزاي و مەدەنى دىكەۋىتە ئەستۆ:

يەكەم: بەرپىرسيارىتى مەدەنى

بەرپىرسيارىتى مەدەنى كە ئەركەكەي كىرەۋدى مافى ماددى و مەنەۋىيە، لەكاتى

هۆيەكانى راگەياندىنى بىنراۋ، بىستراۋ، خويندراۋ يان ئەلىكترونى بەھەل ودرىگىت يان بەكارىان بىننىت، لە ئىنتەرنىت بەياناتى ئەوتۇ بۆلۈبكاتەۋە راستەوخۇ بگاتە رادى ھاندان بۆ ئەنجامدانى تاۋانى تىرۈركارى ۋەھا كە ئاسايشى گشتى بخاتە مەترسىيەۋە و ترس بخاتە نىۋ ھاۋلاتيان و ھەردشە لە قەۋاردى سىياسى ھەرىم بگات).

سەرجەم ئەم سزايانەى سەردود، لەكاتى تۆمارکردنى سكاللا لەلايەن كەس و لايەنى زيانلىكەۋتوو ياخود داۋاكارى گشتى بەرگىركارىكى مافە گشتىيەكانەۋە، دۋاى بەدۋادچوون و يەكلاکردنەۋە دۆسىيەكە، دەچىتە خانەى جىبەجىپکردنەۋە.

سەرجاۋەكان: -كوردى:

۱. د.سامان فەۋزى: راگەياندىن لەسايەى ياسادا، زنجىرەى كىتپى دەزگاي چاپ و پەخشى چۈرچرا، ۲۰۰۹.

۲. كارزان محەمەد: سانسورى رۆژنامەگەرى لە ھەرىمى كوردستان، چاپخانەى كەمال، سلىمانى ۲۰۱۱.

-عەرەبى:

۳. كامل محمد محمد عويضة: علم نفس الاشاعة، دارالكتب العلمية، لبنان، ۱۹۹۶، الطبعة الأولى

-فارسى:

۴. گردن ال پورت و لئو پستمن: روانشناسى شايعة، ترجمه: ساعد

۶- ھەر بابەتيك زيان بە رىكارى لىكۆلینەۋە دادودرى بگەيەننى تەنیا مەگەر دادگا رىكاي بە بۆلۈکردنەۋە دابى.

ھەرودھا لە ماددى دۋەدى ياساي ژمارە (۶) ى سالى (۲۰۰۸) ى (ياساي قەدەغەکردنى خراب بەكارھىنانى ئامىردەكانى پەيۋەندىکردن لە ھەرىمى كوردستان - عىراق) دا ھاتوۋە ئەم رەفتارانە دەچنە خانەى تاۋان: (ھەركەسىك گەر بە خرابى تەلەفۋنى خانەى (مۆبايل) يا ئامىرىكى پەيۋەندى كردنى تەلدار يان بى تەل يان ئەنتەرنىت يان پۇستى ئەلىكترونى بۆ مەبەستى ھەردشەكردن يان تۆمەت ھەلبەستەن يان جىنۋودان يان بۆلۈکردنەۋە ھەۋالى ھەلبەستراۋ بەكارھىنا كە ترس پەيدا دەكات).

سزاكەشى بۆ ماۋدەيك بەند دەكرىت (جېس) كە لە شەش مانگ كەمتر نەيىت و لە پىنج سالىش زياتر نەيىت، بە غەرامەيەكىش سزا دەدرى كە لە يەك مىيۇن دىنار كەمتر نەيىت و لە پىنج مىيۇن دىنارىش زياتر نەبى يان بە يەككە لەۋ دوو سزايە سزادەدرىت.

ئەگەر فەيكنىۋىزىك ھاندانى بۆ تىرۈر و توندوتىزى تىدابى ياخود پروپاگەندەى پشتىۋانىيان بۆ بگات، دەچىتە خانەى تاۋان. لە ياساي بەرەنگاربوونەۋە تۆقاندن (تىرۈر) ژمارە (۳) ى سالى (۲۰۰۶) دا، لە برگەى چۈاردەمى ماددى چۈاردەمدا ھاتوۋە (ئەم كارانەى خۋاردەۋە بە تاۋانى تۆقاندن (تىرۈر) دادەنرىن و سزا دەدرىت بە زىندانى لە (۱۵) سال تىپەر نەكات، ھەر كەسىك -بە ئەنقەست، ھەۋال، روونکردنەۋە ياخود پروپاگەندەيەكى تۆقىنەر بۆلۈبكاتەۋە،

په‌راویزه‌کان:

Alexander, B. (2008). "Web 2.0: A New Wave of -۱
Innovation for Teaching and Learning", University of
Southern California, October, P 93

Allcott, H., & Gentzkow, M. (2017). Social media -۲
and fake news in the 2016 election. Journal of Eco-
nomic Perspectives, 31 (2), 211-236

McGonagle, T. 2017. "Fake news False fears or real -۳
concerns?" Netherlands Quarterly of Human Rights,
35 (4): 203

۴- محمد سلطانی فر و دیگران: اخبار جعلی و مهارت
های مقابله با آن، مجله رسانه، سال بیست و هشتم،
۱۳۹۶، شماره ۳، ص (۵۳)

Welch, Michael; Rivera, Roberto; Conway, -۵
Brian; Yonkoski, Jenifer; Lupton, Paul; Giancola,
Russell 2005 »Determinants and Consequences
of Social Trust«, Sociological Inquiry, Vol 75, No
4: pp 453-473

Balmas, M. (2014). When fake news becomes -۶
real: Combined exposure to multiple news sourc-
es and political attitudes of inefficacy, alienation,
and cynicism. Communication Research, 41(3),
430-454

Robert Chesney & Danielle Keats Citron, Deep -۷
Fakes: A Looming Challenge for Privacy, Democ-
racy, and National Security, 107 CALIF. L. REV.
(1753, 1754 (2019

۸- نرمان: اصول روان شناسی، ترجمه: دکتر محمود
ساعتچی، ج ۲، تهران: انتشارات امیرکبیر، ص (۶۴۹).

۹- گردن ال پورت و لئو پستمن: روان-شناسی شایعه،
ترجمه: ساعد دبستانی با همکاری مرکز تحقیقات
مطالعه و سنجش برنامه ای صدا و سیما، تهران:
سروش، ۱۳۷۴، ص ۴۵.

دبستانی با همکاری مرکز تحقیقات
مطالعه و سنجش برنامه ای صدا و
سیما، تهران: سروش.
۵. محمد سلطانی فر و دیگران:
اخبار جعلی و مهارت های مقابله
با آن، مجله رسانه، سال بیست و
هشتم، ۱۳۹۶، شماره ۳.
۶. نرمان، لمان: اصول روان شناسی،
ترجمه: دکتر محمود ساعتچی، ج ۲
، تهران: انتشارات امیرکبیر.

-نینگیزی:

Alexander, B. (2008). "Web 2.0: A New 7.
Wave of Innovation for Teaching and Learning",
University of Southern California, October

Allcott, H., & Gentzkow, M. (2017). Social 8.
media and fake news in the 2016 election. Journal of
Economic Perspectives, 31 (2), 211-236

Balmas, M. (2014). When fake news 9.
becomes real: Combined exposure to multiple
news sources and political attitudes of inefficacy,
alienation, and cynicism. Communication Research,
41(3), 430-454

McGonagle, T. 2017. "Fake news False 10.
fears or real concerns?" Netherlands Quarterly of
Human Rights, 35

Robert Chesney & Danielle Keats Citron, 11.
Deep Fakes: A Looming Challenge for Privacy, De-
mocracy, and National Security, 107 CALIF. L. REV.
(1753, 1754 (2019

Welch, Michael; Rivera, Roberto; Conway, 12.
Brian; Yonkoski, Jenifer; Lupton, Paul; Giancola, Rus-
sell 2005 »Determinants and Consequences of Social
Trust«, Sociological Inquiry, Vol 75, No 4: pp 453-473



۱۰- کامل محمد محمد عویضة: علم نفس الاشاعة، دارالکتب العلمیة، لبنان، 1996، الطبعة الأولى، ص (68).

۱۱- د. سامان فهوزی: راگه یانندن له سایه ی یاسادا، زنجیره ی کتیبی ده زگای چاپ و په خشی چوارچرا، 2009، لا (20)

۱۲- کارزان محه مه د: سانسوری روژنامه گه ری له هه رتبی کوردستان، چاپخانه ی که مال، سلیمانی، 2011، لا 127.

ریکخستنی یاسایی دهستیکیشانوهه (سحب ید) له بهر رۆشنایی حوکمهکانی یاسادا

■ شارهزای یاسایی عهبدولقادر سألح عهبدول | توێژهر له بواری وهزیفه ی گشتی .

چه مک و پیناسه ی دهستیکیشانوهه

دهستیکیشانوهه یه کێکه له و پرسیانه ی یاسای بهرزدهفتکردنی فهرمانبه رانی دهولهت و کهرتی گشتی ژماره (۱۴) ی سائی ۱۹۹۱ دا حوکمهکانی له دووتوئی ماددهکانی (۱۶ و ۱۷ و ۱۸ و ۱۹) ی یاساکه دا ریکخستوه و په یوهندی به چه ند هه لومه رچیکه وه هه یه، که ردهنگه رووبه پرووی فهرمانبه ری گشتی ببێته وه له ژبانی وهزیفی خۆیدا، بۆ مه به سستی بهرچاوپروونی و هه رووها له بهر ئه وه ی هه له جیبه جیکردن له حوکمهکانی ئه م پرسه دا به دی دهکرت له هه ندیک میرفه قی گشتیدا، بۆیه به پێویستی دهزانی له م کورته باسه دا، ئه م پرسه شیکه ی نه وه له چه ند روویه که وه.

دهستیکیشانوهه یان راگرتن له کارکردن، هه رووک هه ندیک له یاسای ولاتان ناویان لێناوه، بریتیه له ریکاریکی یه دهکی کاتی، ده سه لاتی کارگیریی په نای بۆ ده بات به مه به سستی دوورخستنه وه ی فهرمانبه ر له و میرفه قه گشتیه ی کاری تیدا دهکات (۱)، جا ئه م ریکاره له روانگه ی لیکۆلینه وه یه کی کارگیریه وه سه رچاوه ی گرتبێت یاخود له به رده نجامی راگرتنی فهرمانبه رده که وه بووبێت به بریارێکی دادوهری یاخود بۆ دوورخستنه وه ی مه ترسی فهرمانبه رده که بێت له سه ر به رزه وهندی گشتی یاخود ره وتی لیکۆلینه وه له و کاره ی فهرمانبه رده که ئه نجامی داوه و به هۆیه وه هه واله ی لیکۆلینه وه کراوه.

بونیا د له سه ر ئه وه ی باسکرا؛ ده توانین بڵین دهستیکیشانوهه ی ریکاریکی یه دهکییه نه ک ریکاریکی سزایی (اجراء عقابی) هه رووک هه ندیک بۆ چوونیان وایه، چونکه له لایه ک دهستیکیشانوهه ی فهرمانبه ر به گوێردی ئه حکامی مادده ی (۸) له یاسای بهرزدهفته کردنی فهرمانبه رانی دهولهت و کهرتی گشتی ژماره (۱۴) ی سائی ۱۹۹۱ یه کێک نییه له و سزایانه ی دهکرت

۱. دهستپێکێشانه وهی وجووبی (سحب ید الوجوبی)

یاسادانه له ماددهی (۱۶) ی یاساکه دا ددقی له سه ره ئه وه هیناوه نه گه رهاتوو فه رمانبه ره له لایه نیکی تایبه ته مه ندوده راگیرا (توقیف)، ئه وا پێویسته له سه ره فه رمانگه که ی دهستپێکێشانه وهی له وه زیفه بۆ بکات بۆ ئه و ماوه ی را ده گیریت. له به ره رۆشنایی ددقی مادده ی لای سه ره وه له چه ند خا لێکدا حوکه مه گشتیه کانی ئه م جوړ دهستپێکێشانه وهیه روون ده که ی نه وه :

یه که م: ئه م جوړ دهستپێکێشانه وهیه گرێ ده راوه به راگیرانی (توقیف) فه رمانبه ره له لایه ن لایه نیکی تایبه ته مه ندوده، به م جوړ دهس ده رده که ویت هه تا ئه و کاته ی راگیرانی فه رمانبه ره که به رده وام بییت، دهستپێکێشانه وه که ش به رده وام ده بییت چونکه ئه م جوړ دهستپێکێشانه وهیه ته که یفی دا برانی فه رمانبه ره که یه له وه زیفه که ی به هوی هه بوونی پاساویکی به جی (ردوا) (عذر مشروع) که ئه ویش برپاری راگرتنه که یه تی، بونیاد له سه ره ئه وهش ده سه لاتێ کارگیرێ تایبه ته مه ند له باری راگرتنی فه رمانبه ره که یدا نا توانیت جگه له دهستپێکێشانه وه هیه جی جوړ ته که یفی دیکه بۆ ماوه ی راگرتنه که ی بکات و ده که ئه ژمار کردنی ماوه که به مۆ له تی ئاسایی جا چ به مووچه وه بییت یان بێ مووچه، یا خود ئه ژمار کردنی به ئاماده نه بوونی (غیاب) فه رمانبه ره، به لکو ده سه لات هه کارگیریه که ده سه لاتێ کو توبه نه دکراره و له گه ل ئاگادار کرانه وه به برپاری راگرتنی فه رمانبه ره که، ئه وا پێویسته ده سته جی برپاری دهستپێکێشانه وه که ی بۆ

به سه ره فه رمانبه ره دا سه پێ نه ریت، به لکو ئه و سزایانه به شی و دیاریکراو (حصر) هاتوون و رێگه پێ دراو نییه هیه رێکارێکی دیکه و ده که سزا ده ره هه ق فه رمانبه ره بگیریته به ره. له لایه کی دیکه ش دهستپێکێشانه وه له هه ندیک باردا په یوه ندی به خودی ئه و میرفه قه گشتیه وه هه یه فه رمانبه ره که تیایدا ده وام ده کات و بۆ مه به سته ی پاراستنی به رژه و ده ندی گشتی یان دوو رخس ته وه ی مه ترسی دروستبوونی کاریگه ری له سه ره ره وتی لیکۆ لینه وه، برپاری لیده دریت، هه رو ده که له هه ندیک باری دیکه شدا برپاری دهستپێکێشانه وه که په یوه ندی به خودی فه رمانبه ره که وه هه یه نه که فه رمانگه که ی به تایبه ته له و کاته ی فه رمانبه ره که له لایه ن دا ده گای تایبه ته مه ندوده را ده گیریت له پای دۆ سه یه کی سزایی، له م باردا و بۆ به رژه و ده ندی مانه وه ی فه رمانبه ره له وه زیفه که ی و ته که یفی دا برانی له ده وام کردن، دهستپێکێشانه وه ی بۆ ده ک ریت بۆ ماوه ی راگرتنه که ی، بێ گومان ئه مه ش به رژه و ده ندی فه رمانبه ره که ده یخوا زیت.

جوړه کانی دهستپێکێشانه وه

یاسادانه ره له رێکخس ته ی باب ه ته ی دهستپێکێشانه وه ی فه رمانبه ره ی گشتیدا، دوو جوړی سه ره کی دهستپێکێشانه وه ی رێکخس ته وه، ئه وانی ش بریتین له دهستپێکێشانه وه ی وجووبی و له مادده ی (۱۶) ی یاساکه دا رێکخراوه و دهستپێکێشانه وه ی جه وازی له مادده ی (۱۷) ی یاساکه دا هاتوو و ده که له خواره و روونی ده که ی نه وه :

دەربىكات .

دەرچوونى بىرپارى داداگۈدبىت لە دۆسيەكە يان ئازادكردنى فەرمانبەردەكە بووبىت بە كەفالىت.. چوارەم: ئەگەرھاتوو فەرمانبەردە راگىراودەكە بە كەفالىت ئازادكرا، پىويستە دەستبەجى بگەرپتەود سەر و دزىفەكەى و داواى دەستبەكاربوونەود بىكات لە فەرمانگەكەى، ھەرودھا پىويستە لە سەر فەرمانگەكەى دەستبەكاربوونەودى بۆ بىكات و رىگە نەدات فەرمانبەردەكە لە دەرودى ماودى راگرتن بە دەستپىكىشراوى بىمىنئەودە چونكە مانەودى فەرمانبەردەكە بە دەستپىكىشراوى پالپشتى ياساىي نىيە و دروست نىيە، ئەگەرھاتوو فەرمانبەردە راگىراودەكە راستەوخۆ لە پاش تەواوبوونى ماودى راگرتنەكەى پەيودندى نەكردەود بە و دزىفەكەى، بىگومان ئەو رۆژانەى پاش ئازادبوونى و پىش دەستبەكاربوونەود بە ئامادەنبەبوو دادەنرپت ئەگەرھاتوو پاساوى بەجى ئەبىت.

۲. دەستپىكىشانەودى جەوازى

بەگوپردى ئەحكامى ماددەدى (۱۷) لە ياساى بەرزەفتكردنى فەرمانبەرانى دەولەت و كەرتى گشتى، دەسەلاتىكى جەوازى دراود بە و دزىر يان سەرۆكى فەرمانگە بۆ ئەودى دەستپىكىشانەودە بىكات بۆ فەرمانبەر لەم بارانەى خوارودودا بەو مەرجەى ماودەكەى لە (۶۰) رۆژ تىپەر نەكات:

أ- ئەگەرھاتوو مانەودى فەرمانبەردەكە لە و دزىفەدا زىانى بەبەرزەودندى گشتى دەگەياند، بۆ نمونە ئەگەرھاتوو فەرمانبەرىك داواى راگىرانى (توقيف) بە كەفالىت داراىي ئازاد كراو فەرمانگەكەى ترسى لەود ھەبوو مانەودى فەرمانبەردەكە لە و دزىفەكەى زيان

دووھەم: ھەمىشە دەرکردنى بىرپارى دەستپىكىشانەودە لەم جۆردا بىرپارىكى ئاشكراكارە (كاشف) نەك بىرپارىكى دروستكار بىت (منشا) و بە ئاسەوارى گەرپاودى (اثر رجعى) بە سەر فەرمانبەردەكەدا جىبەجى دەبىت، چونكە وەك پىشتەر روونكرایەود دەسەلاتە كارگىرىيەكە ھىچ بژاردىيەكى لەبەردەستدا نىيە بۆ چۆنىەتى مامەلەكەردن لەگەل داپرانى فەرمانبەردەكە جگە لە دەرکردنى بىرپارى دەستپىكىشانەودەكە، لە ھەمانكاتدا دەرکردنى بىرپاردەكە ھەمىشە بە داواى راگىرانى فەرمانبەردەكەدا دىت، نەك پىش راگىرانەكەى، چونكە تا فەرمانبەر لە لايەن دادودرى تايبەتمەندەود رانەگىرپت، دەسەلاتە كارگىرىيەكە ناتوانپت بىرپارى دەستپىكىشانەودەكەى بۆ دەربىكات.

سىيەم: ماودى دىارىكراو لەم جۆردە دەستپىكىشانەودىيە گىردراود بە ماودى راگىرانى فەرمانبەردەكە، بەو مانايەى ياسادانەر بنمىچپكى دىارىكراوى دانەناود بۆ ماودى دەستپىكىشانەودەكە وەك ئەو ماودىيە لە ماددەدى (۱۷) ى ھەمان ياسادا دەستنىشانىكردوود و دواتر بە وردى باسى دەكەين، چونكە بىرپارى راگرتنى فەرمانبەردەكە لە دەسەلاتى دادودرى تايبەتمەندە و بەگوپردى پىداوىستى دۆسيەكە و جەداواى راگىرانەكە بىرپارى لىددەدات، كەواتە ھەتا فەرمانبەر لە راگىراندا بىت دەستپىكىشانەودەكەش درپژدى دەبىت، بەپىچەوانەشەود ھەركات راگىرانەكە كۆتايى ھات دەستپىكىشانەودەكەش كۆتايى دىت، جا كۆتايى ھاتنى راگىرانەكە لەبەردەنجامى

دووهم: ئەم جوړه دستپيکيشانه وديه بنمىچه کهى ديارىکراود به (٦٠) شهست رۆژ و ناييت له و ماوديه زياتر بىت، ياسادانه ر ليردا ماود کهى به رۆژ ديارىکروود نه ک به مانگ، چونکه ژماردى رۆژدکانى مانگ کهم و زياد ددکهن له نيوان ٢٨ رۆژ يان ٣١ رۆژدا، بويه دديت ددسه لاتنه کارگيرييه که ماود که به رۆژ ئە ژمار بکات نه ک به مانگ و ناييت يه ک رۆژ له و ماوديه زياتر بکات .

سىيەم: دۆخه کانى ددرکردنى بريارى دستپيکيشانه وده لهم جوړدا ديارىکراود به و شيوديه لای سهرود رونکرايه وده و دروست نييه ددسه لاتى کارگيريى جگه له و دۆخانه په نا ببات بۆ دۆخى دیکه مه گه ربيتوو له ياسايه کى دیکه دا ددقى له سهر هاتبيت وده ئە وده لى ماددهى (پينجه م/نويه م/١) ياساى ددستهى ددسپاکى هه ريئى کوردستان ژماره (٣) ى سالى ٢٠١١ دا ددقى له سهرهاتوو: ددسته بوى هه يه فه رمانگه ي په يودنديدار رابسيپريت به دستپيکيشانه وده ئە و فه رمانبه ردى ملکه چى ليکولينه وديه به پيى ياساى به رزدفته کردنى فه رمانبه رانى ددوله تى ژماره (١٤) ى سالى ١٩٩١ ى به رکار له هه ريئما. ياخود ئە حکامى ماددهى (شانزديه م/دووم) له ياساى ديوانى چاوديري دارايى له هه ريئى کوردستان ژماره (٢) ى سالى ٢٠٠٨ ياسادانه ر که ددقى له سهر ئە وده هيناود سه روکى ديوان ددسه لاتى دستپيکيشانه وده فه رمانبه رى هه يه هه رکات سه لامه تى ليکولينه وده و چاوديري دديخواست يان له کاتى ددرکه وتنى سه ريپچى ياخود تاوانى دارايى ياخود ئە نجامدانى ردفترپک که پيچه وانه ي

به به رزود ودى گشتى بگه يه نييت، هه رودک ئە نجومه نى شوراي عيراق له بريارىکيدا دووپاتى ئە م بابته ددکته وده: "ودزير ددسه لاتى مه زنده کردنى هه يه له دستپيکيشانه ودى فه رمانبه ر هه رکات بوى ددرکه وت مانه ودى له وديفه زيان به به رزود ودى گشتى ددگه يه نييت" (٢).

ب- ئە گه رهاتوو مانه ودى فه رمانبه ر له وديفه کهى زيانى له ردوتى ليکولينه وده کردن له و کار ددها فه رمانبه رده که به هويه وده هه واله ي ليکولينه وده که کرابوو.

ت- پيشنيارکردنى دستپيکيشانه وده له لايهن ليژنه ي ليکولينه ودى کارگيريى له قوناغيک له قوناغه کانى ليکولينه ودها، به و مانايه ي ئە گه رهاتوو له ميانه ي ليکولينه وده کانيدا ليژنه که بوى ددرکه وت مانه ودى فه رمانبه رده که له وديفه کهى زيان ددهات له ردوتى ليکولينه وده کارگيرييه که ئە و له م باردا ددکريت پيشنيارى ددستپيکيشانه ودى بۆ بکريت . بونياد له سهر ئە ودى له پيشه وده باسکرا، له خوارود چه ند حوکميکى گشتى ئە م جوړه دستپيکيشانه وديه ددخه ينه روو:

يه که م: برياردان له م جوړه دستپيکيشانه وديه به جه يئراود بۆ ددسه لاتى مه زنده کردنى ئيداره (السلطة التقديرية للادارة) و له به ر رۆشنايى به رزود ودى گشتى ياخود ئە گه رى زيانگه ياندى به ردوتى ليکولينه وده بريارى ليددات، له م بارانه شدا ددسه لاتنه کارگيرييه که نازاده له ودى بريارى دستپيکيشانه وده که ددهات يان نا، ياخود ماودى دستپيکيشانه وده که چه نده بىت به و مه رجه ي له (٦٠) رۆژ زياتر نه بىت.

پۆیۆستی کردوود له سهر فهرمانبهردكه له
ماودی (۱۰) رۆژدا له كۆتایی هاتنی ماودی
دستپیکیشانه و دكهی ددستبهكاربیته و (۳)،
به پیچه وانه و دكهی نه گهرهاتوو ددستبهكار
نه بوویه و د ههرودها پاساوی به جیی نه بوو
ئه و كۆتایی به راژدكهی دهییزیت نه گهرهاتوو
ماودی په یودندی نه كردنه و دكهی له (۱۰) رۆژ
زیاتر بوو، به لام سه باردت به و رۆژانهی كه متره
له (۱۰) رۆژ و فهرمانبهردكه له و ماودی به دا
دكه ریته و د بۆ و دزیفه كهی، ئه و به هه مانشی و
ئه مانه ش ملكه چه بۆ هه بوونی پاساوی
به جی و نه گهر فهرمانبهردكه پاساوی به جیی
هه بوو ئه و بۆی ددكریت به مۆله تی ئاسایی
و له سهر ردسیدی مۆله ته كانی فهرمانبهردكه
داده شكیزیت و نه گهرهاتوو به پیچه وانه و د بوو
واته پاساوی به جیی نه بوو. ئه و به ئامادنه بوو
(غیاب) بۆی ئه ژمار ددكریت.

۲. دهربارهی فهرمانگهی فهرمانبهردكه

ئه گهرهاتوو فهرمانبهردكه له ماودی یاساییدا و
له پاش كۆتایی هاتنی ماودی دستپیکیشانه و دكه
هاته و د بۆ و دزیفه كهی و داوی
ددستبهكاربونه و دی كرد، به لام فهرمانگه كهی
به هۆی هه له و نه شاردزایی یاساییه و د، رێگهی
نه دا به و دی ددستبهكاربیته و د، ئیت به ههر
پاساویك بیت، ئه و له م كاته دا ئه و ماودی به
دكه ویت به سهر و و ماودی (۶۰) رۆژدكه به مۆله تی
ئاسایی بۆی ئه ژمار ددكریت و حوكمه كانی
مۆله تی ئاسایی له سهر جیبه جی ددكریت.
ههر و دك دادگای پیداجوونه و دی فیدرالی عیراق
له راددبرینی ژماره (۲۳۴/ دیراسات/ ۲۰۱۸) بۆی

حوكمه كانی ئه م یاسایه بیت یان ههر یاسا و
پۆرو ریتماییه کی دیکه ی بهرکار.

چوارده: ددرکردنی بریاری ددستپیکیشانه و دكه له م
جۆردا بریاریکی دروستکار (منشأ) نه ك بریاریکی
ئاشکراکار (کاشف)، له م بهر دنجامه شه و د
دده لاتی کارگیزی ریکه و تی ددستپیکردنی
ددستپیکیشانه و دكه و كۆتاییه كهی دیاری
دهكات و ته نانهت ددتوانیت پیش كۆتایی هاتنی
ماودكه ش كۆتایی پی هینیت.

پینجه: پۆیۆسته فهرمانبهری ددستپیکیشرا و د
داوی كۆتایی هاتنی ماودی ددستپیکیشانه و دكه،
راسته و خو بگه ریته و د سهر و دزیفه كهی
و داوی ددستبهكاربونه و د بكات و
له به رامبه ریشدا ددبیت دده لاته کارگیزیه كه
ددستبهكاربونه و دی بۆ بكات و دروست
نییه له ژتر هیچ پاساویكدا درێژ به ماودی
ددستپیکیشانه و دكه بدات له سهر و و (۶۰)
رۆژدكه و د. به لام ئه گهرهاتوو له پاش ته و او بوونی
ماودی (۶۰) رۆژدكه، به ههر هۆیه ك له هۆیه كان
فهرمانبهردكه ددستبهكارنه بوویه و د، ئه و بۆ
مامه له كردن له گه ل ئه م پرسه، ددبیت جیاوازی
بكه ین له نیوان دوو حاله تدا:

۱. دهربارهی فهرمانبهردكه:

پۆیۆسته له سهر فهرمانبهری
ددستپیکیشرا و دكه له پاش كۆتایی هاتنی ماودی
ددستپیکیشانه و دكه ی راسته و خو په یودندی
به و دزیفه كه یه و د بكات، له م باردیه شه و د
قهزای کارگیزی له عیراق به قیاسکردن له سهر
ئه حكامی ماددهی (سی و حه و ت/ ۲) له یاسای
راژدی شارستانی ژماره (۲۴) ی سائی ۱۹۶۰

وده رهينان و دزدگای مین و ... هه رووها سه روکی ددسته سه ربه خوکانیش به هه مانشیود به وزیر دادنرین و دک ددستهی ددسپاکي و ددستهی مافی مرووف و دیوانی چاودیاری، له گه ل هه دامه زراودییه کی دیکه که که سی یه که می پله که ی وزیر بیئت، بونیاد له سه ر نه و دی باسکرا، وزیر ددسه لاتی راسته وخو له یاساوه و درددگریت بو ددستپیکیشانه و دی فه رمانبه رانی سنووری و دزاردته که ی یان دامه زراودکه جا نه و فه رمانبه رد پله که ی بریکاری و دزاردت بیئت یان به ریوده به ری گشتی یان فه رمانبه ریکی ئاسایی.

دووهم: سه روکی فه رمانگه: به گوێردی ئه حکامی ماددهی (1/دووهم) له یاسای به رزددفکردنی فه رمانبه رانی ددولهت و که رتی گشتی سه روکی فه رمانگه ئه مانه ی خواردود ددگریتته و د:

-بریکاری و دزاردت

-ئه وانه ی پله ی بریکاری و دزاردتیان هه یه له پله تایبه ته کان و پیکهاته یه کی کارگیپی دیاریکراو به ریوده ددبه ن و دک پارێزگار، یان سه روکی زانکو . به ریوده به ری گشتی ، جا به ریوده به ری گشتی به ریوده به رایه تییه ک بیئت یان پله که ی به ریوده به ری گشتی بیئت و دک راگری کوێلێژ یان قایمقام نه و فه رمانبه ردی وزیر راسته وخو ددسه لاتی پیددات.

سه روکی فه رمانگه به و جوړدی روونکرایه و د. جگه له فه رمانبه ری ددسه لاتپیدراو . نه و راسته وخو ددسه لاتنه که له یاساکه و د درددگریت، به لام فه رمانبه ری ددسه لاتپیدراو ددبیئت راسته وخو ددسه لاتنه که ی له لایه ن وزیر تایبه تمه نده و د پیدریت و سه روکی فه رمانگه (بریکاری و دزاردت و به ریوده به ری

رویشته و د دوپاتی نه و دی کردوته و د نه ژمارکردنی ماو دی سه روو (60) روژی ددستپیکیشانه و د له وزیرفه به مۆله تی ئاسایی به مووچه و د نه ژمار ددکریت

(4). به لام به بروای ئیمه له م کاته دا، نه گه رهاتوو فه رمانبه ردکه هه ر زیانیکی به رکه و تبوو به هوی ملنه دانی ددسه لاتنه کارگیپییه که به ددستبه کار بونه و دی و دواتر له سه ر رددیدی مۆله ته ئاساییه کانی نه و ماو دیه ی بو ته کیف کرا که که و تبوو سه روو (60) روژدکه و د، نه و له م کاته دا فه رمانبه ردکه ددتوانیئت له ریگه ی داوای قه رددوو و کردنه و دود له به رددم دادگای تایبه تمه ند، داوای قه رددوو هه ر مافیکی دیکه ی خو ی بکاته و د به هوی نه و هه لوێسته ی ئیداردود له ددستی چوود و زیانی پیکه و توو د.

ددسه لاتی تایبه تمه ند به ده رککردنی بریاری ددستپیکیشانه و د

به گه رانه و د بو حوکمه کانی یاسای به رزددفکردنی فه رمانبه رانی ددولهت و که رتی گشتی، ددسه لاتنه کانی هاتوو له یاساکه دابه ش ددبن بو دوو جوړ ددسه لاتنه که له به ر روشنای نه و دوو جوړه ددسه لاتنه دا ددتوانین ددسه لاتی تایبه تمه ند به ددستپیکیشانه و دی فه رمانبه ر دیاری بکه ی ن. یاسادانه ر له ماددهی (1/یه که م و دووهم) هه ردوو جوړه ددسه لاتنه که ی دیاری کردوو و دک له خواردود روونی ددکه ی نه و د:

یه که م: وزیر که وزیر تایبه تمه ند ددگریتته و د له گه ل سه روکی لایه نی نه به ستراو به و دزاردت، لاینه کانی نه به ستراو به و دزاردتیش له هه ریی کوردستان و دک ددسته ی ژینگه و ددسته ی

دهستپیکیشانه و ده که یدا و درده گرت. (۶) به لام له به رامبه را ده ندیکی دیکه (ودک دکتور عوسمان سه لمان غیلان عبودی) له کتیی (شرح احکام قانون انضباط موظفی الدولة) بر وایان وایه که مه به ست له و نیو مووچه یه بریتی له مووچه ی بریار لیدراو به بی درماله کان، (۷). له لایه ن خۆشیه و ده نه جو مه نی شورای ددوله ت له دوو بریاریدا بو نه و ده رویشته و ده که درماله ی ترسناکی له ماودی دهستپیکیشانه و ده ی فه رمانبه را ده خه رج نا کریت، له م بار دیه شه و ده له بریاری ژماره (۲۰۰۸/۱۲۹) له (۲۰۰۸/۱۰/۲۶) ده لیت: "فه رمانبه ری دهستپیکیشرا وده شایسته ی درماله ی ترسناکی نابیت." (۸). له لایه کی دیکه و ده وزار دتی دارایی و ئابووری حکومه تی هه ری ئی کوردستان له رینمایي ژماره (۸) له ۲۰۰۹/۳/۱۶ و له م بار دیه و ده زیاتر چو و ده ته نا و ورد دکاری بابه ته که و له خالی (۶) ی رینماییه که دا ده لیت: "فه رمانبه ر له کاتی به ند کوردنیدا، دهستی له کار ده کیشری ته و ده و نیودی موچه که ی بو خه رج ده کریت، دربار دی درماله کان نه و ده شایسته ی نیودی درماله جیگیر دکان ده بیت که و ده ری ده گرت پیش به ند کوردنی، به لام نه گه ر درماله کان له درماله جیگیر دکان نه بوون، نه و ته مه ا نیودی خه رج ده کریت نه و ده ته مه ا بو یه ک مانگ."

بونیا ده سه ره نه و ده ی له پیشه و ده با سکر، به بر وای ئیمه بیر و رای دروست نه و دیه نیو ده مووچه بریتیه له کو ی مووچه و درماله جیگیر دکان به و ورد دکاری به ی که و ده زار دتی دارایی و ئابووری له رینمایي ژماره (۸) ی سالی ۲۰۰۹ ئاماژ دی پیکر دوو، واته له ماودی دهستپیکیشانه و ده

گشتی) ده سه لاتی دابه زان دنی هیه ده سه لاتی کی به ر زده فته کار بیان نییه، چونکه پیدانی ده سه لاتی له یاسای به ر زده فته کوردن مافی کی بریار لیدرا و ده بو و ده زری تایبه ته مند و که می دیکه ناتوانیت ده سه لاتی بدات بو جیه جیکردنی حوکه مه کانی یاسا که جگه له و ده زیر. بونیا ده سه ره نه و ده ی با سکر، جگه له وانه ی له پیشه و ده ناویان هات، بریاری دهستپیکیشانه و ده له لایه ن هه ره که س و لایه نیکی دیکه و ده در بچیت بریاری کی له که داره و پیچه وانه ی حوکه مه کانی یاسایه (۵).

مه به ست له نیو مووچه ی فه رمانبه ر له ماودی دهستپیکیشانه و ده (سحب الید) چییه؟

له نه حکامی مادده ی (۱۸) ی یاسای به ر زده فته کوردنی فه رمانبه رانی ددوله ت و که رتی گشتی ژماره (۱۴) ی سالی ۱۹۹۱ دا هاتو و ده: "نه و فه رمانبه ر دی دهستپیکیشانه و ده ی بو کرا و ده له ماودی دهستپیکیشانه و ده که یدا نیو مووچه و در ده گرت." که لیدرا یاسا دانه ر ئاماژ دی به و ده نه دا و ده مه به ست له نیو مووچه، نیودی هه موو مووچه ی فه رمانبه ر ده که یه یان نیودی مووچه ی بنه ر دتیه که یه تی؟ به م هویه شه و ده بیر و پای جیا واز هیه، له لایه ن خۆیه و ده دکتور (غازی فیصل مه دی) له کتیه که یدا (شرح احکام قانون انضباط موظفی الدولة) ده لیت: "به رای ئیمه مه به ستی یاسا دانه ر له نیو مووچه بریتیه له نیودی کو ی مووچه نه ک نیودی موچه ی بنه ر دتی فه رمانبه ر ده که، که نیودی موچه ی بنه ر دتی و درماله و نه و قه ر ده بو وانه ی فه رمانبه ر ده که شایسته یه تی ده گرتیه و ده، واته فه رمانبه ر ده که نیودی مووچه که ی له ماودی

روونى ددكهينهوه :

دۆخى يه كهه: نيو مووچه رايگيراوه كه بۆ

فه رمانبه رناگه رپته وه

ئه گه رهاتوو فه رمانبه ردكه له به ردنجامى
يه كلا بونه ودى دۆسيه كه يه وه فه سلكرايان
عه زل كرا، ئيتير فه سل و عه زلكردنه كه
پشتى به ستييت بهه ياسايه يان هه ر ياسايه
ديكه، لهه كاته دا نيو مووچه رايگيراوه كه
بۆ ناگه رپترپته وه، هه روده ها به برپواى ئيمه
ئه گه رهاتوو غه رامه ش كرا به هه مان شيوه
نيو مووچه رايگيراوه كه بۆ ناگه رپته وه
چونكه دوا جار حوكمدان به غه رامه كردنيش
ئيدانه كردنه و جورپكه له سزادان و به ماناي
بيتاوان بون (براءة) يان ئازادبوون (الافراج)
نايهت.

دۆخى دووهه: هه موو نيو مووچه رايگيراوه كه

بۆ ناگه رپته وه

ئه گه رهاتوو فه رمانبه ردكه سزا درا به سزاي
كه مكردنه ودى مووچه (انقاص الراتب)
يان دابه زاندى پله (تنزيل الدرجة) ئه وه لهه
كاته دا جيپه جيكردى سزاكه له رپكه وتى
دستپيكي شانه وده كه يه وه جيپه جي ددكرپت،
بهه مانايه ي سزاكه، به ئاسه وارى گه راودى (اثر
رجعى) دهبى ولهه كاته شدا فه رمانبه ردكه
به شيك له نيو مووچه رايگيراوه كه له
دستددهات به هوى جيپه جيكردى سزاكه وه
له سه رى . بۆ نمونه ئه گه رهاتوو فه رمانبه ردكه
پيش (3) مانگ له رپكه وتى ددرچوونى سزاكه
دستپيكي شانه ودى بۆكرابوو، ئه وه لهه كاته دا
سزاكه به ئاسه وارى گه راودى له سه ر ئه وه سى
مانگه جيپه جي ددكرپت و بهه هويه شه وه

خه رج ددكرپت ئه وه ش ته نها بۆ يه ك مانگ .
بونى داله سه ر ئه ودى له پيشه وه باسكرا، به برپواى
ئيمه بيرووراي دروست ئه وديه نيوه مووچه
بريتيه له كوى مووچه و ددرماله جيگيردكان
بهه ورددكارپيه كه وه زاردتى دارايى و نابوو
له رينمايى ژماره (8) ي سالى 2009 ئاماژدى
پيكردوو، واته له ماودى دستپيكي شانه وده
فه رمانبه ر شايسته ي ئه وه ددرمالانه ناييت كه
په يوهندى راسته وخوى به دوام و ئه وه پيشه وه
هه يه كه موماردسه ي ددكات وده ددرماله ي
مه ترسى مه گه ر ته نها بۆ مانگي يه كهه نه بيت
ئه گه رهاتوو ماودى دستپيكي شانه وده كه يه وه
زياترى خياند، هه روده ها ددرماله ي جوگرافيش
كه وده كرپى هاتوچوى فه رمانبه ر دادددرپت له
كاتى دهوامكردنيدا.

چۆنيه تى گه رانه وه ي نيو مووچه رايگيراوى

فه رمانبه رى دهستپيكي شاره

كاتييك فه رمانبه رپك دهستپيكي شانه ودى (سحب
يد) بۆ ددكرپت له لايه ن دده سله لائى
تايبه تمه نده وه ئيتير به گوپردى ئه حكامى
مادده ي (16) ياخود مادده ي (17) ي ياساي
به رزده فته كردنى فه رمانبه رانى ده ولته و كه رتى
گه شتى ژماره (14) ي سالى 1991 بيت، ئه وه
بۆ ماودى دهستپيكي شانه وده كه يه به پيى مادده ي
(18) ي ياساكه نيو مووچه ي بۆ خه رده كرپت،
دواتر له پاش يه كلا بونه ودى دۆسيه كه ي ئيتير چ
دۆسيه ي به رزده فته كاريى بيت يان سزايى، بريار له
چاره نووسى ئه وه نيو مووچه رايگيراوى ديكه ي
فه رمانبه ركه دددرپت و ورددكارپيه كه ي له
مادده ي (19) ي ياساكه دا هاتوو و ده توانين
پۆلينى بكه ين به سه ر (3) دۆخدا و له خواره وه

فهرمانبهردهکه برپک له مووچه راگیراودهکهی له ددست ددات و پاشماودهکهی ودردهگریتهود.

دۆخی سییهم : هه موو مووچه راگیراودهکهی بۆ ددگریتهود

ئه گهرهاتوو فهرمانبهردهکه سزادرا به سزای (سه رنجراکیشان یان به ناگاهینانهود یان مووچه برین یان سه رزدهشتکردن) ئه گهرهاتوو دۆسیه که ی به رزدهفته کاری بوو یان ئه گهرهاتوو دۆسیه که ی سزایی بوو له به ردهنجامی لیکۆلینهود یان دادگاییکردنهود له پای ئه و دۆسیه یه که له سه ری هه والهی دادگا کرابوو بیتاوان ددرچوو (براءة) یاخود به ربوو (الإفراج عنه) ، ئه و له م کاته دا ئه و نیودی مووچه راگیراودی لای دائیری دی فهرمانبهرده گلدراودهود بۆی سه رف ددگریتهود.

به لام ئه گهرهاتوو سزادرا به حوکمیکی سزایی به لام جیبه جیکردنی سزاکهی ودهستینرا (وقف التنفيذ) ⁽⁹⁾، ئه و پاش کۆتایی هاتی ماودی ودهستانی جیبه جیکردنه که ، نیو مووچه راگیراودهکهی بۆ خه رجددگریته ، خۆئه گهرهاتوو له و ماودی ئه زموونیه دا فهرمانبهرده که هه والهی خانه نشینی کرا ، ئه و پاش کۆتایی هاتی ماودی ئه زموونیه که ی و هه لئه وده شاندهود ی راگریتی جیبه جیکردنه که ، نیو مووچه راگیراودهکهی بۆ خه رجددگریتهود ، له هه مانکاته دا ئه گهر فهرمانبهر له سه ر تۆمه تی که ددهستگیرکرابوو دواتر به که فالهت ئازاد کرا و له چاودروانی ته وابهوونی لیکۆلینهود ی سزایی دا بوو له وکاته شدا بهر یاسای لیبوردنی گشتی کهوت ، ئه و نیو مووچه راگیراودهکهی بۆ خه رج ددگریته ئه گهرهاتوو دادگا بریاریدا بهودی

بهر لیبوردنی گشتی ددکهوئیت ، واته ددرچوونی فهرمانبهردهکهی دادگا بهودی یاسای لیبوردنی گشتی فهرمانبهردهکه ددگریتهود پيشمه رجه بۆ ئهودی نیو مووچه راگیراودهکهی بۆ خه رجبگریته . هه روو ده ها ئه گهرهاتوو فهرمانبهردهکه پيش ددرچوونی برپاری کۆتایی له لیکۆلینهود یان دادگاییکردن وده فاتی کرد ، ئه و له م کاته دا نیو مووچه راگیراودهکهی خه رجددگریته بۆ ئه وانه ی شایسته ی مافی خانه نشینی ددهن (الخلف التقاعدي) ، خۆئه گهرهاتوو ئه مانه ی نه بوو ئه و نیو مووچه راگیراودهکهی ددگریتهود به میراتبه ردهکانی (الورثة).

کاریگه ری ده ستپیکیشانه وده (سحب ید) ی فهرمانبهر له سه ر پله به رزکردنه وده (الترفع)

هه ندیکجار ئه وده روو ددات فهرمانبهر له ماودی ده ستپیکیشانه وده (سحب ید) به رواری پله به رزکردنه وده که یشی دیته پيشه وده و ده سه لاتی کارگیری له م کاته دا ددکهوئیت به رده دم ئه و پر سیاردی که ئایا پله به رزکردنه وده که بکات بۆ فهرمانبهرده که یان چاودرپی ئاکامی یه کلابوونهودی ئه و دۆسیه یه بکات فهرمانبهردهکهی له سه ر (سحب ید) کراود ؟

له حاله تی ده ستپیکیشانه وده ی فهرمانبهرده ئه گهرهاتوو به رواری پله به رزکردنه وده که ی نزیک بوو بوویه وده ، ئه و پپویست ددکات ئه و ده سه لاته کارگیری به چاودرپی ئه نجامی کۆتایی ئه و دۆسیه یه بکات به هۆیه وده فهرمانبهرده که ی له سه ر (سحب ید) کراود ، ئه گهرهاتوو سه لمینرا فهرمانبهرده که بیتاوان ددرچوو ، ئه و له م کاته دا پله به رزکردنه وده که ی بۆ ددگریته له به رواری یاسایی شایسته بوونه وده (تأیخ استحقاقه

ياخود مووچە بېرىن يان سەرزەشتىكردن) كه له ماددى (8) ياساي بهرزەفته كردندا هاتوون. له لايەكى دىكه وه ئەگەر هاتوو فەرمانبەرەكه له پای ئەو دۆسیەیهى دەستپێكێشانە وهى له سەر كرابوو ئیدانە كراو سزا درا له گەل راگرتنى جێبه جێكردنى سزاكه (ایقاف التنفید)، ئەوا له م كاتەدا به گوێردى ئە حكامى ماددەكانى تايبەت به راودەستانى جێبه جێكردنى هاتوو له ياساي سزادانى عێراقى ژمارە (111) ی سالى 1969 هەموار كراو مامەلەى له گەل ددكریت وەك پێشتر روونكرایە وه،

واتە دەسەلاتى كارگێرپى ماودى (3) سأل له رۆژى دەرچوونى حوكمەكهى دادگاوه ددەستىت و نيو مووچە راگێراودەكه ناداتە وه به فەرمانبەرەكه، ئەگەر هاتوو فەرمانبەرەكه له ماودى (3) سألەكه راودەستانى جێبه جێكردنى سزاكهى هەلنەود شێنرایە وه، لەم باردادا فەرمانبەرەكه به بێتاوان دادەنریت و مووچە راگێراودەكانى پێدەدریتە وه و ماودى راگێرانەكەيشى به خزمەتى وەزىفەى بۆ ئەژمار ددكریت و به پێى بهروارى ياساي شایستەبوونى پلەبەرزكردنە وهكهى بۆ ئەنجام دددریت به مەرجێك هۆكارێكى دىكه نەبێت بۆ دواخستنى پلەبەرزكردنە وهكهى.

دەستپێكێشانە وه (سحب ید) و مۆلەتى كۆكراوه

به گوێردى ئە حكامى ماددى (19) ی ياساي بهرزەفتىكردن، ياسادانەر گریمانەكانى مامەلە كردن له گەل دەرەنجامى ئەو دۆسیەیهى يەكلاکردۆتە وه كه دەستپێكێشانە وهكهى

القانونى) چونكه مووچە راگێراودەكانى بۆ ددگەریتە وه و ئەو ماودیهى دەستپێكێشانە وهى بۆكراوه به خزمەتى وەزىفەى ئەژمار ددكریت، له بهر ئە وهى خودى فەرمانبەرەكه دەستى نەبووه له دواخستنى پلەبەرزكردنە وهكهى هەروەك له برپارى ژمارە (1216) له 1978/9/18 ئەنجومەنى سەركردايهتى شۆرش (هەلۆدشاودا) هاتوو.

به لām ئەگەر هاتوو فەرمانبەرەكه له پای ئەو دۆسیەیهى به هۆیه وه (سحب ید) كرابوو به كه مەترخەم يان تاوانبار دەرچوو، ئەوا له م كاتەدا، پلەبەرزكردنە وهكهى هێندەى ماودى دەستپێكێشانە وهكهى دوادەكه ویت.

بۆ نمونە ئەگەر هاتوو فەرمانبەرەكه بۆ ماودى (3) مانگ له پای دۆسیەیهكى سزايى راگێرابوو (التوقيف) پاشان حوكم درا به ئیدانە كردن (به مەرجى له تاوانەكانى ئابروبه ر نەبوو. مخله بالشرف) دواتر گەراییە وه سەر وەزىفەكهى ، ئەوا له م كاتەدا نيوەى ماودى راگێرانەكهى كه (سحب ید) بووه به خزمەتى وەزىفەى بۆى ئەژمار ددكریت بۆ هەموو مەبەستەكان ، واتە له م كاتەدا مانگ و نيوێكى به خزمەتى وەزىفەى بۆ ئەژمار ددكریت و مانگى نيوەكهى دىكهى به خزمەتى وەزىفەى ئەژمار ناكريت، چونكه مووچەى ئەو ماودیهى وەرنەگرتوو و شایستەى نەبووه و به م هۆیه شه وه (مانگ و نيوێك) پلەبەرزكردنە وهكهى دوادەكه ویت به مەرجێك هۆكارێكى دىكه نەبێت بۆ دواكهوتنى پلەبەرزكردنە وهكهى وەك ئە وهى فەرمانبەرەكه سزا درا بێت به يەكێك له سزاکانى (سەرنجراكێشان يا ئاگادار كردنە وه

برپار ددریت له بیتاوان بوونی و نازادبوونی
ئەوا لەم بارددا وادادەنریت بەردەوامبوود لە
ودزیفه و دەوامکردن ، چونکه مووچهی تەواو
و درددگریت بۆ ئەو ماودی دەستپیکیشانەودی
بۆ کراود ماددم ددقیک نییه پپچهوانەیی ئەمە
بیت.

بەم ھۆیەشەود فەرمانبەردکە شایستەیی
سەرمووچە ددبیت و ئەم ماودیەش بە
هەمانشیۆد ددبیتە بەشیکی پپکپینەر
بۆ شایستەبوونی بە پلەبەرزکردنەود
ئەگەرھاتوو مەرجهکانی دیکەیی تیدا بەدیھات،
لەسەر ئەم بنەمایەش ئەوا فەرمانبەرد
دەستپیکیشراودکە لە ماودی راگیرانەکەیدا
شایستەیی ردسیدی مۆلەتە ئاساییەکانی
ماودی دەستپیکیشانەودکەیی ددبیت ھەرودک
شایستەیی سەرمووچە و پلەبەرزکردنەودش
ددبیت ، ئەمەش ئەگەرھاتوو لەبەردنجامی
لیکۆلینەود یان دادگاییکردنەود دەرکەوت
فەرمانبەردکە بیتاوان بوود یان نازاد کرا لە پای
ئەو تۆمەتەیی ئاراستەیی کرابوو یان سزادرا بە
سزاکانی سەرنجراکیشان یان بەئاگاہینانەود
یان مووچە برین یاخود سەرزەشتکردن .

تانه دان لە برپاری دەستپیکیشانەود

تانه دان لە برپاری دەستپیکیشانەودی
فەرمانبەر، لەروانگەیی دادودرییەود بەپپیی
ئاراستەیی نوویی دادودریی کارگێڕیی لە عێراق
رێگەپپیدراود و ددگریت فەرمانبەر تانه لە
برپاری دەستپیکیشانەودکەیی بدات، ھەرچەند
لەسەردتاود دادودریی کارگێڕیی پپداگری لە
سەر ئەو ددکردەود برپاری دەستپیکیشانەود

لە پپناودا کراود و لەم باردیەود ئاماژەیی بەود
کروود ئەگەر لەبەردنجامی لیکۆلینەودود
فەرمانبەردکە بیتاوان ددرچوو یاخود نازاد کرا
ئەوا لەم بارددا نیو مووچە راگیراودکە دددریتەود
بە فەرمانبەردکە ، ئەمە سەردرای ئەودی ھەر
لەم باردیەود یاسادانەر چەند گریمانەییەکی
دیکەیی تایبەت بە بابەتی مووچەیی راگیراوی
فەرمانبەردکەیی ریکخستوود.

بەلام جیاواز لە مافەکانی مووچە، تیشک
دەخەینە سەر بابەتی مۆلەتی کۆکراودی
فەرمانبەردکە ئەگەرھاتوو بەردنجامی
لیکۆلینەودکە بیتاوانی فەرمانبەردکەیی سەلماند
یاخود نازاد کرا بەم ھۆیەشەود نیو مووچە
راگیراودکەیی بۆ گەرپایەود. ئایا بۆ ماودی
دەستپیکیشانەودکەیی مۆلەتی کۆکراودی
بۆ ئەژمار ددگریت؟ بۆ وەلامی ئەم پرسیارە،
ئەنجومەنی ددولەیی عێراق لەمیانەیی برپاریکیدا
بە ژمارە (2020/79 لە 2020/12/15) (۱۰)
و وەلامی ئەم پرسیارەیی داودتەود و ھەولدددین
لە بەر روشنایی ئەم برپارددا وەلامی پرسیارە
بە روونکردنەودی زیاتر بخەینەروو بپگومان
ددوام نەکردنی فەرمانبەر لە ماودی راگیرانی
(التوقیف) کە بەو ھۆیەود دەستپیکیشانەودی
بۆ ددگریت، یاخود پپشنیاری دەستپیکیشانەود
لەسەر بنەمای داواکاری لیژنەیی لیکۆلینەود یان
ردوتی لیکۆلینەود بەرزەودندی گشتی بیخوازیت،
ئەوا ددبیتە ھۆی ئەودی فەرمانبەردکە رێگەیی پپ
نەدریت دەوام بکات، کە ئەمەش بە پاساویکی
ردوا دادەنریت بۆ دابرانی فەرمانبەر لە
ودزیفەکە و بەم ھۆیەشەود کاتیک نیو مووچەیی
راگیراود دددریتەود بە فەرمانبەردکە لەو کاتەیی

ئەودى ھېشتا لە راگرتنداىە و ديارىکردنى
ماودى راگرتنىش ددگە پىتەود بۆ ددسەلاتى
مەزىندەکردنى دادگای تايبەتمەند.

۲. ئەگەر تەنانەت بریارەكەش ھەلۆدشیتهود
ئەوا فەرمانبەرەكە بەھۆى ئەودى ھېشتا
راگىراود ناتوانییت پەيودەندى بە وەزىفەكەىەود
بكاتەود، كەواتە لەم روودشەود تانەلیدانەكە
جەدواى ناییت.

۳. تانەدان لە بریارى دەستپىكىشانەودەكە
بۆ فەرمانبەرەكە ھىچ بەرژدودەندىيەك
بەدى ناھىيئ لە كاتیكدا یەكك لە مەرجه
گشتیەكانى تۆمارکردنى داوا ھەبوونی مەرچى
بەرژدودەندىيە، بەلكو بەپىچەوانەود بریارى
دەستپىكىشانەود لەو كاتەى فەرمانبەرەكە
راگىراود بۆ بەرژدودەندى خودى فەرمانبەرەكەىە
و یارمەتیەكى داراییە بۆ خۆى و ئەوانەى
فەرمانبەرەكە بەخپویان ددكات، چونكە رەنگە
ماودى راگرتنى فەرمانبەرەكە زۆر بخایەنییت
و بەم ھۆیەشەود بریارى دەستپىكىشانەودەكە
زامنى پیدانى نیو مووچە ددكات بە
فەرمانبەرەكە، بەلام ئەگەرھاتوو بریارى
دەستپىكىشانەودەكە ھەلۆدشیتریتەود لەلایەن
دادگاود. كە ئەم گریمانەىە زۆر ئەستەم
بیتهدى. ئەوا ھەلۆدشانەودەكە لەبەرژدودەندى
فەرمانبەرەكە ناییت چونكە ئیتر دەرچەىەكى
یاسایی بەدى ناکریت بۆ پیدانى مووچە بە
فەرمانبەرەكە لە كاتیكدا فەرمانبەرەكە ھېشتا
راگىراود ناتوانییت دەوام بكات.

دووهم: دەستپىكىشانەودى جەوازی:
تانەدان لەم جۆرە دەستپىكىشانەودەىە رەنگە
زەمینەى لەبارتر بییت بۆ خودى فەرمانبەرەكە

بەجیپلراود بۆ وەزىر یان سەرۆكى فەرمانگە
و ئەنجومەنى بەرزەفتكارى گشتى چاودپىرى
مەشروعیەتى ئەم جۆرە بریارانە ناكات (۱۱)،
بەلام دواتر بەگوپردى ئەو داوايانەى لەبەردەم
دادودرى كارگىپى تۆماركراود، ئەم دادگایە
لەسەر مەشروعیەتى بریارى دەستپىكىشانەود
ودستاووتەود و بریارى خۆى لە باردیەود داود.

لەلایەكى دىكەود و لەروانگەى فیقہیەود،
بۆچوونە فیقہیەكان پالپشت بە ماددەى
(100)ى دەستورى عىراق، جەخت لەسەر
ئەود دەكەنەود رىگەپیدراود تانە لەبریارى
دەستپىكىشانەود بدریت.

لەسەر بنەمای ئەودى لەپىشەود خرایە
روو، بەبرواى ئیمە تانەدان لە بریارى
دەستپىكىشانەود ئەگەر وەك بنەمای گشتى
رىگەپیدراوییت، ئەوا دەییت جیاوازی لە نیوان
ھەردوو جۆرەكەى دەستپىكىشانەودەدا بكەین:
یەكەم: دەستپىكىشانەودى وجوبى: لەم
جۆرە دەستپىكىشانەودەدا فەرمانبەر
بەپى ئەحكامى ماددەى (16)ى یاساكە
لەبەردەنجامى راگىرانى فەرمانبەرەكەود لەلایەن
لایەنىكى تايبەتمەندەود دەستپىكىشانەودى
بۆ ددكریت، لەم باردشدا تانەدان
لەبریارى دەستپىكىشانەودەكە لەچەند
روویەكەود جەدواى ناییت وەك لە خوارەود
روونیدەكەینەود:

۱. بریارى دەستپىكىشانەودەكە بریارىكى ئاشكرا
كارد بۆ بریارى دادودرى دادگای تايبەتمەند و
بەھۆیەود ئەگەر تانەش لە بریارەكە بدریت و
تەنانەت بریارەكەش ھەلۆدشیتهود ئەوا ھىچ
لە دۆخى فەرمانبەرە راگىراودەكە ناگۆریت لەبەر

بکریټ، له بهر ئه ودى جیبه جی کردنی بریاری ددستپیکیشانه و د ناییت هوی خستنه و دی کومه له ددرنجامیک نه توانیټ درک بکریټ یان ئاسه واردکانی له داهاتودا رابمالیټ (12).

دهستپیکیشانه وه وراژه ی خانه نشینی

به گوټردی ئه حکامی ماددهی (5/ دوو دم) له یاسای خانه نشینی یه کگرتوو ژماره (27) ی سائی 2006 ی کارپیکراو له هه ریم و هه رو دها ماددهی (20/ یه که م/ ج) له یاسای خانه نشینی یه کگرتوو ژماره (9) ی سائی 2014 ی کارپیکراو له عیراق، ماودی راگیران (التوقیف) که ده چیتته چوارچی و دی ماودی به ندکردن یان زیندانیکردنه و دی یه کی که له و ماوانه ی بۆ راژدی خانه نشینی ئه ژمار ناکریټ له م حاله ته دا، یاسادانه ر ئاماژدی به و د کردوو نه گه رهاتوو فه رمانبه رد که راگیرا و دواتر حوکم درا به سزایه کی لیسه ندنه و دی ئازادی (سالبة للحرية) و د که به به ندکردن یان زیندانیکردن، ئه و ماودی راگیرانه که ی بۆ مه به سستی راژدی خانه نشینی ئه ژمار ناکریټ، چونکه ماودی راگیرانه که ی ده چیتته ناو ماودی به ندکردن یان زیندانیکردن و هه مان حوکمی ده بیټ، بیگومان له م باره شدا نیو مووچه راگیرا و د که ی بۆ ناگه ریټه و د، بیگومان کاتیټک ماودی راگیرانه که ی ده چیتته چوارچی و دی ماودی به ندکردن یان حوکم دانه که یه و د ئه و به یه ک شی و د مامه له ی له گه ل ددکریټ هه مان حوکمی به ندکردن یان زیندانیکردن و ددگریټ که ئه م دوو جوړد ماودیه بۆ هیچ مه به ستیټک ئه ژمار ناکریټ. له سه ر ئه م بنه مایه ش حوکمی دروست

و د که هه ر بریاریکی دیکه ی کارگیټری، به لام له جوړد شدا تانه لی دانه که ردنگه جه و دی ئه و تووی نه بیټ له روانگه ی کرداریه و د، له بهر ئه و دی یاسادانه ر ماودی ددستپیکیشانه و د که ی ده ستنیشان کردوو به (60) روژ و کاتیټکیش تانه له بریارد که ددکریټ، ئه و به هوی سروشتی ریکار دکانی تو مارکردنی داوا و وادی دادبینیه کان و یه کلا کردنه و دی داوا که و پی دا چوونه و دی حوکمه کان، ردنگه کاته کانی یه کلا کردنه و دی داوا که چه ند هی نده زیاتر بخایه نیټ له ماودی ددستپیکیشانه و د که، له م باره شدا کاتیټک ماودی ددستپیکیشانه و د که کو تایی هات، ئه و چیدی بابله تی داوا که نامیټ و جه و نا میټ له هه لو د شان دنه و دی بریاری ددستپیکیشانه و د که چونکه خودی بریارد که کو تایی پنهاتوو. به لام نه گه رهاتوو ددسه لاتی کارگیټری تایبه تمه ند له پاش کو تایی هاتی ماودی راگرتن له ددستپیکیشانه و دی وجوبیدا یان کو تایی ماودی (60) روژد که له ددستپیکیشانه و دی جه وازی دا ئاماده نه بوو کو تایی به ددستپیکیشانه و د که به ییټ و ددسته کاربوونه و د که بکات بۆ فه رمانبه رد که، ئه و له م باره دا ئه م خو گرتنه و دیه ی (امتناع) ددسه لاته کارگیټریه که ده بیټه بریاریکی نه ریټی (قرار سلبی) و شیای تانه لی دان ده بیټ له به رده م دادگای تایبه تمه ندا.

له لایه کی دیکه و د؛ ددرباردی راو دستانی جیبه جی کردنی (وقف تنفیذ) بریاری تانه لی دراوی ددستپیکیشانه و دی فه رمانبه ر له کاتی تو مارکردنی داوا دا، ئه و ری گه پی دراو نیه داوا ی راو دستانی جیبه جی کردنی ئه م جوړد بریارانه

دەکرێت چونکە دواتر نیو مووچە راگیراوەکە
و درنه‌گرتۆته‌وه‌.

(١) الدكتور غازي فيصل مهدي، شرح أحكام قانون انضباط موظفي الدولة والقطاع العام رقم ١٤ لسنة ١٩٩١، منشورات صباح صادق جعفر الانباري، بغداد، ٢٠٠٦، ص ٧١.

(٢) ((للوزير سلطة تقديرية في سحب يد الموظف متى تراءى له ان بقاءه يضر بالمصلحة العامة)) قرار رقم ٢٠٠٨/١٠، منشور في قرارات وفتاوى مجلس شوري الدولة لعام ٢٠٠٨، ط ١، منشورات مجلس شوري الدولة، بغداد، ٢٠٠٩، ص ٥٢.

(٣) له‌م باره‌یه‌وه‌ دادگای بالای کارگیریی له‌ بریارێکی پێداچوونه‌وه‌دا (تمیزی) به‌ ژماره‌ 1593/ قضاء موظفين- تمیز/2015 دوو پاتی ئه‌وه‌ی کردۆته‌وه‌ که پێویسته‌ له‌ سه‌ر فه‌رمانبه‌ری راگیراو سه‌ردانی فه‌رمانگه‌کە ی بکاته‌وه‌ له‌ ماوه‌ی (10) رۆژدا له‌ رۆژی ئازادکرانییه‌وه‌ . بێگومان کاتی که فه‌رمانبه‌ره‌که‌ راده‌گیراوه‌ پێشتر به‌ گۆڕه‌ی ئه‌ حکامی ماده‌ی (16) ی یاسای به‌رزده‌فته‌کردن ده‌ستپێکێشانه‌وه‌ی بۆکراوه‌ سه‌رچاوه‌: قرارات مجلس الدولة وفتاواه‌ لعام 2018، ط ١، مطبعة الوقف الحديث، بغداد، 2019، ص 466.

(٤) ((احتساب المدة التي تجاوزت 60 يوما من سحب اليد من الوظيفة اجازة اعتيادية)) ئه‌م راده‌رپه‌نه‌ له‌ پێگه‌ی ئه‌نجومه‌نی بال‌ا دادوه‌ری عێراق ب‌لاوکراوه‌ته‌وه‌ به‌م ناوێشانه‌:

<https://www.hjc.iq/view.68137>

رێکه‌وتی دواهه‌مین سه‌ردان : کاتژمێر (10) ی رۆژی 2021/4/27

(٥) له‌ ماده‌ی (16) ی یاسا که‌دا جیاواز له‌ ماده‌ی (17) ی هه‌مان یاسا کاتی که یاسادانه‌ر باسی ده‌ستپێکێشانه‌وه‌ی

سه‌باردت به‌م باب‌ه‌ته‌ ئه‌وه‌یه‌ ماوه‌ی فه‌سل ئه‌ژمار نه‌کرێت بۆ مه‌به‌ستی راژدی خانه‌نشینی له‌به‌رواری ده‌رچوونی بریار دادگا له‌ دۆسیه‌که‌ یان راگیرانی فه‌رمانبه‌ره‌که‌ ئه‌گه‌ره‌ها‌توو ماوه‌ی راگیرانه‌که‌ له‌ نیو ماوه‌ی به‌ندکرده‌که‌ یان زیندانیکرده‌که‌ ئه‌ژمار کرا (١٢).

لێر‌دا یاسادانه‌ر ئه‌وه‌مان بۆ دوو پاتده‌کاته‌وه‌ ماوه‌ی راگرتن که ده‌ستپێکێشانه‌وه‌ی تیاکراوه‌ بۆ فه‌رمانبه‌ر به‌ گۆڕه‌ی ئه‌ حکامی ماده‌ی (16) ی یاسای به‌رزده‌فته‌کردن، ئه‌گه‌ره‌ها‌توو چووه‌ ناو ماوه‌ی زیندانیکردن یان به‌ندکرده‌وه‌ ئه‌وه‌ ئه‌وه‌ ماوه‌یه‌ بۆ مه‌به‌ستی خانه‌نشینی ئه‌ژمار نا‌کرێت له‌به‌ر ئه‌وه‌ی ئه‌وه‌ ماوه‌یه‌ ملکه‌چ ده‌بێت بۆ حوکمه‌کانی فه‌سلکردن و هه‌مان ته‌کییفی فه‌سلکردنی به‌سه‌ردا جێبه‌جێ ده‌بێت. به‌لام ئه‌گه‌ره‌ها‌توو راگیرانی فه‌رمانبه‌ره‌که‌ که به‌ هۆیه‌وه‌ ده‌ستپێکێشانه‌وه‌ی بۆکرا‌بوو زیندانیکردن یان به‌ندکرده‌ی به‌ دوا‌دا نه‌هات واته‌ نه‌چووه‌ ناو ماوه‌ی زیندانیکردن یان به‌ندکرده‌وه‌، به‌ل‌کو فه‌رمانبه‌ره‌که‌ غه‌رامه‌کرا یان ئیفراج کرا یان حوکمه‌دا له‌گه‌ل راوه‌ستانی جێبه‌جێکردنی حوکمه‌که‌، ئه‌وه‌ له‌م کاته‌دا به‌بروای ئێمه‌ ماوه‌ی راگیرانی فه‌رمانبه‌ره‌که‌ که ده‌ستپێکێشانه‌وه‌ی بۆ کراوه‌ به‌ خزمه‌تی خانه‌نشینی ئه‌ژمار ده‌کرێت، له‌به‌ر ئه‌وه‌ی له‌ یاسا که‌دا ده‌قی که نه‌هاتوو که رێگر بێت له‌م ئه‌ژمارکرده‌.

له‌م باره‌شدا ئه‌گه‌ره‌ها‌توو فه‌رمانبه‌ره‌که‌ سه‌ی مانگ راگیرا‌بوو به‌م هۆیه‌شه‌وه‌ ده‌ستپێکێشانه‌وه‌ی بۆ کرا‌بوو ئه‌وه‌ یه‌ک مانگ و نیو خزمه‌تی خانه‌نشینی بۆ ئه‌ژمار

عنه أو معاقبته بغير العقوبات المنصوص عليها بالفقرة (ثانيا) من المادة (19) من قانون انضباط موظفي الدولة والقطاع العام رقم (14) لسنة (1991)) قرار منشور في قرارات مجلس الدولة وفتاواه لعام 2020، المصدر السابق، ص 243.

(١١) برپاری ژماره (367/ 77 له 1977/12/31، بلاوکراوته وه له : د. غازي فيصل مهدي، شرح قانون انضباط موظفي الدولة والقطاع العام رقم 14 لسنة 1991 المعدل، المصدر السابق، ص 75.

(١٢) د. غازي فيصل مهدي، مقالات في مجال القانونين العام والخاص، ط ١، الجزء الثالث، دار المسلة، بغداد، 2022، ص 222.

(١٣) د. غازي فيصل مهدي، شرح أحكام التقاعد الموحد رقم 9 لسنة 2014، ط ١، مكتبة القانون والقضاء، بغداد، 2014، ص 42.

کردوو له باریکدا نه گه رهاتوو فه رمانیه ره که راگیرا، نه وای پیویسته له سه ره رمانگه که ی ده ستییکیشانه وه ی بۆ بکات، به و مانیه ی لیهرده زاراو دی و دزیر یان سه روکی فه رمانگه ی به کارنه هیناوه و ده که له مادده ی (17) هاتوو، به پروای ئییه نه و فه رمانگه ی به ی فه رمانی ده ستییکیشانه وه دهرده کات له حاله تی راگیرانی فه رمانیه ره که ییدا ده بییت به کییک بییت له وانه ی ده سه لاتیان پی دراوه بۆ پیاده کردنی حوکمه کانی یاساکه جا ده سه لاتنه که یان راسته وخۆ له یاساکه وه وهرگرتییت یان ده سه لاتنه که یان له لایه ن وهرده وه پی درا بییت.

(٦) د. غازي فيصل مهدي، شرح أحكام قانون انضباط موظفي الدولة رقم 14 لسنة 1991، المصدر السابق، ص 76.

(٧) د. عثمان سلمان غیلان العبودی، شرح قانون أحكام موظفي الدولة والقطاع العام رقم (14) لسنة 1991، ط ١، بغداد، 2010، ص 542.

(٨) ((لايستحق الموظف المسحوب اليد مخصصات الخطورة خلال مدة سحب اليد)) قرار رقم (2008/ 129) في 26/10/2008 منشور في منشور في قرارات و فتاوى مجلس شوری الدولة لعام 2008، ط ١، منشورات مجلس شوری الدولة، 2009، ص 333.

(٩) ((يعاد المحكوم عليه بعقوبة مع إيقاف التنفيذ الى وظيفته بعد صدور الحكم . ولا تصرف رواتبه الموقوفة نتيجة سحب يده من الوظيفة الا بعد انقضاء مدة التجربة واعتبار الحكم كأن لم يكن)) رقم القرار 2006/96 منشور في قرارات و فتاوى مجلس شوری الدولة لعام 2006، ط ١، منشورات مجلس شوری الدولة، بغداد، 2007، ص 256.

(١٠) ((يستحق الموظف المسحوب اليد خلال فترة التوقيف، رصید الإجازات والترفيح والعلاوة عن فترة سحب اليد، اذا أسفرت نتيجة التحقيق أو المحاكمة عن براءته أو الإفراج

چوارچىۋە دەستوورى لىپرسىنە ۋە ھاۋسەنگەندى دەسلەتلى جىيەجىكرىن لەۋىلايەتە يەكگرتوۋەكانى ئەمىركادا

■ ھىمىن رشىد آغا | مامۇستاي يارىدەدەر، بەشى ياسا، زانكۆى جىھان_سلىمانى

پوختە:

ئەم وتاردە باس لە چەمكى بەرگى دەستوورى بەرامبەر دەسلەتلى جىيەجىكار ۋە لىكۆلىنەۋە لە دەرگەۋەتنى ۋە كارىگەرپەكانى دەكات لە چوارچىۋە دەستوورى ئەمىركادا. لە رىگەۋە پىكەپىنانى وتاردە زانستىيە جۇراۋجۇردەكان، شىكردنەۋە ياسايى ۋە پارچەكانى ھەۋال، وتاردەكە ئەم مىكانىزىمانە دەۋزىتەۋەكە لەناۋ پىكەتەۋە دەستوورىيىدا جىگىرەكران بۇرپىگىكرىن لە دەسلەتلى جىيەجىكارى كۆنترۆلنەكران. خالە مەردەكىيەكان بىرىتىن لە گىفتوگۇكرىن لەمەر پىشكىن ۋە ھاۋسەنگى، مىكانىزىمەكانى مەلامەتى شىكست، بەرگى ئاستى دەۋلەت ۋە دەستىۋەردانى دادۋەرىي. ئەم وتاردە تىگەشتىكى ورد لە بەرگى دەستوورى ۋە پۇلى لە پاراستى ھاۋسەنگى دەسلەت لە حكومەتى ئەمىركادا پىشكەش دەكات. تاقىكرىدەۋە ئەمىركا لە خۇبەرپۇدەردىدا پىشت دەبەستىت بە ھاۋسەنگىيەكى ھەستىيە دەسلەت، بەتايىبەتى لە گىفتوگۇ بەردەۋامەكانى دەۋرۋەرى دەسلەتلى جىيەجىكرىدە. لەم ماۋدەۋە دۋايدە، ئەم مىشۋەرد چىرپۋەتەۋە ۋە بوۋە ھۆى لىكۆلىنەۋەكى وردتر لەمەر مىكانىزىمەكانى دەستوورى ئەمىركا بۇ ئەۋەدى ۋەك بەرپەستىك لە دژى دەسلەتلى مەۋكايەتى بى كۆنترۆل كار بىكات. ئەم نوۋسىنە، خۇيىندەۋەكى شىكارپە لەمەر چەمكى بەرگى دەستوورى بەرامبەر دەسلەتلى جىيەجىكارى كۆنترۆلنەكران لە چوارچىۋە دەستوورى ئەمىركادا.

پېشەكى:

دەستوورى ويلايه تە يەكگرتوودكان، بە ديارىكردنى دەسەلات و سنووردار كوردنەكانى، وەك بەردى بناغەى ھوكمرانى ئەمريكا خزمەت دەكات. لەگەڵ ئەو دەشتدا، چوارچۆدەكانى دەستوور، دانيان بەوودا ناو دەكە ئەگەرى زىادەردى لە جىبە جۆكردن و ميكانيزمەكانى چەسپاندن بۆ پۆنگرىكردن لەو پرووداوانەدا ھەيە. ئەم وتارە چەمكە كەى بەرگى دەستوورى بەرامبەر دەسەلاتى جىبە جۆكار دەخاتەرۆو، تېرۋانين لە شىكردنەودى زانستى جۆراو جۆر و نموونەى جەمانى راستەقەينە وەردەگرت. بە لىكۆلەينەود لە كارلىكى نۆوان لەقەكانى ھوكومەت و پۆلى دەولەتەكان لە بەردنگاربوونەودى دەسەلاتى جىبە جۆكردندا، ئەم ماددەيە ئامانجى پېشكەشكردنى تېرۋانينىكى گشتگيرە بۆ ميكانيزمەكان كە بۆ پابەندبوون بە نۆرمە دەستوورەيەكانەود ديارىكراون.

شىكردنەودە و ئارگيومېنتە سەرەكەكان:

پشكىن و ھاوسەنگى - Checks and Balances: دەستوورى ويلايه تە يەكگرتوودكان سىستەمىكى پشكىن و ھاوسەنگى دادمەزىنەيت. بىنەماى جياكردنەودى دەسەلاتەكان بىرئىتە لە دۇنيا بوونەود لەودى كە ھەر لىقىكى ھوكومەت كە ئەركى جياواز جىبە جۆ بىكات و پۆنگرى لە ھەر لىقەك دەكات لە زالبوون و بەھىزبوون. دادگا فېدرالىيەكان و كۆنگرېس پۆلى گرنگيان ھەيە لە پشكىنى دەسەلاتى جىبە جۆكردن لە پۆنگەى پېداچوونەودى دادودى و كردارى ياسادانان. ئەم چوارچۆدە بەرە بە يەكپارچەيى

دەستوورى دەدات، كە ئامازە بە پابەندبوون بە بىنەماكانى دەستوور و پۆنگرىكردن لە دارمانى دەكات. ئەم سىستەمە بە تايبەتى گرنگە بۆ ئەودى لىقى جىبە جۆكار بەرپرسىار بىت. **أ. پېداچوونەودى دادودى:**

ترەمپ ھاۋاي (2018) - Trump v. Hawaii (2018)

دادگاى بالا بە برپارىكى 5 بۆ 4 برپارىدا دژى قەدەغەكردنى گەشت لە چەند ولايتىكى زۆرىنە موسولمان كە لەلايەن سەرۆك ترامپەود برپارى لىق درا بوو. ئەم كەيسە نموونەى پېداچوونەودى دادودىيە، كە دادگا دەسەلاتى جىبە جۆكردنى سنووردار كوردوود وە ناساندنى وەك جياكارى.

ب. كردارى ياسايى:

برپارنامەى (Resolution) ھىزدەكانى جەنگ (1973)، داوا لە سەرۆك دەكات لە ماودى 60 پۆژدا ھىزدەكانى ئەمەريكا لە كردارە سەربازىيە رېپېنەدراودكان بكشېنەتەود. ئەم ياسايە دەسەلاتى سەرۆك سنووردار دەكات بۆ پابەندبوون بە مەلمانى چەكدارىيەود بەبى رەزامەندى كۆنگرېس.

ج. چاودىرى كۆنگرېس - Congressional Oversight:

لىكۆلەينەودكانى كۆنگرېس لەسەر ھىرشەكەى 6ى كانوونى دوودمى 2021ى كۆنگرېس، بە وردى لىكۆلەينەود لە كوردەودكانى سەرۆك و پۆلى لەو ھىرشەدا دەكەن. واتا بە چاودىرىكردن كۆنگرېس دەسەلاتى جىبە جۆكردن دەخاتە ژىر بەرپرسىارىتى لە ھەلسووكەوتەكانى.

د. لىپېچىنەودە - Impeachment:

ئەنجومەنى نوینەران - The House: پەرلەمان

لە رېڭەي زنجىردىك حالەتى سەرنجراڭىشەود،
ودك كۆلىنىس ئى. ئېلىن و سىلا لاو، LLC دژى
نووسىنىڭە پاراستنى دارايسى بەكاربەران،
دادگاى بالا پۇلى خۇى وودك پارىزەرىك بۇ
نۆرمە دەستورىيەكان دووپاتكردود، بە
وردى بەكارهينانى دەسلەلتى جىبەجىكردن
و پابەندبوون بە سەرودرى ياساود. لەگەل
ئەودشدا، دادودرد فیدرالىيەكان پۇلىكى
سەردكىيان گىپراود لە ھەلسەنگاندنى ياسايى
فەرمانەكانى جىبەجىكردن، بەتايىبەتى ئەوانەى
پەيودستىن بە كۆچ و ئاسايشى نىشتىمانى.

سىستەمى پشكىنن و ھاوسەنگى وىلايەتە
يەكگرتوودكان مىكانىزمى سەلامەتى شىكست
لەخۇ دەگىرىت كە وودك پارىزىگارى لە زىادەپۇيى
جىبەجىكردن كار دەكات. يەككە لە فاكترە
سەردكىيەكانى ئەم سىستەمە پىداچوونەودى
دادودرىيە، كە دادگاكان بەھىز دەكات بۇ
ھەلسەنگاندنى دەستورىيى كرداردەكانى
جىبەجىكردن. كەيسەكانى ئەم دوايىانە نىشانى
دەدەن كە دادگاكان چۇن كاردەكەن وودك
پشكىننىكى گىرنگ بۇ دەسلەلتى جىبەجىكردن.

پىداچوونەودى دادوهرى وەك مىكانىزمىكى سەلامەتى

پىداچوونەودى دادوهرى رېڭە بە دادگاكان
دەدات بىرپار بەدن كە ئايا ياسا يان كردارىكى
حكومەت پىشلى دەستور دەكات. ئەگەر بەو
شىۋدىيە يىت، دادگا دەتوانىت ئەود رابگەيەنىت
كە بى بنەما و پوۋچە.

كۆلىنىس v. ئېلىن (2021) - Collins v. Yellen

لېپىچىنەود لە سەروك دەكات و ئەنجومەنى
پىران دادگاى سەروك دەكات بۇ لابرندى لە
پۇستەكەى، ئىمپىچكردى سەروك دانۇلد
ترامپ لە سالى 2019 (كە لەلەين ئەنجومەنى
پىرانەود بە 'بى تاوان' بىرپاردەدات) ئەود
دەسلەلىنىت كە ئەم جۇرد پشكىننە چاودىرى
كردن و سنوردكانى دەسلەلتى جىبەجىكردن
نىشان دەدات، ھەرچەندە لە پووى سىياسىيەود
تۆمەتباركراود.

بەلام، ھەرچەندە پاراستنى ھاوسەنگى،
گفتوگۇيەكى بەردەوامە و چەمكىكى
داينامىكىيە، بەلام، دەرباردى مەوداى گونجاوى
دەسلەلتى جىبەجىكردن، كىشەكانى ئەم
دوايىە سەباردت بە پاراستنى ئەو ھاوسەنگىيە
دەخەنە ژىر پىرسىاردود. ھەروەھا، سەروك
كۆمار و بەكارهينانى فەرمانى جىبەجىكردن بۇ
لابردنى كۆنگرىس نىگەرانى لەسەر پىرۇسەى
ياسادانان دروست دەكات، ھەروەھا، لەباردى
ئاسايشى نىشتىمانىيەود، ھاوسەنگى نىۋان
پىداوېستىيەكانى ئاسايشى نىشتىمانى و
زىادەپۇيى جىبەجىكردن لە بوارەكانى وودك
چاودىرىدا گىرثىيەكى بەردەوامە.

مىكانىزمەكانى سەلامەتى شىكست و

پىداچوونەودى دادوهرى - Fail-Safe

Mechanisms and Judicial Review: پشكىننى

پىكپاتەيى و ھاوسەنگىيەكان لە نىۋو حكومەتى
فیدرالىدا سەلمىندراود كە كارىگەرى ھەيە لە
بەرنىگاربوونەود و بەرپەرجدانەودى كىردود
جىبەجىكرەكان كە بە نادەستورى دادەنرىن.

له ژیر هه مان پرۆسه ی یاسا داناندا نین و دک یاسا. سه رنج له سه ر حاله ته کانی ئەم دوا ییانه د در ده که ویت:

کوچ: دادگا کانی خواره وه - Lower courts
مه و دای چه ند فه رمانی کی جی به جی کار ی سه ر دمی ترامپ یان له سه ر کوچ را گرتو وه یان سنو وردار کردو وه، به ئاماژه کردن به نیگه رانی به کان سه بار دت به تی به پانه راندنی دده سه لاتی یاسایی و پیشی لکردنی مافه کانی پرۆسه ی یاسایی.

ئاسایشی نیشتمانی: دادو ره فیدرالی به کان پید اچوونه و دیان به فه رمانه کانی جی به جی کردنی په یو ده ست به قه ده ده گه کردنی گه شت و رپوشوینه کانی دژد تیرۆر کردو وه بۆ دنیابوون له پابه ندبوون به سنو وردار کردن یاسایی له سه ر دده سه لاتی جی به جی کردن له م ناو چانه هه ستیار ددا. دیاره که، پید اچوونه و دی دادو ره ی بۆ فه رمانه کانی جی به جی کردن و دک شکستی کی مه تر سیدار کار ده کات. به هه لسه نگان دنی یاسایی ئەم کرداران ه، دادگا کان پنگری له دده سه لاتی جی به جی کار ده که ن له دهر کردنی ئەو سیاسه تانه ی که له وانه یه ناده ستووری بن یان پیشی لی مافه کانی تاک بکه ن. له سائی 2020 دا، دادو ره ی کی فیدرالی پنگه ی له هه ول ه کانی به پۆ به رایه تی به که ی ترامپ گرت بۆ کو تایی هی نان به به رنامه ی دوا خستی کردار بۆ گه یشتنی مندالان (DACA) که کوچه ره گه نجه کان دپارێزیت له دهر کردن. دادگا هو کاری به پۆ به رایه تی به که ی بۆ کو تایی

(2021): لێره دا، دادگا ی بالا دده سه لاتی به ددی فیدرالی سنو وردار کرد بۆ جی به جی کردنی هه ندیک به رنامه ی ئابووری که له سه ر دمی سه رۆک ترامپ دا ده ستیان پیکردو وه و ده لیت ئەوان دده سه لاتی یاسایی فیدرالیان تی به پانه و وه. ئەم که یسه تیشک ده خاته سه ر دده سه لاتی پید اچوونه و دی دادو ره ی بۆ سنو وردار کردنی کرداری جی به جی کردن له سنو وردا کانی کو نگرێس.

له که یس، سه یلا بۆ یاسا ل سی، له به رانه ر نوو سینگه ی پاراستنی دارایی به کار به ران - Seila Law, LLC v. Consumer Financial Protection Bureau (CFPB) (2020)، دادگا که پیکهاته ی تاکه به پۆ به ری CFPB ی هه لود شان دده و رایگه یاند که پیشی لی جیا کردنه و دی دده سه لاته کانی کردو وه. ئەم که یسه توانای دادگا نیشان ده دات بۆ دووباره پیکه پنه و دی ددزگا جی به جی کار ده کان بۆ دنیابوون له به پر سیاری تی. ئەم حاله تانه پۆ لی پید اچوونه و دی دادو ره ی و دک میکانیزمی سه لامه تی شکست نیشان ده ددن. به که مکردنه و دی کردو وه ناده ستووری به کان، دادگا کان پنگری له دده سه لاتی جی به جی کار ده که ن له و دی به شی و دیه کی تاکا لیه نانه سیاسه ت دیاری بکات یان پیشی لی مافه کانی تاکه کان بکات.

دادو ره فیدرالی به کان فه رمانی جی به جی کردن ده دهن:

فه رمانی جی به جی کردن - Executive Orders:
ئهو پرنمایانه ی که له لایه ن سه رۆکه وه ددر ده کری ن که هی زی یاساییان هه یه، به لام

به‌رەنگاری ئەو سیاسەتە فیدراڵیانە ببنەوێد
کە بە نادەستووری ددزانن. دادگاگە رایگەیان
کە دەستگیرکردنی کەسیک لە زیندانێک
لەسەر داوای ئەفسەرانێ کۆچبەری فیدراڵی،
بەگوێردی دەستگیرکردنی کۆچبەری مەدەنی
فیدراڵی، دەستگیرکردنێک بەپێی یاسای
ماساچوسیتس. جگە لەوێش، ئەفسەران
دادگای ماساچوسیتس دەسەلاتی ئەو دیان
نییە کەسیک دەستگیر بکەن لەسەر داوای
دەسەلاتدارانی کۆچبەری فیدراڵی بەگوێردی
دەستگیرکردنی کۆچبەری مەدەنی، تەنها لەبەر
ئەوێ دەسەلاتدارانی فیدراڵی پێیان وایە
کەسە کە پرۆبە پرووی لابردنی مەدەنی بووئەو.

۲. بەرگری لە ناستی ویلايەتەکان و فیدراڵیزم
لە ماساچوسیتس: ماساچوسیتس وەک
زۆریک لە ویلايەتەکانی تر سیستەمیکی ئالۆزی
حکومەتی ناوخرۆی و ویلايەتی هەیە. حکومەتی
ویلايەتە کە پارێزگار و پەرلەمان و سیستەمی
دادگای ویلايەتە کە دەرگرتەوێ. دەوڵەت چالاک
بووێ لە بەرەنگاربوونەوێ سیاسەتی فیدراڵی
و چەسپاندنی مافەکانی لەژێر بنبەماکانی
فیدراڵیزم.

۳. گۆرانی کەشوهەوا و فیدراڵیزم: ویلايەتەکان
هەرودەها چالاک بوون لە چارەسەرکردنی گۆرانی
کەشوهەوا، زۆرجار دژی سیاسەتی فیدراڵی.
بۆ نموونە، پەیمانگای سەرچاوە جەهانییەکان
مۆدیڵێکی "فیدراڵیزمی نوێی کەشوهەوا"
پێشنیار دەکات، کە پۆلی ویلايەتە فیدراڵییەکان
و حکومەتە ناوخرۆییەکان لە ویلايەتە

هینان بە DACA بە "هەردەمەکی و هەردەمەکی"
زانی، تیشک دەخاتە سەر پۆلی پێداچوونەوێ
دادوێری لە دڵنیابوون لە بریارانیکی دروست.

بەرگری لە ناستی ویلايەتەکاندا و فیدراڵیزم: لە
نیوان نیکە رانییەکان سەبارەت بە زیادەرۆیی
جێبەجێکردن، دادگاکانی ویلايەتەکان و
حکومەتەکان وەک خالی دژە گرنک بۆ دەسەلاتی
فیدراڵی دەرکەوتن.

بە بەکارهینانی بنبەماکانی فیدراڵیزم و سەرودری
ویلايەتەکان، دەسەلاتەکانی دادوێری وەک
ماساچوسیتس بەرەنگاری ئەو سیاسەتە
فیدراڵیانە بوونەتەوێ کە بە نادەستووری
دادەنری، وەک لە لۆن دژی کۆمۆنۆلیتدا
نموونەییە. لەگەڵ ئەوێشدا، ولاتان پێشوی
چالاکانەیان گرتوونەتەبەر بۆ چارەسەرکردنی
کێشە بەپەرلەمانی وەک گۆرانی کەشوهەوا،
ئەمەش ئاماژەیکە بۆ خواستی خۆیان بۆ
بەرەنگاربوونەوێ کردوێ جێبەجێکردن کە
بەرژوودندی و بەهاکانیان لاواز دەکەن.

۱. لۆن بەرانبەر بە کۆمۆنۆلیت: لەکەسی
لۆن ۷. کۆمۆنۆلیت: - Lunn v. Commonwealth

In the case of Lunn v. Commonwealth

دادگای بالای ماساچوسیتس بریاریدا کە
جێبەجێکردنی یاسای ناوخرۆیی دەسەلاتی
دەستگیرکردنی ئەو کەسانە نییە کە لەسەر
بنبەمای کۆچبەران و جێبەجێکردنی گومرگ
(ICE) دەستگیرکراون بەپێی یاسای ویلايەتەکە.
ئەم کەسە گرنکە، چونکە ئەو نیشان دەدات
کە دادگاکانی ویلايەتەکان چۆن دەتوانن

دهکات له نیوان هه موو لقه کانی حکومه تدا. ئەم چوارچێوه تیۆرییه، هه رودک له لایه ن زانیانی ودک لويس ميگيل دیکسون (Luis Miguel Dickson) پروونکراوده وه، پێی وایه که بهرگریکردن به رامبه ر دده لاتی جیبه جیکردن نهک ته نهها پێگه پیدراوه به لکو پێویسته بۆ پابه ندبوون به بنه ماکانی ده ستووری. له گه ل ئەوه شدا، کاریگه ریه کردارییه کانی به شه که، به تایبه تی په یودن دیدار به برپاردانی دادوهری، هیشتا له ژێر گفتوگو و وردبوونه وه دایه.

وهزاره تگه رای - Departmentalism تیۆرییه کی ده ستوورییه که پێی وایه هه ر لقیکی حکومه ت دده لاتیکی یه کسان و سه ره به خۆی هه یه بۆ لیکدانه وه دی ده ستوور بۆ مه به ستی رێنماییکردنی کردار دکانی خۆی. ئەم بیردۆزه، هه رودک له لایه ن زانیانی ودک لويس ميگيل دیکسون وه پروونکراوده وه، پێشنیاری ئەوه دهکات که بهرگریکردن به رامبه ر دده لاتی جیبه جیکردن نهک ته نهها پێگه پیدراوه به لکو پێویسته بۆ پابه ندبوون به بنه ماکانی ده ستووری.

بۆچوونی لويس ميگيل دیکسون له سه ر وهزاره تگه رای - **Departmentalism**: له کارکه یدا، دیکسون راپۆرتیکی شیکاری گشتگیر ده رباردی وه زارده که پێشکه ش دهکات. ئەو پێشنیاری ئەوه دهکات که شیوه ناسراوه دکانی "وهزاره تی" ده توانی ت ببینێن له په سه ندکردنی هه ر یه کییک له چوار پێکهاته ی جیاواز له کرداری ده ستووری: پێداچوونه وه دی یاسایی

یه کگرتوودکان پێناسه دهکات بۆ به ده سه تپێنانی سه رپه نه وه دی کاربوون - decarbonization. ئەم مۆدێله جه خت دهکاته وه له سه ر گرنگی هه ر ناستیکی حکومه ت که به هیزی خۆی بگه یه نیته سه ر میزدکه بۆ چاره سه رکردنی قه باره و به په له یی قه یرانی که شه وه وا.

هه رودها تیشک ده خاته سه ر رۆلی ده وله تان ودک "تاقیگه کانی دیموکراسی" که ده توانن پێشه نگ بن له چاره سه ری نوێ و هاندانی په ره پیدانی بازار که ده توانی ت یارمه تیدر بی ت بۆ به هیزکردنی سیاسه تی فیدرالی به تیپه رپوونی کات. ئەم نموونه نه وه نیشان ده دهن که چۆن بهرگری و فیدرالیزم له ناستی ویلایه ته کاندای ده توانی ت له کرداردا یاری بکات، له گه ل ئەوه دی ویلایه ته کان به ره دنگاری دده لاتی فیدرالی ده بنه وه له دادگا دا و هه نگاوی سه ره به خۆ ددگرن له سه ر بابه ته گرنگه کانی ودکو گۆرانی که شه وه وا.

هه رودها تیشک ده خه نه سه ر په یودن دییه داینامیکی و هه ندیک جار ناکوکه کانی نیوان حکومه تی ویلایه ته کان و حکومه تی فیدرالی له سیسته می سیاسی ئەمه ریکا دا.

بۆ زانیاری وردتر، له وانه یه به وه ی ت ئاماژه به سه رچاوه پێشکه شکراوه دکان بکه یت.

بنچینه ی تیۆرییه کانی وهزاره تگه رای - Theoretical Underpinnings of Departmentalism: ناوه ندی گفتوگوکان له سه ر بهرگری ده ستووری چه مکی به شکرده که داکوکی له رۆلی لیکدانه وه دی یه کسان

رۆل دىگىرېت. داینامىكىيەكە ئالۆزدە و دىكرىت زۆر جىاواز بىت بەپىي ئەو بابەتە دىارىكرادى كە لە دەستدايە، كە شۆهەواي سىياسى و تاكەكانى بەشداربوو. بۆ زانىارى وردىتر، دىتوانىت ئامازدەو سەرچاوانە بكەيت كە پىشكەش كراون.

لە كۆتايىدا، بەردىنگارىبوونەودى كىشەكان، واتالە كاتىكدا مىكانىزمەكانى سەردودە رىگايەك دابىن دىكەن بۆ بەردىنگارىبوونەودى دەسەلاتى جىبەجىكرىدن، ئەوان بى سنوور نىن. دابەشبوونى پارتى لە كۆنگرىس و رىزگرتى دەسەلاتى دادودرى بۆ شارەزايى جىبەجىكار كىشە دروست دىكات بۆ پىشكىنى كارىگەر لەسەر دەسەلاتى جىبەجىكار.

لەگەل ئەودىشدا، بەرهەلستى ئاستى دىولەت لەوانەيە بگۆرېت بەپىي بەرژدودىيە ناوخۆي و هەرىمىيەكان. هەروەها، بەرهەلستى دىستورى بەرامبەر دەسەلاتى جىبەجىكار چەمكىيى فرەلايەنەيە كە مىكانىزمى جۆراوجۆر لەخۆ دىگرىت بە ئامانجى رىزگىركردن لە دەسەلاتى كۆنترۆل نەكراو.

لە رىگەي تىكەلەيەك لە پىشكىن و هاوسەنگى و مىكانىزمەكانى سەلامەتى - شكست و بەرگرى لەسەر ئاستى دىولەت، دىستورى وىلايەتەيەكگرتوودەكان هەول دىدات پردىسىپە دىموكراسىيەكان بپارىزىت و مافى تاكەكان بپارىزىت. لەگەل ئەودىشدا، گىفتوگۆ و بەردىنگارىيە بەردەوامەكان تىشك دىخەنەسەر پىويسى چاودىركردنى بەردەوام لە پاراستنى هاوسەنگى دەسەلات لەناو حكومەتدا.

ناوخۆي، پىداچوونەودى ياسايى، حوكمى دىستورى سەربەخۆ، و بەرگرى دىستورى. ئەو كۆتايى دىت بە لىكۆلېنەود لە گرمانە ياسايەكانى بەرگرى دىستورى و بۆجى بەرگرى دىستورى هەردووكيان سەرنجراكىشە بەلام لە كۆتايىدا ناتوانىت بەردەوام بىت.

وەزارەتگەرى و بپاردانى دادودرى -

Departmentalism and Judicial Decision-

Making كارىگەرىيە كىدارىيەكانى وەزارەتەكە، بەتايبەتى پەيودىدىدار بە بپاردانى دادودرى، هىشتا لەژىر گىفتوگۆ و لىكۆلېنەودى وردان. لايەنگرانى بالاي دادودرى دىلېن لىكدانەودى دىستور لەلايەن دادگاي بالاد دەسەلاتى دوو لىقى دىكەي حكومەتە، لە كاتىكدا لايەنگرانى پىداچوونەودى دادودرى (يان وەزارەتەكان) دىلېن دەسەلاتى لىكدانەودى دىستور لە هەر لىقىدا نىشتەجىيە.

لەم سالانى دوايىدا، دووبارە سەرهەلدانەودى بەرژدودى ئەكادىمى هەبوود لە چەمكى هەردوو Departmentalism و پىچەوانەكەي كە بالادىستى دادودرىيە. ئەم سەرهەلدانەودى بەهۆي نىگەرانيەود بەهەيز بوود دىرباردى ئەودى كە دادگا فىدرالىيەكان چەندە بە توندى دەسەلاتى پىداچوونەودى دادودرىيان بەكارهينەود بۆ سەربەرشى كىردنى كىدارەكانى لىقەكانى ترى حكومەت و چەند دادودرە رىزلىچوودەكان وادەردەكەوت كە بە بپارى نوپنەرە هەلېزىرداودەكان بىدن.

ئەمانەتەن چەند نموونەيەكن لەسەر ئەودى كە چۆن پارتىزم لە سىستەمى سىياسى ئەمريكادا



یادکردنه‌وه‌ی جینۆساید: له‌ سربیرینیکاوه‌ بۆ کوردستان

■ سه‌رکه‌وت جه‌لیل | خویندکاری دکتۆرا له‌ یاسای نێوده‌وله‌تی.

پاشخان

کۆمه‌له‌ی گشتی نه‌ته‌وه‌یه‌ کگرتوودکان له‌ 20 ی ئایار، به‌ زۆرینه‌ی ده‌نگی ئاماده‌بووان و به‌ برپاری ژماره‌ (A/78/L.67/Rev.1)، رۆژی ۱۱ ی ته‌موزی بۆ یادکردنه‌وه‌ی سالانه‌ی جینۆسایدی سربیرینیکا، ته‌رخان کرد. سربیرینیکا به‌شیکه‌ له‌ ده‌وله‌تی بۆسنیا و هېرزېگوفینا (بۆسنیا). له‌ 1995 به‌هۆی جه‌نگی ناوخۆیی کۆماری یوگۆسلاقیای پێشووه‌وه‌، له‌ لایه‌ن سوپای سربه‌کانه‌وه‌ که‌ مارۆ و په‌لامار درا و له‌ نه‌ه‌جامیشدا زیاتر له‌ هه‌شت هه‌زار که‌می موسوڵمان (له‌ په‌رگه‌زی نێر)، کرانه‌ ئامانج و کوژران. نه‌وه‌ش جگه‌ له‌ چه‌ندان تاوانی تر، وەک ئاواره‌بوونی هه‌زاران ژن و منداڵ. پرۆژه‌برپاردکه‌ له‌ لایه‌ن هه‌ردوو ده‌وله‌تی رواندا و ئەلمانیاوه‌ پێشنیاز کرا و کۆمه‌له‌ی گشتی نه‌ته‌وه‌یه‌ کگرتوودکانیش په‌سه‌ندی کرد و نه‌و رۆژدی وەک 'رۆژی تیپرامان و یادکردنه‌وه‌ی جینۆسایدی سربیرینیکا له‌ 1995' ناساند(۱). برپاردکه‌ چه‌ند بره‌گه‌یه‌کی گرنه‌گ له‌ خۆ ده‌گرێت. جگه‌ له‌ دیاریکردنی رۆژنیک بۆ یادکردنه‌وه‌ی تاوانه‌که‌، هه‌موو جوړه‌ حاشاکردن و نکۆڵیکردننیک له‌ جینۆسایدکه‌ سه‌رکۆنه‌ کراوه‌؛ داوا له‌ ده‌وله‌تان کراوه‌ بیه‌خه‌نه‌ نێو پرۆگرامی په‌روه‌رده‌یی خۆپانه‌وه‌ و شوێنی شیاوی پێ بدەن؛ هه‌روه‌تر هه‌موو به‌رزراگرتن و شکۆدارکردننیک تاوانبارانی تاوانی جه‌نگ و تاوانی دژدەمرۆقاییه‌تی و تاوانی جینۆساید، به‌ته‌واوی سه‌رکۆنه‌ کراوه‌. لێ‌ده‌دا و په‌یوه‌ست به‌م برپاردی نه‌ته‌وه‌یه‌ کگرتوودکانه‌وه‌، پێم باشه‌ هه‌ندیک خاڵ له‌ هه‌مبهر جینۆسایدکه‌نی کورد له‌ هه‌ریه‌می کوردستاندا، بده‌مه‌ به‌ر باس و به‌خه‌مه‌ به‌ر چاو.

بۆچی پواندا و ئه‌لمانیا؟

ئه‌ودی پواندا و ئه‌لمانیا پرۆژیه‌کی ئاوا پێشنیاز ده‌که‌ن، شایه‌ن به‌وه‌هه‌ڵۆسته‌یه‌ له‌ هه‌ردوو وڵاته‌که‌دا، هاوشیۆدی بۆسنیا و هێرزێگوفینا، یاده‌ودری تالی جینۆساید هه‌یه‌. له‌ 1994 له‌ پواندا، ئه‌وکات حکومه‌تی سه‌ر به‌ زۆرینه‌ی هوتوودکان له‌ سه‌ر کار بوو، سالانیکیش بوو قه‌وانی تۆله‌کردنه‌وه و پاککردنه‌وه‌ی حیسابی له‌ گه‌ڵ که‌مینه‌ی توتسییه‌کان، لێده‌دایه‌وه‌.

به‌ چه‌ندان پێگه‌ و میکانیزمی جیاوازی ته‌نانه‌ت له‌ میدیاکانه‌وه‌ و به‌ ئاشکرا، هانی جه‌ماوهر و شه‌قامیان دژی که‌مینه‌ی توتسییه‌کان ده‌دا و وەک جرج و مشک ناویان ده‌برد و رقی جه‌ماوهری هوتوویان ئه‌ستوورتر ده‌کرد. بۆیه‌ کاتیکی له‌ سه‌رانسه‌ری وڵاته‌که‌دا ده‌ست کرا به‌ پوان و ڕه‌ش‌بگیری و کوشتنی توتسییه‌کان به‌ بێ هیچ دوودلییه‌ک، چ له‌ لایه‌ن ده‌زگاکانی ده‌وله‌ته‌وه‌ و چ له‌ لایه‌ن جه‌ماوهره‌وه‌، له‌ ته‌نیا سه‌د رۆژدا - له‌ نیسان تا ته‌موزی 1994 - نزیکه‌ی 800,000 (هه‌شت سه‌د هه‌زار) که‌س له‌ نیو بران. هه‌ندیک ئاماریش ده‌یگه‌یه‌ننه‌ سه‌روو ملیۆنیک (2).

له‌ پرووی یاسایی و پاش ده‌ستوهردانی کۆمه‌ڵی نیوده‌وله‌تی له‌ ڕۆی بپارده‌کانی ئه‌نجومه‌نی ئاسایشه‌وه‌ - که‌ وەک زۆریه‌ی که‌یسه‌کانی تری جه‌نگ و جینۆساید، دره‌نگ بوو و له‌ کاتی خۆیدا نه‌یتوانی به‌ ده‌م گه‌لی به‌ ئامانجگیراوه‌وه‌ بچیت، دادگایه‌کی نیوده‌وله‌تی تاوان تایبه‌ت به‌ دادگاییکردنی

که‌سانی به‌رپرس له‌ بپاردان و ئه‌نجامدانی تاوانه‌کان له‌ پواندا (ICTR)، دامه‌زێنرا و هه‌زاران که‌س له‌ سه‌رانسه‌ری وڵاته‌که‌دا، سزا دران و خراپه‌ زیندان. ئه‌لمانیاش له‌ دوو ده‌مین جه‌نگی جه‌انییدا، یه‌ک له‌ گه‌وره‌ترین جینۆسایدی مێژووی تیدا پرووی دا.

ئه‌ویش جینۆسایدی جووله‌که‌کانی ئه‌لمانیا و ئه‌وروپا بوو له‌ لایه‌ن حکومه‌تی نازییه‌کانه‌وه‌ به‌ سه‌رکردایه‌تی ئادۆلف هیتلهر، که‌ سیسته‌ماتیکیانه‌ چه‌ند ملیۆنیک جووله‌که‌، له‌ نیو بران (3). بۆیه‌ ئاسایی و چاوه‌ڕوانکراویشه‌، دوو ده‌وله‌تی خاوه‌ن یاده‌ودری و ئه‌زموونی تال و سه‌ختی جینۆساید، پرۆژیه‌کی ئاوا ببه‌نه‌ نه‌ته‌وه‌ یه‌کگرتوودکان و کۆمه‌له‌ی گشتیه‌وه‌. به‌ لām، لانیکه‌م له‌ په‌یوه‌ندی به‌ کورده‌وه‌، ئه‌ودی نااساییه‌، گۆل‌بێژکردنی که‌یسه‌کانه‌: به‌ ده‌م هه‌ندیکه‌وه‌ بچن و خۆیان له‌ هه‌ندیکی تریش نه‌بان بکه‌ن.

بارزانییه‌کان وه‌ک نمونه‌

و‌ه‌ک بنه‌ما، لێکچوونیک به‌ هیژ له‌ نیوان جینۆسایدی سربێرتیکا و جینۆسایدی بارزانییه‌کاندا هه‌یه‌. له‌ هه‌ردوو که‌یسه‌که‌دا نێرینه‌کان بوون کرانه‌ ئامانج، کاتیکی له‌ مێینه‌کانیان جیا کرانه‌وه‌، بران و پیکرا کوژران. ته‌نانه‌ت له‌ پرووی ژمارده‌شه‌وه‌ لێکه‌وه‌ نزیکن؛ قوربانیانی جینۆسایدی بارزانییه‌کانیش نزیکه‌ی هه‌شت هه‌زار که‌سن. به‌ لکو له‌ هه‌ندیکی ڕه‌هه‌ندده‌وه‌،

دادمه زینیت و رۆژیک بۆ یادکردنه و دشی
تهرخان ددکیت و دوو میشیان، که
هاوشیوه و به لکو توندتر و سهختریشه
له و دی یه که م، دادپوشریت و ددیته
قوربانی دینامیکیه تی په یودندیه
نیوده و له تییه کان، به تاییهت قونای جهنگی
سارد و له باشرین حاله تیشدا و دک تاوانیک
یان پرسیکی ناوخیی له قه له م ددریت؟
ئه مهش پرسیاریکی گرنگه، که
و دلامدانه و دی، زور شتی به هادارمان له
په یودست به جینۆسایدی کوردود بۆ
رووندکاته و د، به تاییهت بابته تی سه ربه خویی
و ددولهت و ناسنامه ی نیوده و له تی و
به دمه و دهاتی گه لان و ددولهتانی تر. گهر
ئیمه بزانی که نیازی نیوده و له تی له سه ر
په یکه رهی ددولهت و دک ئه کته ری سه رکی،
دامه زراود، گهر بزانی که ددولهت نه بویت،
ما فی دادینیت له دادگای نیوده و له تی داد
ناییت و چهندانی تیش، ئه وکات باشر له
پرسه که حالی ددین.

کاردانه و هی بریاره که

بریاره که ی کۆمه له ی گشتی له لایه ن گه لی
بۆسنیا و هه روده ها ریکخراود مافه روده رده کان
(له وانه ش ریکخراود چاودیری مافه کانی
مرۆف - هیومه ن رایتس وۆچ) دود به
گرنگ و میژووی له قه له م درا. ئه مهش
ئاساییه، چونکه دیدی قوربانی و ههستی
پژانین و دانپیدانان و قه رده بوو کردنه و دی
قوربانیان، پرسیکی گرنگه له په یودندی به
جینۆسایدود. گه لی بۆسنیا بریاران داود له و

جینۆسایدی بارزانییه کان له و دی سربرینیکا
گه وردتر و به سویتریشه. پاش ئه و دی بۆسنیا
داوایه ک دزی سربیا و سربه کان له دادگای
نیوده و له تی داد تۆمار ددکات، له حوکمی
کۆتاییدا (له 1996 و له بریاری کۆتاییش
له 2007)، سه ربیاری ناساندنی رووداوه که
و دک جینۆساید، دادگا که تیو دگلان و
به شداری راسته و خوی هیژده چه کداره
فه رمیه کانی سربیا ی له جینۆساید که دا
نه سه لماند و به رپرسیاریتی خسته ئه ستوی
چه ند که سیک به بی گریدانیان به ددزگایه کی
ددوله تی و فه رمیه و د (4).

له کاتیکدا خودی سه دام حسین،
چه ند مانگیک پاش گواستنه و دی نیرینه
بارزانییه کان له کامپه کانی دهوروبه ری
هه ولیژدود بۆ بیابانه کانی رۆژاوی عیراق،
له وتاریکدا باسی له نیو بردنی بارزانییه کانی
کرد و کاره که شی و دک تۆله کردنه و د ناو
برد. واته به دانپیدانانی خودی سه رکۆماری
عیراق و سه رکرده ی هیژده چه کداره کانی،
به پیچه وانه ی که یسی سربرینیکاود، سوپا و
ددزگانی ولات له جینۆساید که دا به شدار
و به لکو هه ر ئه وانیش جیبه جیکار بوون.
پیشتریش ئه نجوومه نی ئاسایش، دادگای
نیوده و له تی تاوانی تاییهت به یوگۆسلاقیای
پیشوو (ICTY) بۆ لیکۆلینه و د سزادانی
تاوانبارانی جینۆسایدی موسو لمانانی
بۆسنیا، دامه زران.

به لام بۆچی یه که میان ددیته که یسیکی
جهانی و له ئاستی نه ته و د یه کگرتوو دکاندا
به فه رمی دادگای نیوده و له تی بۆ

گشتىيدا، پاش دەرچوۋاندىنى پەيماننامەى تاييەت بە رېلىگرتن و سزادانى تاۋانى جىنۆسايد لە 1948، تەنیا سى جىنۆسايد لە ئاستى نەتەۋە يەكگرتوۋەكان و كۆمەلى نۆۋدەۋلەتيدا، دانىان پېدانراۋە كە لە ئاستى نۆۋدەۋلەتيدا رېنكارى ياسايان لە ھەمبەر گىرايىتە بەر: پرواندا و يوگوسلاۋيا و كامبۇدىا. دانان بە كەيسى تىرىشدا ھەبوۋە، ۋەك ئەۋدى ئۆزدىيەكان لە 2014، بەلام كۆمەلى نۆۋدەۋلەتى ھەنگاۋى بۇ دادگايىكردن و سزادانى تاۋانكارانى، ھەننەھىناۋە و ۋەك كەيسى ناوخۆى ماۋنەتەۋە. لە ناوخۆى ۋلاتانىشدا، سالانە چەند رۆژىك تەرخانە بۇ يادكردنەۋدى جىنۆسايد.

بۇ نەۋنە، لە كەمبۇدىا، تامىلەكان لە سىرلانكا، جوۋەكان (ھۆلۆكۆست)، يۇنان، ئەرمەنىيەكان، عىراق و ھەرىمى كوردستان (بارزانىيەكان، ئەنفال، ئۆزدىيەكان) و ھەندىكى تىرىش.

دوۋوشەى كىلىلى

بەگشتى رۆژى يادى جىنۆسايد، رۆژىكى ناخۆشە و خەلك ئەو رۆژە ۋەك رۆژىكى خەمناك دەبىنن. بەلام ئەۋدى گرنگە لەم جۆرە يادانەدا بخىرنە بەر باس، دوۋ خاللىن. يەك، ۋەك ئەۋدى نەتەۋە يەكگرتوۋەكان ناۋى ناۋە، ئەو رۆژانە رۆژى تېرامان (reflection) ن لە جىنۆسايد. بە مانايەك، تەنیا رۆژى گىريان و زارى و شىن نېن. بەلكو ئەۋدى گرنگە و خزمەت بە دۆزى جىنۆسايد دەكات، بىركردنەۋە و

مۆنىومىنتەى بەو بۆنەيەۋە بنىات دەنرىت، ناۋى ئەو دەۋلەتانەى دەنگيان دژى بىرپارەكە داۋە، لە لىستى شەرمەزاراندا بنووسن. بەلى، دىيىت ناۋى تۆمەتباران و ئەۋانەى دەستيان بە خويىنى گەلانى جىنۆسايدكراۋ سوۋرە، لە لىستى شەرمەزاراندا بنووسرىت، نەك ئەۋدى بەبى ھىچ وردبۈۋنەۋدىەك و تېگەشتىنىك لە ئالۋىزىيە دەرۋونى- كۆمەلەيەتىيەكانى جىنۆسايد، لىخۆشبوۋنى نىشتمانى و گشتىيان بۇ دەرېكەيت و لە قۇناغىكى دواترىشدا خۇيان ۋەك قارەمان بىخەنەۋە سەر تەختەى شانۆ.

ھاۋكات لەلەيەن دەۋلەتى سىربىاشەۋە، ۋەك نەرىتى ھەمىشەى بىكوزان و تىكەدەران و پروخىنەران و تاۋانكارانى جىنۆسايد، دژايەتى بىرپارەكە كرا و ۋەك "بىرپارىكى سىياسى، ۋەك ھەۋلىك بۇ كىردنەۋدى گۆزدى پاندۇرا و نوپىكردنەۋدى بىرىنىكى كۆنى قەتماغەگرتوۋ" سەپرى بىرپارەكە دەكەن (۵). بەلى، بىرىنىك كە تەنیا قەتماغەى گرتوۋە، نەك ئەۋدى خۆشەۋە بوۋىت.

بىرىنىك كە كرايىتە ژىر پىۋە، كە سەركوت و سەرنوقم كرايىت، نەك ئەۋدى دەرمان كرايىت، يان تۆز و ترمى يادى رەق و تالى جىنۆسايد، نىشتىيەۋە و رەۋىيىتەۋە.

ھەلبەت ئەمە يەكەمىن بىرپارىكى لەو جۆرە نىيە. بىرپارىكى تىرى ھاۋشىۋە و بە ھەمان ناۋەۋە تاييەت بە 'يادكردنەۋدى جىنۆسايدى توتسىيەكانى پرواندا لە ۷ نىسان' ھەيە. واتە سالانە لە ھەمان رۆژدا يادى ئەو مەرگەساتانە دەكرىتەۋە (۶). لە كۆى

تریش، کاری پېشودخت نه کړا و نه وه مووه مرؤفه مه ددنی و بیتاوانه، به نارېوا قې کران. هوکاري جینوساید کانیش به گشتی، دینامیکیه تی په یودندی-دده لاته، به تایبته له په یودندی به ناسنامه وه (identity).

ودک له پېناسه که یدا ددینریت، جینوساید به نامانجگرتنی کومه لیکه له سهر بنچینه ی ناسنامه ی نه ته ویدی، ئیتنی، زمانى یان ئاینی به مه به ستی له نیوبردنی هه مه کی یان هه نده کی کومه له که. هه لیه ته ئیستا و به هو ی جیهانگیرى و لیکه و ته کانیه وه، له وانه ش کؤجى ددستی کار، تیروریزم، په یودندی چرتری نیوان گه لان و ددوله تان له سهر بنه مای پیویستی و ئالوگورې کاللا و خزمه تگوزاری، ژماردی ددوله تانی تاک- نه ته وه، تاک-ئاین و تاک-زمان که متر بوو ته وه.

ههر ولاتیک بگریت، چه ندان کومه ئی ئاینی و نه ته ویدی و زمانى تیدا ددژین، که پیداجوونه وه به پرسى به پړودبردن و به شکردن و به هه ندرگرتن و کرانه و ددا، دده که نه پیویستی. له ههر کویشدا کاریکی وا بگاته بنه ست، یان پرؤسه که خا و بگریته وه، یانیش له وه زیاتر، بودستینریت و به ته وای په ک بخریت، له ویدا ئیتر نه گه ره کانی سه ره له دانه وه ی جینوساید، یان هانابردن بو جینوساید ودک ئامرازى مامه له کردن له گه ل دینامیکیه تی کومه لدا، دیته پېشه وه. ئیستا زیاتر له ههر کات و سه رده میکی پېشو، گه لان پیویستیان به مشتومره

پامانى زیاتره له جینوساید که و زاینی هوکاردکانی سه ره له دانی و خه ملاندنی زبان و لیکه و ته ددروونی-کومه لایه تی-تابووری- سیاسیه کانی.

ئیمه یادی جینوساید ناکه ینه وه ته نیا بو ئه ودى بگرین، ته نیا بو ئه ودى له چوارچېوه و قالب و شیودی "شیودن" دا به غه یری خومان بلین کوژراین و جینوساید کراین. به لکو به شیکی یادکردنه وه که، پروو-له- ناوخویه. ئیمه یاد دده که ینه وه بو ئه ودى بزاین جی پرویدا و بو جی پرویدا. هه رودها بو ئه ودى بزاین ئیسته ی ئیمه، له کوئی ئه و رابردو و دایه و ئیستا و رابردو و چ پیودندیه کیان پیکه وه هه یه.

دوو، ودک ئه ودى له ناویشانی په یماننامه که دا دیاره، کرداری رنلېگرتن (prevention) پېش کرداری سزادان (punishment) دده که ویت. واته، به شی سه رده کی جینوساید و له ویشه وه ئه رکی ددوله تان ئه و دیه، سیاسه تنامه ی وا دابرېژن و په ردى پېبدن، که دینامیکیه تی په یودندی و کارلیککردنی نیو کومه له که نه گاته جینوساید؛

رېکار و ئامرازه کانی رېگرتن له جینوساید چین و جی بگریت بو ئه ودى له بنه رده وه تاوانیکی و نه قه و میت. ودلی له 1948 وده چه ندان جار ددوله تان له و ئه رکه یاندا شکستیان هیناوه و ملیونان مرؤف ته نیا له سه ددی بیسته مدا، بوونه ته قوربانى جینوساید. له پاکستان، له که مېودیا، له عیراق (هه ریمى کوردستان)، میانمار، رواندا، بؤسنیا و هی

بووه. گهر له لیستی پشووکانی نیو پرۆژدیاساکه‌ی عێراق ورد بینه‌وه، له ناوی پشووکه‌ی 16 ی ئازار و هه‌روه‌ها زیادکردنی غه‌دیر-دوه‌ بۆ لیسته‌که‌، ده‌بینین دیاریکردنی پشوو فهرمیه‌کان، یان زیادکردن و که‌مکردنه‌وه‌ی لیستی پشووکان، به‌و شێوه‌یه‌ی له‌ یاسا و بریاره‌کانی پشوو ئه‌نجومه‌نی سه‌رکرده‌یه‌تی شوێشدا هاتبوون، رهنگدانه‌وه‌ی بنه‌مای سازانی نیوان پێکهاته‌کانه‌. شیعەکان بۆ ئه‌وه‌ی غه‌دیر زیاد بکه‌ن، رازی بوون هه‌له‌بجه‌ و نه‌ورۆز دابنێت. کوردیش بۆ جێکردنه‌وه‌ی ئه‌و پشووانه‌، چاوی له‌ غه‌دیر پۆشیوه‌. عه‌ربه‌کان بۆ ئه‌وه‌ی پشوو هه‌له‌بجه‌ زیاد بکه‌ن، ناوی پشووکه‌یان ناوه‌ هه‌له‌بجه‌ و ئه‌نفال و شه‌عبانییه‌؛ تیکه‌له‌یه‌کیان خۆلقاندوه‌ که‌ دیسان به‌لگه‌یه‌ له‌ سه‌ر بنه‌مای سازان. پێشتر و له‌ یاسای پشوو فهرمیه‌کانی 1972 دا و به‌هۆی کاریگه‌ری رێککه‌وتنه‌نامه‌ی 11 ی ئازاری 1970 ده‌، نه‌ورۆز وه‌ک پشوو ناسێنراوه‌، بۆیه‌ گهر بێژین ئه‌مه‌ی ئێستا نوێ نییه‌، ئاساییه‌.

پاش دووهمین جه‌نگی جه‌هانی، هه‌له‌بجه‌ (شان به‌ شانی سه‌رده‌شت و ده‌وروبه‌ری له‌ رۆژه‌لاتی کوردستان) له‌ ده‌گمه‌ن شوێنانه‌ن که‌ چه‌کی کیمیاایان له‌ لایه‌ن رژیمةکه‌ی سه‌دام و به‌عسییه‌کانه‌وه‌ تێدا به‌کارهات. له‌ دواي هه‌له‌بجه‌وه‌، نوێترین که‌یسی به‌کارهێنانی چه‌کی کیمیاای له‌ سه‌ده‌ی بیست و یه‌که‌مه‌دا له‌ جه‌نگی ناوخۆیی سووریا و له‌ لایه‌ن رژیمة به‌عسییه‌کانی ئه‌و

ده‌رباره‌ی خۆپێکخستنه‌وه‌ و خۆبنیاتنانه‌وه‌ و به‌خۆداچوونه‌وه‌ و چاکسازی سیاسی و یاسایی و پێناسه‌کردنه‌وه‌ی دادپه‌روه‌ری و سیسته‌می حوکمه‌رانی، بۆ ئه‌وه‌ی به‌ باشترین شێوه‌ی له‌ روودانه‌وه‌ی جینۆساید بگرن.

له‌ سێرێرنیکاوه‌ بۆ کوردستان

پێش چه‌ند رۆژێک دوايین پێشهاتی یاسایی له‌ عێراق، ده‌رجوواندنی یاسای پشوو فهرمیه‌کان بوو له‌ ئه‌نجومه‌نی نوێنه‌ران و په‌سه‌ندکردنی له‌ لایه‌ن سه‌رکۆمارده‌ (٧). سه‌رباری مشتومڕێکی زۆر ده‌رباره‌ی جێکردنه‌وه‌ی پشوو رۆژی غه‌دیر تایبه‌ت به‌ ده‌ستنیشانکردنی عه‌لی کورێ ئه‌بو تالیب وه‌ک جێنشینی په‌یامبه‌ر - ئه‌و رۆژه‌ی له‌ نیوان شیعە و سوننه‌کاندا دیدی جیاوازی له‌ سه‌ره‌ و دوو پای ته‌واو پێچه‌وانه‌یان هه‌یه‌ له‌ سه‌ری و که‌ مۆرکیکی مه‌زه‌بی و تایفه‌یی هه‌یه‌ و له‌ کرۆکدا بریتی بوو له‌ سه‌پاندنی ئیراده‌ی زۆرینه‌ی شیعەکان به‌ سه‌ر پێکهاته‌کانی ترده‌، به‌ دیاریکراوی سوننه‌کان، دوو پشوو تایبه‌ت به‌ کورد له‌ یاساکه‌دا جێ کرانه‌ته‌وه‌. یه‌که‌میان جه‌ژنی نه‌ورۆز (21 ی ئازار)، دووهمیان تایبه‌ت به‌ تاوانی کیمیاایبارانکردنی هه‌له‌بجه‌ و ئه‌نفال و راپه‌ڕینی شه‌عبانییه‌ (16 ی ئازار). سه‌رباری بێلایه‌نی ده‌ستووری عێراق له‌ رووی ته‌رخانکردنی هه‌چکام له‌ پله‌ و پۆسته‌کان و تایبه‌تکردنیان به‌ پێکهاته‌یه‌کی ناوبراوه‌وه‌، ئه‌وه‌ی عێراقی دواي 2003 ی پێ به‌رپۆده‌ براوه‌، بنه‌مای دیموکراسیی سازان (التوافق)

لایه‌نی پۆزدتیقی جێکردنه‌ودی ئه‌و دوو پشوو، ئه‌ودی جی نیگه‌رانی و چاودیرییه، نه‌بوون یان پشتگوێخستنی رۆژیک تاییه‌ته به‌یادی جینۆساید له‌عێراقدا، هاوشیودی ئه‌و چه‌ند رۆژدی نه‌ته‌وه یه‌کگرتووکان ده‌ستنیسانی کردوون.

به‌دیاریکراویش جینۆسایدی کورد، که‌ وەک دیاری حکومه‌ته‌کانی عێراق، چ راسته‌وخۆ له‌لایه‌ن ده‌وله‌ته‌وه، وەک که‌یسی جینۆسایدی بارزانییه‌کان و ئه‌نفال و هه‌له‌بجه، چ ناپارسته‌وخۆ له‌لایه‌ن هی‌زی چه‌کداری ناحکومییه‌وه [بۆ نمونه، داعش] به‌لام به‌هۆی که‌مه‌رخه‌می حکومه‌ته‌وه، وەک جینۆسایدی ئێزدیه‌کان له‌ 2014، پشکی شی‌ری جینۆسایدی عێراقی به‌رکه‌وتوو. نه‌مه‌ش ناکاته‌ ئه‌ودی له‌ به‌های ته‌رخانکردنی رۆژیک بۆ هه‌له‌بجه، که‌م بکه‌ینه‌وه. که‌یسی کیمیایبارانکردنی هه‌له‌بجه نه‌ک ته‌نیا له‌ عێراق، به‌لکو وەک باس کرا، له‌ هه‌موو دنیا دا که‌یسیکی ناوازه‌یه.

له‌بری کۆتایی: بیرکردنه‌وه له‌ جینۆساید بریا رۆژیک بۆ یادکردنه‌وه و پامان له‌ جینۆسایدی کورد، ته‌رخان ده‌کرا و جی وده‌ا رۆژیکیش له‌ یاسای پشوو فهرمییه‌کاندا، ده‌کرایه‌وه. چونکه‌ ژماره‌ و قه‌باردی تاوانه‌کانی حکومه‌ته‌کانی پشوو عێراق، هی‌چیان له‌ودی حکومه‌ته‌کانی رواندا و یوگۆسلاقی (سربیا) که‌مه‌تر نییه، گه‌ر زیاتریش نه‌ییت. به‌گشتی نه‌بوونی

وله‌ته‌وه‌یه. واته‌ حاله‌ته‌کانی به‌کارهێنانی چه‌کی کیمیایی، ده‌گه‌مه‌ن.

نه‌مه‌ش وا ده‌کات هه‌له‌بجه، هه‌رودک سربێرنیکا، له‌ ئاستی دنیا دا جییه‌کی تاییه‌ت ییت، به‌و پێیه‌ی نزیکه‌ی ده‌هه‌زار که‌س به‌هۆی چه‌کی کیمیاییه‌وه، کوژران و بریندار بوون. به‌دلنیا ییشه‌وه‌ له‌و ده‌گه‌مه‌ن که‌یسانه‌ی به‌کارهێنانی چه‌کی کیمیاییه، گه‌ر تاقه‌ که‌یسی نه‌ییت، که‌ به‌هۆیه‌وه تاوانکارێک (عه‌لی حه‌سه‌ن مه‌جید "عه‌لی کیمیایی") براییته‌ به‌رده‌م دادگا و به‌هۆی ساغبوونه‌ودی تاوانه‌که‌یه‌وه، سزا دراییت. هه‌موو ئه‌مانه‌ وا ده‌که‌ن، شارده‌که‌ و یادوه‌ری تالی له‌نیوێردنی لانی که‌م ده‌هه‌زار کوردی ئه‌و شارده‌ و ده‌وروبه‌ری، شی‌اوی بیره‌ینانه‌وه و تێپامان و ته‌رخانکردنی رۆژیک فهرمی پشوو بن له‌ سه‌رانه‌ری عێراقدا. چه‌نده‌ گرنگه‌ له‌ ناوخۆی هه‌رێمدا یادی ئه‌و تاوانانه‌ بکریته‌وه، زیاتر له‌ودش ده‌ییت له‌ به‌غدا و شارده‌کانی تری عێراق و به‌ فهرمی له‌لایه‌ن حکومه‌تی فیدراڵه‌وه، بخرینه‌وه به‌ر چاو و بدرینه‌وه به‌ر باس. وەک ئه‌ودی گه‌لی بۆسنیا ده‌یێن، ده‌ییت تاوانباران شه‌رمه‌زار بکری. هه‌رچه‌نده‌ هه‌له‌بجه و ئه‌نفال له‌ هه‌مان سالدا روویاندا و تیکه‌لی یه‌کتر بوون، به‌لام زیاتر وەک دوو پرووداوی سه‌ربه‌خۆ و وەک دوو تاوانی جیا، سه‌یر ده‌کری. ئاساییه‌ گه‌ر بلیین، ئاخینی هه‌ردوو یادده‌که‌ له‌ رۆژیکدا، کورتکردنه‌ودی رێکه‌ درێژ و دوورده‌که‌یه‌ له‌ خوشکردنی برینی جینۆسایدی کورداندا. بۆیه‌ سه‌رباری

دژى كۆمەللى نەتەوۋىي، زمانى، ئىتىنى يان ئاينى بەمەبەستى قىرگىدىن؛ پىرسىياركردن لە چۆن و بۆجى؛ توۋىزىنەو و نووسىن و تۆماركردن و ئەرشىقكردن دەرپاردى تاوانەكان؛ لۆبىكردن لە ئاستى دەرەو و لە نۆوان گەلان و دەولەتەنى ھاوخەمى ترى وەك بۆسنىا و پرواندا و ئەلمانىا و ئەرمانە و ئەوانى تىرىش،

بۆبردنەپىشەوۋى دۆزى جىنۆسايدى كوردان و دانپىدانان و ناساندنى وەك نمونەنى تاوانى جىنۆسايد؛ تىكۆشانى جىددى بۆ كوردنى جىنۆسايد بە بەشىك لە يادەوۋىي دەستەجەمى و خەمى گىشتى؛ بىرگىردنەو و كاركردن لە شەرەمەزاركردنى حكومەتەكانى پىشووۋى عىراق و ملىپىكەچىكردنى كاربەدەستان و حكومەتەكانى ئىستا و دادى بۆ گىرتنەبەرى ھەنگاۋى جدى بۆ پىگرتن لە تاوانى جىنۆسايد و ھاۋكات بۆ بنىاتنانەوۋى دەرۋونى-كۆمەلەيى قوربانىيان و رىزگارپوۋانى تاوانەكانى پىشتر و قەرەبوو كوردنەوۋى مادى و مانەويىشيان. گەر لە يادكردنەوۋى ئاسايى و سۆزەكىيەوۋە نەگۈزىنەوۋە بۆ يادكردنەوۋى ستراتيژىك و ئەقلى، 'گۆزەكەي پاندۇرا' وەك ھەرەشەيەك كە ھەمىشە ئەگەرى كرەنەوۋە و ئازادبوون و ھەلدانەوۋى ھەيە، لە بەردەممان دەيىت. جگە لەودىش، نايىت بەرپىرسىيارىتى دەولەتان و كۆمەللى نۆودەولەتى، بەدىارىكراۋىش ئەنجوومەنى ئاسايش بەپىيى نىاز و رۆجى پەيماننامەنى جىنۆسايد (سەربارى سنووردارىتى و كەموكورتىيەكانى لە ھەندىك

پۇرژىك، كە تىيدا دەولەتى عىراق بەفەرمى دان بە پروودانى جىنۆسايدا بنىت و بەلپىنى پىگرتن لى و سزادانىشى لە كاتى پروودانىدا بدات، جۆرىكە لە خۆدزىنەوۋە و ھەلپەتن لە بەرپىرسىيارىتى. گىرگە ئەو نەرىتى نكۆلىلپىكردنە كۆتايى پى بىنرەت، چونكە ئەوۋى كەيسى جىنۆسايدى كورد لە عىراق لە جىنۆسايدى گەلانى تر جىادەكاتەوۋە، دووبارەبوونەوۋەيەتى.

لەسەردەتاي ھەشتاكاندا جىنۆسايدى بارزانىيەكان، لە كۆتايى ھەشتاكاندا جىنۆسايدى ھەموو كورد لە ھەر چوار پارىزگاگەي ئەۋكات، لە 2014 دا جىنۆسايدى ئىزدىيەكان. واتە سى كەيسى جىنۆسايد لە تەنبا مى سالىدا (1984 - 2014). جگە لە دەيان تاوانى ترى وەك بۆردومانكردنى قەلادزى و كۆردوى دوو مىلۆنىي پاش پاپەرىن لە 1991. بەگىشتى، وەستان يان پارگرتى كاروبار لە پۇزانى يادكردنەوۋى جىنۆسايد و تاوانى دژەمرۇقايەتيدا، سەردانى مۆنىومىنت و دانانى تاجەگۆلىنە و خويىندەوۋى وتارى فەرمى، بەرھەمپىنانى گۆرانى و فىلم و بەلگەفىلم، گىرگىن و پۇلى خويانىيان ھەيە. بەلام ئەوۋى لەمانە گىرگىتەرد، بىر و كىردارى ستراتيژىكە: پامان لە پىشە و ھۆكارەكانى پروودانى جىنۆسايد؛ پامان لە چۆنىتى بنىاتنانى كۆمەللىكى دىموكراتىك و فەردنەتەوۋە و فەردئايىن؛ وروژاندنى پىرسىيارەكانى پەيودەست بە دادپەرۋەرى و كۆت و گەردىنتىيە ياسايەكان؛ پامان لە شىۋازەكانى خستەنەگەرى دوزگاكانى دەولەت

(Judgement (Montenegro v. Serbia) (2007-2009):
INTERNATIONAL COURT OF JUSTICE (icj-cij.
org)

۵_ هه مان سه رچاوهی ژ. ۱.

United Nations General Assembly, ۶

International Day of Reflection on the

۲۳ on ۲۳/۵/۸/Genocide in Rwanda, A/RES

۲۰۰۳ December

۷_ بۆ خویندنه وهی یاسای پشووه فهرمیه کانی

عیراق، پروانه:

/https://iq.parliament.iq/law

جیگه دا)، نادیده بگیرت. جگه له هه و له
ناوخواهیه کان بۆ بنبرکردنی جینۆساید، هه و له
و هاوئاهاهنگی نیووده و له تیش فرد گرنگه،
چونکه له م بابه ته دا و له زۆرکی تریشدا،
هه ردوو ئاستی ناوخواهی و نیووده و له تی، نزیك
و ته واوکاری یه کترن.

په راویزه کان

۱_ بۆ خویندنه وهی برپاره که ی کۆمه له ی گشتی،

پروانه:

doc.gal12601/2024/https://press.un.org/en
htm

Human Rights Watch, 'Leave None to ۲

(1999) 'Tell the Story: Genocide in Rwanda

written by Alison des Forges: https://

www.hrw.org/reports/pdfs/r/rwanda/

pdf.rwanda993

European Parliament, 'International ۳

Holocaust Remembrance Day: The

https://: (2024) 'Fragility of Freedom

www.europarl.europa.eu/RegData/

EPRS_757610/2024/etudes/BRIE

EN.pdf_757610 (2024) BRI

International Court of Justice, Application ۴

of the Convention on the Prevention and

Punishment of the Crime of Genocide

(Bosnia and Herzegovina v. Serbia and



رۆلى دەسەلاتى دادوهرى و نهرىت له پروانگهى ئەنثرۆپۆلۆجىاي ياسايىيەوه

هېمىن عزيز محمد | ماستەرله ئەنثرۆپۆلۆجىا

پىشەكى

ئەنثرۆپۆلۆجىاي ياسايى رۆلىكى گىرنگى ھەيە لە تىگەيشتىن لە چۆنيەتى جىبە جىكردى داب و نهرىت لە لايەن دەسەلاتى دادوهرىيەوه. ئەنثرۆپۆلۆجىاي ياسايى، لە سىستەمى ياسايى لە چوارچىوہى كۆمەلەيەتى و كلتورى لە كۆمەلگەدا دەكۆلەيتەوه، تىروانىيىكى جىاوازي ھەيە سەبارەت بە داب و نهرىتەكان كە چۆن كاريگەرى لە سەر بىيارە دادوهرىيەكان دروستدەكەن و چۆن ياسا لە گەل پىكەتە كۆمەلەيەتيە جىاوازدەكاندا كارلىك دەكات. لەم بابەتەدا پىداچوونەوه بە رۆلى دەسەلاتى دادوهرى لە جىبە جىكردى داب و نهرىت لە پروانگهى ئەنثرۆپۆلۆجىاي ياسايىيەوه دەكەين و تىشك دەخەينە سەر نموونە مۆروويى و ھاوچەرەكان و شىكارىيەكى قوول بۆ كارلىكى نيوان ياسا و داب و نهرىت لە كلتور و كۆمەلگە جۆراوجۆردەكاندا دەخەينە روو.

چەمكى داب و نهرىت لە ئەنثرۆپۆلۆجىاي ياسايىدا

نهرىت لە ئەنثرۆپۆلۆجىاي ياسايىدا بە كۆمەلەيك ياسا و پراكتيكى رەفتار پىناسە دەكرىت كە لە ئەزموون و كارلىكە كۆمەلەيەتيە رۆژانەكانەوه سەرھەلەدەدەن. ئەم ياسايانە بە پابەندكار دادەنرىت، چونكە لە نهرىت و بەھاكانى كۆمەلگەوه وەرگىراون، و بە تىپەپروونى كات بە شىوہىيەكى سىروشتى گەشە دەكەن. گىرنگى داب و نهرىت لە پروانگهى ئەنثرۆپۆلۆجىاي ياسايىيەوه، بە بەشيكى دانەبىراو لە پەيكەرى كۆمەلەيەتى دادەنرىت. نهرىتەكان رۆلىكى سەرەكى دەگىرپىت لە رىكخستى پەيوەندىيە كۆمەلەيەتيەكان و چارەسەركردى مەملەتيەكان و داينكردى چوارچىوہىيەكى يەكگرتوو و جىگىر بۆ رەفتارى بەكۆمەلە. لەم روو وە، ئەنثرۆپۆلۆجىاي ياسايى سەرنج دەخاتە سەر ئەوہى كە چۆن داب و نهرىت سىستەمى

داب و نەرىت وەك بەشېك لە فېقھى ئىسلامى ناسراو بە مەرجىك لەگەل بنەما سەرەتايەكانى شەرىعەتدا ناكۆكى نەبىت. چوارچىۋى تىۋرى لە ئەنرۇپۇلۇجىيە ياسايدا، سوود لە كۆمەللىك چوارچىۋى تىۋرى وەردەگرىت بۇ شىكردنەۋدى داب و نەرىت، لەوانە پىكەتەگەرايى، كارايى و پەخنە. ئەم چوارچىۋانە يارمەتيدەرن بۇ تىكەيشتن لەۋدى كە چۆن نەرىت و نۆرمەكان دەتوانن گونجاو بن لەگەل گۆرانكارىيە كۆمەلەيەتايەكان، و چۆن دەتوانن كارلىك لەگەل سىستەمى ياسايى فەرمىدا بكەن.

رۆلى دەسەلاتى دادوۋەرى لە جىبەجىكردى داب و نەرىتى

لىكدانەۋدى دادوۋەردەكان بۇ داب و نەرىت و لىكدانەۋە و جىبەجىكردى داب و نەرىت يەككە لە ئەركە سەردىكەكانى دادوۋەردەكان. دادوۋەردەكان پشت بە زانىارى خۇيان لەسەر پىسا نەرىتى و ياسايى كەيسەكان دەبەستن بۇ ئەۋدى ديارى بكەن كە ئايا پىساىەكى نەرىتى ديارىكراو بە پابەندكار و شايستەى جىبەجىكردىن دادەنرىت لە كەيسىكى ديارىكراودا. لىكدانەۋدى دادوۋەرى رۆلىكى گرنكى ھەيە لە ديارىكردى شەرىعەتى داب و نەرىت و تىكەلېۋونى لەگەل سىستەمى ياسايدا بەكارھىنانى داب و نەرىت لە دادگا تەقلىدىيەكاندا لە زۆرىك لە كۆمەلگە نەرىتيەكان، دادگاكانى نەرىتى دەزگاي سەردكى جىبەجىكردى ياسان.

ياسايى لە قالب دەدات و كارىگەرى لەسەر بېراردە دادوۋەرىيەكان ھەيە. بەكارھىنانى داب و نەرىت و مېژۋى بەكارھىنانى ئەم لقەى زانستى ئەنرۇپۇلۇجىيەدا كە ئەنرۇپۇلۇجىيە ياسايىيە دەگەرىتەۋە بۇ لە كۆتايى سەددى نۆزدەھەم و سەردتاي سەددى بىستەمدا وەك بوارىكى ئەكادىمى پەردى سەند، لەگەل جەختكردنەۋە لەسەر لىكۆلېنەۋە لە سىستەمى ياسايى تەقلىدى لە كۆمەلگە غەيرە رۆژئاۋايىيەكان.

ئەم توپىنەۋەدىانە يارمەتيدەرن بوون بۇ ئاشكرىكردى رۆلى گرنكى داب و نەرىت لە پىكخستى ژيانى كۆمەلەيەتى و لە دايىنكردى سىستەمىكى ياسايى لەسەر بنەماى نەرىتە كۆمەلگە ناوخۇيەكان دەردەۋدى كۆمەلگەى ئەۋرۋىيەكان. داب و نەرىت لە سىستەمى ياسايى ئەنگلۇساكسۇندا، وەك شانشىنى يەكگرتۋى مەزن (بەرىتانيا) وئەمريكا، داب و نەرىت بە بەشېكى دانەبېراو لە ياساي گشتى دادەنرىت. دادوۋەردەكان پشت بە ياساي كەيس و داب و نەرىت دەبەستن بۇ لىكدانەۋە و جىبەجىكردى ياساكان، ھەر ئەمەشە وىكردوۋە داب و نەرىت بېتە سەرچاۋەيەكى سەردكى بۇ پىسا ياسايەكان. لە سەردەمى ئىسلامىدا، سىستەمى ياسايى ئىسلامىدا داب و نەرىت بە سەرچاۋەيەكى لاۋەكى ياسادانان دادەنرىت. ياساناسان و دادوۋەران پشت بە داب و نەرىت دەبەستن بۇ لىكدانەۋە دەقە ياسايەكان و جىبەجىكردىيان بە شىۋەيەك كە لەگەل بارودۇخى كۆمەلەيەتى و ئابوۋرىدا بگونجىت.

نموونه‌ی پراکتیکی به‌کارهێنانی داب و نه‌ریت له ده‌سه‌لاتی دادوهریدا بریتین له که‌یه‌سه‌کانی مافی خاوه‌نداریتی، که دادگاگان پشت به‌نه‌ریتی ناوخۆیی کۆمه‌لگه‌کان ده‌به‌ستن بۆ دیاریکردنی مافی خاوه‌نداریتی و به‌کارهێنانی زه‌وی. له‌هه‌ندیک کۆمه‌لگه‌ی گوندنشینه‌کاندا، مافی له‌ودراندن یان به‌کارهێنانی سه‌رچاوه‌ سروشتیه‌کان له‌وانه‌یه‌ له‌سه‌ر بنه‌مای داب و نه‌ریتی باوباپیران بێت که دادگاگان دانیان پێدانراوه‌.

کێشه‌کانی خێزان و باری که‌سی

له‌ بابه‌تی خێزان و باری که‌سیدا، داب و نه‌ریت پڕۆلیکی گرنه‌گ ده‌گێڕێت له‌ دیاریکردنی یاسا‌کانی په‌یوه‌ست به‌ هاوسه‌رگیری و جیا‌بوونه‌وه‌ و میرات. دادگاگان له‌ زۆریک له‌ ولاتان پشت به‌ داب و نه‌ریته‌ ناوخۆیه‌کان ده‌به‌ستن بۆ لێکدان‌وه‌ و جێبه‌جێکردنی یاسا‌کانی په‌یوه‌ست به‌ باری که‌سی، که‌ رهنه‌گدان‌وه‌ی به‌ها کولتووری و کۆمه‌لایه‌تییه‌کانی کۆمه‌لگایه‌.

پرسه‌ بازه‌رگانییه‌کان

له‌ حاڵه‌ته‌ بازه‌رگانییه‌کاندا، ده‌سه‌لاتی دادوهری ده‌توانێت پشت به‌ نه‌ریتی بازه‌رگانی به‌سه‌تێت بۆ لێکدان‌وه‌ی گرنه‌به‌سته‌کان و چاره‌سه‌رکردنی ناکوکییه‌کانی نێوان لایه‌نه‌کان. نه‌ریته‌ بازه‌رگانییه‌کان به‌شیکی گرنه‌گی یاسای بازه‌رگانی له‌ زۆریک له‌ سیسته‌می یاساییدا پێکده‌هێنێت، پڕۆسی ر‌ه‌فتاری دانپێدانراو بۆ ئه‌و که‌سه‌نه‌ دابین

ئه‌م دادگایانه‌ بۆ چاره‌سه‌رکردنی ناکوکی و پڕۆکسه‌ستی په‌یوه‌ندییه‌ کۆمه‌لایه‌تییه‌کان پشت به‌ داب و نه‌ریتی ناوخۆیی ده‌به‌ستن. دادگا‌کانی داب و نه‌ریتی به‌شیکی گرنه‌گ له‌ سیسته‌می دادوهری له‌ زۆریک له‌ ولاتانی نازه‌په‌یگه‌شته‌ و پێکهاته‌ خێله‌کییه‌کان. پێشینه‌ی دادوهری و پڕۆلی له‌ جێبه‌جێکردنی داب و نه‌ریت یاسای دۆسیه‌کان پڕۆلیکی گرنه‌گ ده‌گێڕێت له‌ جێبه‌جێکردنی داب و نه‌ریت. دادوهره‌کان پشت به‌ بپاره‌ دادوهریه‌کانی پێشوو ده‌به‌ستن که دۆسیه‌ی هاوشێوه‌یان تێدا‌یه‌ بۆ دیاریکردنی چۆنیه‌تی جێبه‌جێکردنی ئه‌و داب و نه‌ریته‌ له‌ که‌یه‌سه‌ نوێیه‌کاندا. پێشینه‌ی دادوهری به‌شداره‌ له‌ دابینه‌کردنی چوارچێوه‌یه‌کی یاسایی جێگیر و یه‌که‌گرتوو بۆ جێبه‌جێکردنی داب و نه‌ریت. شیکاری ئه‌نثروپۆلۆجیای یاسایی بۆ به‌کارهێنانی داب و نه‌ریت له‌ سیسته‌می یاسایی جیاوازا.

داب و نه‌ریت له‌ سیسته‌می یاسایی مه‌ده‌نیدا له‌ سیسته‌می یاسایی مه‌ده‌نیدا، وه‌ک فه‌ره‌نسا و ئه‌لمانیا، داب و نه‌ریت پڕۆلیکی ته‌واوکه‌ری یاسا نووسراوه‌کان ده‌گێڕێت. ده‌سه‌لاتی دادوهری پشت به‌ داب و نه‌ریت ده‌به‌ستێت بۆ لێکدان‌وه‌ی ده‌قه‌ یاساییه‌کان و دابینه‌کردنی چاره‌سه‌ر بۆ ئه‌و پرسانه‌ی که له‌ یاسادا به‌ پڕوونی باس نه‌کراون. نموونه‌ی پراکتیکی به‌کارهێنانی داب و نه‌ریت له‌ پروانه‌ی ئه‌نثروپۆلۆجیای یاساییه‌وه‌.

کێشه‌کانی مافی خاوه‌نداریتی

رۆلی دهسهلاتی دادوهری له له نیوان یاسا

و نه‌ریتی نافه‌رمی

دهسهلاتی دادوهری رۆلێکی گرنګ ددگێریت له نیوان داب و نه‌ریتی و یاسای فه‌رمی. دادوهرده‌کان ده‌توانن لێکدانه‌وه نه‌رم و داهینه‌ره‌کان به‌کارهێنن بۆ دڵنیا‌بوون له‌ودی که داب و نه‌ریت له‌گه‌ڵ بنه‌ما یاساییه‌ مۆدیرنه‌کاندا یه‌کده‌گرته‌وه‌، هه‌روه‌ها بۆ به‌ده‌سته‌پێنانی دادپه‌روه‌ری له‌و که‌یسانه‌ی که پێویستی‌ان به‌ هاوسه‌نگی له نیوان نه‌ریت و یاسا نووسراوه‌کاندا هه‌یه‌.

رۆلی نه‌نرۆپۆلۆجیای یاسایی له په‌رپێدانی سیسته‌می یاساییدا و شیکاری نه‌نرۆپۆلۆجیای یاسایی بۆ گه‌شه‌سهندنی داب و نه‌ریت یارمه‌تیدهره‌ بۆ تیگه‌یشتن له‌ودی که چۆن داب و نه‌ریت به‌ تێپه‌رپوونی کات گه‌شه‌ ده‌کات و گۆرانکارییه‌ کۆمه‌لایه‌تی و ئابوورییه‌کان چۆن کاریگه‌رییان له‌سه‌ر داب و نه‌ریته‌کان هه‌یه‌. ئهم شیکاریانه‌ ده‌توانن تێروانینیکی گرنګ پێشکesh به‌ دادوهرده‌کان و یاسادانه‌ران بکه‌ن سه‌بارده‌ به‌ چۆنیه‌تی په‌یوه‌ندیکردن له‌گه‌ڵ داب و نه‌ریت و په‌رپێدانی بۆ ئه‌ودی په‌نگدانه‌ودی به‌ها و پراکتیکه‌ مۆدیرنه‌کان بێت.

لێ‌روه‌ه‌ رۆلێکی نه‌نرۆپۆلۆجیای یاسایی له‌ پێش‌خستنی تیگه‌یشتنی کلتووری به‌ لێکۆلینه‌وه‌ له‌ داب و نه‌ریتی له‌ کلتووره‌ جیاوازه‌کاندا، نه‌نرۆپۆلۆژیای یاسایی ده‌توانێت تیگه‌یشتنی کلتووری به‌رز بکاته‌وه‌ و هاوسه‌نگی له نیوان سیسته‌می یاسایی

ده‌کات که له کارده‌که‌دا کارده‌که‌ن.

داب و نه‌ریت و یاسای فه‌رمی

یه‌ک‌خستنی نیوان داب و نه‌ریتی و یاسای نووسراوه‌ ده‌توانێت له‌ زۆر پووه‌وه‌ ته‌واوکه‌ری یه‌کدی بن، چونکه‌ یاسا ده‌توانێت له‌ پێگه‌ی دانپێدانراوه‌ و له‌ یاساداناندا چه‌سپاوه‌. له‌به‌رامبه‌ردا داب و نه‌ریت ده‌توانێت سیسته‌می یاسایی ده‌وله‌مه‌ند بکات به‌ دابینه‌کردنی چاره‌سه‌ری پراکتیکی و نه‌رم و نیان که له‌گه‌ڵ بارودۆخی کۆمه‌لایه‌تیدا بگونجێت. به‌لام ئاسته‌نگه‌کانی په‌یوه‌ست به‌ به‌رنامه‌ی تایبه‌ت سه‌ره‌دای گرنگی داب و نه‌ریت، جێبه‌جێکردنی پووه‌پووی کۆمه‌لایه‌ت ته‌حه‌دا ده‌بێته‌وه‌، له‌وانه‌:

۱/ گۆرانکاری کۆمه‌لایه‌تی: هه‌ندیک نو‌رم ده‌توانن به‌ سه‌ره‌چوون و نه‌گونجاو بن له‌گه‌ڵ گۆرانی به‌ها و بارودۆخی کۆمه‌لایه‌تی. ۲/ دژایه‌تی له‌گه‌ڵ یاسای نووسراوه‌: په‌نگه‌ داب و نه‌ریتی له‌گه‌ڵ یاسا نووسراوه‌کان یان بنه‌ما یاساییه‌ مۆدیرنه‌کاندا ناکۆکه‌، ئه‌مه‌ش پێویستی به‌ ده‌ستی‌وهردانی دادوهری هه‌یه‌ بۆ هه‌موارکردنه‌وه‌ یان هه‌لو‌دشانده‌وه‌ی داب و نه‌ریتی.

۳/ نه‌گونجاو و ناته‌بایی: په‌سه‌ندکردنی داب و نه‌ریت له‌وانه‌یه‌ بێته‌ هۆی به‌کارهێنانی ناته‌بایی یان دادپه‌روه‌رانه‌ له‌ هه‌ندیک حاله‌تدا، به‌ تایبه‌ت ئه‌گه‌ر نه‌ریته‌کان له نیوان کۆمه‌لگه‌کان یان هه‌رئمه‌کاندا جیاواز بن.

بە شىۋىدەكى دادپەرۋەرلەنە و ھاسەنگ
رەنگ بىداتەود.

سەرچاۋەكان

- ۱/ الأصول الاجتماعية للأعراف: دراسة في تطور المجتمعات التقليدية.
- ۲/ العرف والقانون: رؤية مقارنة بين الأنظمة القانونية المختلفة.
- ۳/ دور الأعراف في القانون الدولي: تحليل وتطبيق.
- ۴/ القضاء والأعراف: دراسة في تفسير وتطبيق العرف من قبل المحاكم.

جىاوازدا دروست بىكات. ئەم توئىرنەودىانە
دەتوانن بەشدارىن لە پەردەپىدانى سىياسەتە
ياسايەكان كە ھەمەجۆرىي كىلتوورى
لەبەرچاۋ بىگرن و پىز لە بەھا نەرتىيەكانى
كۆمەلگەكان بىگرن.

تەحەددىيات و پىشەپەتەكانى داھاتوو لە
ئەنئەنىۋىي ۇجىيە ياسايدا لە سەردەمى
مۆدىرندا پروبەپرووى چەندىن تەھەدا
دەپىتەود، لەوانە مامەلەكەردن لەگەل
كارىگەرەيەكانى جەھانگىرى و گۆرانكارىيە
كۆمەلەيەتەيە خىراكان. چاۋدەروان دەكرىت
ئەنئەنىۋىي ۇجىيە ياسايى بەردەوام پىت لە
پەرسەندىن و تىروانىيىكى نوئ پىشكەش
بىكات سەبارەت بە چۆنىەتى جىبەجىكردىنى
داب و نەرىت و گەشەكردنى سىستەمى
ياسايى بە شىۋىدەك كە لەگەل گۆرانكارىيە
بەردەوامەكاندا بىگونجىت.

لە كۆتايدا ئەنئەنىۋىي ۇجىيە ياسايى گىرنگى
داب و نەرىت ەك بەشكى دانەپراو
لە سىستەمى ياسايى و پۆلى دەسەلاتى
دادودرى لە لىكدانەود و جىبەجىكردىندا
پروون دەكتەود. بە شىكرەنەودى چوارچىۋە
تىۋرىەكان و نموونە پىراكتىكىيەكان،
دەتوانىن لەود تىبگەين كە چۆن داب و
نەرىت دەتوانىت بەشدارى لە دادپەرۋەرى
كۆمەلەيەتى و سەقامگىرى كۆمەلگە
جىاوازەكاندا بىكات. لىكۆلەنەود لە داب
و نەرىت لە پروانگەي ئەنئەنىۋىي ۇجىيە
ياسايەود گىرنگە بۆ پەردەپىدانى سىستەمىيى
ياسايى كە بەھا و نەرىتە كۆمەلەيەتەيەكان

هه والنامهى كئيب

المواضيع العربية



أصول التحقيق الإداري

دراسة عملية تطبيقية في ضوء قانون إنضباط موظفي الدولة و القطاع الإشتراكي رقم ١٤ لسنة ١٩٩١*

القاضي الدكتور | فرهاد حاتم حسين.**

المقدمة

من المعلوم أن الوظيفة العامة في الوقت الذي تمنح الموظف العام جملة من الحقوق المالية وغير المالية تفرض عليه جملة من الالتزامات القانونية التي يترتب على الإخلال بها مسائل الموظف من الناحية الإدارية وأحياناً من الناحية الجزائية أيضاً ، وذلك عندما يشكل الفعل جريمة معاقب عليها قانوناً ، وقد أوجب قانون إنضباط موظفي الدولة والقطاع الاشتراكي رقم ١٤ لسنة ١٩٩١ على الوزير المختص أو رئيس الدائرة إجراء التحقيق الإداري مع الموظف العام عن طريق لجنة تحقيقية تُشكل لهذا الغرض ، على أن تكون هذه اللجنة مكوّنة من رئيس وعضوين على أن يكون أحدهم حاصلاً على شهادة جامعية أولية في القانون ، وذلك للتحقيق من مدى صحة قيام الموظف العام بالمخالفة التأديبية من عدمه ، حيث يُشكل التحقيق الإداري ضماناً قانونية للموظف وحماية لحقوقه من تعسف الإدارة وإنحرافها من استعمال سلطتها العامة في معاقبة الموظف وتُشكل في نفس الوقت وسيلة مهمة لتحقيق العدالة ومراعاة المصلحة العامة عن طريق التطبيق السليم لأحكام القوانين والأنظمة والتعليمات بشكلها القانوني السليم ، ولأجل ذلك أوجب المشرع في قانون الإدعاء العام رقم ١٥٨ لسنة ١٩٧٩ المعدّل حضور عضو الإدعاء العام أمام اللجان التحقيقية التي تحمل طابعاً جزائياً وترتب جزاءاً قانونياً على عدم إتخاذ هذا الإجراء وهو بطلان صحة إنعقاد جلسات هذه اللجان بإعتبار إن جهاز

* المقالة مأخوذة من أرشيف المرحوم د. فرهاد حاتم.

** المرحوم د. فرهاد حاتم، كان مدعياً عاماً بدائرة الادعاء العام في السليمانية، ويحمل شهادة الدكتوراه في القانون الخاص (القانون المدني)، توفي بتاريخ ٢٠٢٢-٩-٢.

المطلب الأول / التعريف بالموظف العام والجريمة التي يرتكبها

نتناول في هذا المطلب ضمن فرعين مدلول الموظف العام ومدلول الجريمة الجنائية والأنضباطية

الفرع الأول / مدلول الموظف العام:

بما أننا نركز في البحث على التحقيق الإداري مع الموظف المخل بالتزاماته الوظيفية وبيان الإجراءات اللازمة بهذا الصدد وفق قانون إنضباط موظفي الدولة النافذ ، لذا فإننا سوف نأخذ بالتعريف الوارد في القانون المذكور، حيث عرّف الموظف العام بأنه كل شخص عهدت إليه وظيفه داخل ملاك إحدى دوائر الدولة والقطاع العام

الفرع الثاني / مدلول الجريمة الجنائية والإنضباطية :-

نتناول ضمن هذا الفرع بيان مدلول الجريمة الجنائية وكذلك الجريمة الإنضباطية لكي يتسنى لنا بيان الفارق بين كلا الجريمتين:

أولاً/ الجريمة الجنائية

إكتفى المشرع العراقي عند تطرقه للجريمة بيان مبدأ شرعية الجرائم والعقوبات ، وذلك بالنص في المادة الاولى من قانون العقوبات على عدم جواز تجريم أي فعل أو وضع أية عقوبة إلا بناءً على قانون ينص على تجريمه وقت إقترافه . وبهذا يمكن تعريف الجريمة بأنها كل فعل منع القانون ارتكابه أو إمتناع عن فعل أمر القانون تنفيذه صادر من إنسان مسؤول ووضع له عقاباً

الإدعاء العام هي الجهة الكفيلة بمراقبة المشروعية وحسن تطبيق القانون ، فهو يدخل في هذه اللجان ليس بصفة عضو بل بصفة مراقب ومشرف لأعمال اللجنة. عليه وبغية بيان أصول التحقيق الاداري العملي في ضوء قانون إنضباط موظفي الدولة العراقي الرقم ١٤ لسنة ١٩٩١ ، سوف نقوم بتقسيم البحث إلى مبحثين ، نتناول ضمن المبحث الأول بيان مفهوم الموظف العام ومدلول التحقيق الإداري والنتائج المترتبة على التحقيق، ثم نتناول في المبحث الثاني التنظيم القانوني للإضبارة التحقيقية وبيان محتويات الإضبارة والنتائج التي يتوصل إليها عمل اللجنة التحقيقية والتوصيات الصادرة بشأنها ومدى تأثير حجية الحكم الجنائي على التحقيق الإداري

المبحث الأول / ماهية التحقيق الإداري:

نتناول ضمن هذا المبحث بيان ماهية الموظف العام في القوانين المرعية وخاصة قانون إنضباط موظفي الدولة رقم ١٤ لسنة ١٩٩١ النافذ وذلك لأن موضوع البحث يتمركز على التحقيق الإداري مع شخص يتصف بصفة الموظف العام ، وكذلك بيان الجريمة الجنائية وتمييزها عن المخالفة الإنضباطية أو الجريمة الإنضباطية ضمن المطلب الأول ، ونتناول مدلول التحقيق الإداري والنتائج المترتبة عليها ، وتحديد السلطة المختصة بالتحقيق وإحالة الموظف إلى المحكمة وما يترتب على ذلك من آثار ضمن المطلب الثاني.

كل موظف أو مكلف بخدمة عامة عهد إليه إدارة أو حراسة المواقف والسجون أو غيرها من المنشآت المعدة لتنفيذ العقوبات أو التدابير الاحترازية إذا إمتنع عن تنفيذ أمر صادر إليه بإطلاق سراح شخص مودع لديه أو أبقاه الى ما بعد الأجل المحدد لتوقيفه أو حبسه. والمادة (٣٢٩/٢) حيث وضع المشرع عقوبة الحبس والغرامة أو إحداهما على كل موظف أو مكلف بخدمة عامة إمتنع عن تنفيذ حكم أو أمر صادر إليه من إحدى المحاكم أو من أية سلطة عامة مختصة بعد مضي ثمانية أيام من إنذاره رسمياً بالتنفيذ متى ما كان تنفيذ الحكم أو الأمر داخلاً في إختصاصه ، والمادة ٣٣. نفس القانون ، حيث وضع المشرع عقاباً لكل موظف أو مكلف بخدمة عامة إذا امتنع عن أداء عمل من أعمال وظيفته أو أخلّ عمداً بواجب من واجباتها نتيجة رجاء أو توصية أو وساطة أو لأي سبب آخر غير مشروع. وكذلك الحال بالنسبة للمادة ١٣٣ من القانون.

ثانياً / الركن المعنوي /

المتمثل بإتجاه إرادة الجاني إلى إرتكاب الجريمة هادفاً إلى تحقيق النتيجة الجريمة التي وقعت أو أي نتيجة جريمة اخرى.

ثالثاً / الركن الشرعي /

المتمثل بوجود نص قانوني يقد الفعل أو الإمتناع عن جريمة و وجود عقوبة محددة له.

رابعاً / ركن الصفة /

والمتمثل بكون الجاني موظفاً عاماً أو مكلفاً بخدمة عامة وهذا الركن خاص بالجرائم

مقررأ في القانون، ويمكن أن نستخلص من هذا التعريف جملة من العناصر أو الأركان التي سوف نوردتها على شكل نقاط وبصورة مختصرة :-

أولاً / الركن المادي

المتمثل بآتيان الفاعل بفعل جرّمه القانون أو الإمتناع عن فعل أمر به القانون ، وهذا يبين عدم إشتراط تحقيق الجريمة فقط عن طريق الفعل ، بل يمكن تحقيقها عن طريق الإمتناع عن فعل. الأمثلة على تحقيق الجريمة عن طريق الإمتناع ، ما جاء في نص المادة (٣٧٠) من قانون العقوبات العراقي رقم ١١١ لسنة ١٩٦٩ المعدل الخاص بجريمة الإمتناع عن الإغاثة. حيث عاقب المشرع بالحبس مدة لا تزيد على ستة أشهر وبغرامة لا تزيد على (٢٢٥٠٠٠) أو بإحدى هاتين العقوبتين كل من إمتنع أو توانى بدون عذر عن تقديم معونة طلبها موظف أو مكلف بخدمة عامة مختص عند حصول حريق أو غرق أو كارثة أخرى ، وكل من إمتنع أو توانى بدون عذر عن إغاثة الملهوف أو مجني عليه في جريمة ، والمادة (٣٧١) من القانون، حيث عاقب المشرع بعقوبة الحبس مدة لا تزيد على سنة وبغرامة لا تزيد على (٢٢٥٠٠٠) أو بإحدى العقوبتين كل من كان مكلفاً قانوناً أو إتفاقاً برعاية شخص عاجز بسبب صغر سنة أو شيخوخته أو بسبب حالته الصحية أو النفسية أو العقلية فأمتنع بدون عذر عن القيام بواجبه. والمادة (٣٢٤) من قانون العقوبات التي تنص على إنزال عقوبة الحبس بحق

الإنضباطية أو التأديبية باعتبار إن واجبات الموظف العام غير محصورة ، وبالتالي لا يمكن تطبيق قاعدة شرعية الجرائم والعقوبات على ذلك ، وإكتفى بالنص على بعض الواجبات الوظيفية في المادة الرابعة من القانون وأوجب على الموظف مراعاتها ، ومنها وجوب قيام الموظف بأداء أعمال وظيفته بأمانه والشعور بالمسؤولية والتقيّد بمواعيد العمل وعدم التغيب والإلتزام بالأدب واللباقة في معاملة أو مخاطبة رؤسائه وإطاعة الأوامر المتعلقة بالوظيفة في حدود ما تأمر به القوانين والأنظمة والتعليمات وغيرها من الواجبات الأخرى ، كما بيّن في المادة الخامسة من القانون مجموعة من التصرفات والأفعال التي يُحضر على الموظف القيام بها ، ومنها الجمع بين وظيفتين بصفة أصلية والإشتراك في المناقصات وعدم الإستغلال الصحيح لساعات العمل والإهمال والتهاون في العمل وشراء أسهم الشركات المساهمة وغيرها من الواجبات الأخرى .

فكل مخالفة لهذه الواجبات سواء أكان عن طريق الإتيان بأي فعل من الأفعال المحظورة أو الإمتناع عن أي فعل من الأفعال التي أمر القانون بتنفيذه يشكّل مخالفة إنضباطية ويستوجب إنزال العقوبة الإدارية أو الإنضباطية بحق المخالف ولكن بعد أن تشكل لجنة تحقيقية أصولية بهذا الصدد بعد رصد المخالفة وإثباتها من الناحية القانونية.

الوظيفية المرتكبة من قبل الموظف العام أو المكلف بالخدمة العامة ولا علاقة له بالشخص الإعتيادي ، ومثال على الجرائم الوظيفية / الإختلاس أو الرشوة وجرائم إستغلال الوظيفة وكل جريمة أخرى خاصة بالموظف.

ومن الجدير بالذكر أن الجريمة تنقسم من حيث جسامتها إلى :-

- ١- جنائية :- وهي الجريمة المعاقب عليها بإحدى العقوبات التالية :-
 - أ- الإعدام
 - ب- السجن المؤبد
 - ج- السجن أكثر من ٥ سنوات إلى ١٥ سنة.
- ٢- جنحة: وهي الجريمة المعاقب عليها بإحدى العقوبات التالية :-
 - أ- الحبس الشديد أو البسيط أكثر من ثلاثة أشهر إلى ٥ سنوات.
 - ب- الغرامة.

- ٣- مخالفة: وهي الجريمة المعاقب عليها بإحدى العقوبات التالية :-
 - أ- الحبس البسيط لمدة ٢٤ ساعة إلى ثلاثة أشهر.
 - ب- الغرامة التي لا تزيد عن (٤٥٠٠٠) دينار.

ثانياً / مدلول الجريمة أو المخالفة الإنضباطية :-

لم يقم المشرع العراقي في قانون إنضباط موظفي الدولة والقطاع الإشتراكي رقم ١٤ لسنة ١٩٩١ بيان تعريف محدّد للمخالفة

المخالفة الإنضباطية الصادرة من الموظف العام من عدمه وذلك من خلال لجنة تحقيقية تشكّل أصولياً لهذا الغرض بهدف الوصول إلى إصدار قرار إداري حاسم إما بمسائلة الموظف إنضباطياً أو عدم مسائلته أو إحالته على المحكمة إذا ما كانت المخالفة تشكل في نفس الوقت جريمة جنائية (.

ثانياً / ضوابط صحة التحقيق الإداري:

لأجل إسباغ الصفة القانونية للتحقيق الإداري ينبغي أن يتوافر في هذا الإجراء عدة شروط والآغداً باطلاً من الناحية القانونية ، ويمكن إجمال هذه الشروط بما يلي:

١ - يجب إصدار القرار بإجراء التحقيق الإداري مع الموظف من قبل جهة إدارية ذات اختصاص وتملك حق إحالة الموظف إلى التحقيق، وقد أوجب قانون إنضباط موظفي الدولة على الجهة الإدارية المختصة إحالة الموظف إلى التحقيق الإداري في حالة وجود أدلة على قيامه بمخالفة إنضباطية أو تأديبية ، وبملاحظة نص المادة ١٠ / أولاً من القانون المذكور ، نجد بأنها جاءت على سبيل الوجوب والنص أمر ولا يجوز الإتفاق على ما يخالفها قانوناً ، حيث نصت على أنه (على الوزير أو رئيس الدائرة تأليف لجنة تحقيقية من رئيس وعضوين من ذوي خبرة على أن يكون أحدهم حاصلاً على شهادة أولية في القانون) .

ومن الجدير بالذكر أن توافر الاختصاص من النظام العام، وبالتالي فإن صدور القرار بإحالة الموظف إلى التحقيق من جهة ليست

المطلب الثاني / مدلول التحقيق الإداري والنتائج المترتبة عليه:

نتناول في هذا المطلب وضمن فرعين مستقلين التعريف بالتحقيق الإداري والضوابط اللازمة لصحة إجراءاته ، وكذلك نتطرق إلى تحديد السلطة المختصة بإصدار القرار بإحالة الموظف المخالف إلى التحقيق الإداري وما يترتب على هذا الإجراء من نتائج وأثار قانونية.

الفرع الاول / التعريف بالتحقيق الإداري والنتائج المترتبة عليه:

أولاً / التعريف بالتحقيق الإداري:

يُشكّل التحقيق الإداري إحدى الضمانات القانونية المهمة للموظف من تعسف الإدارة وشططها في حالة إنحرافها في استعمال سلطاتها بشأن معاقبة الموظف ، حيث تشكّل الملاذ الأول والسليم لممارسة أو إتخاذ أي إجراء قانوني إداري أو جزائي بحق الموظف الذي يقوم بالإتيان بفعل ممتنع عليه قانوناً الإتيان به أو الإمتناع عن أفعال أمر به القانون ، وتشكّل بالنتيجة إخلالاً بالمصلحة العامة وخروج عن النهج الوظيفي والمهني للعمل الوظيفي، وبالتالي فإن الغرض الرئيسي للتحقيق الإداري هو تحقيق النفع العام أو المصلحة العامة وتطبيق القانون بشكلها السليم دون إفراط أو تشديد.

ومن الجدير بالذكر أن المشرع العراقي لم يأت بإيراد أي تعريف محدّد للتحقيق الإداري إلا أننا يمكن أن نعرفه بأنه (الوسيلة التي تُمكن الإدارة من التحقيق في

بصورة تحريرية وليس شفوية ، وهذا الإجراء يشكل أيضاً ضماناً مهمّة للموظف المحال إلى التحقيق ، وقد ورد هذا الشرط في المادة (١٠/١) ثانياً من قانون الانضباط (٢) ، ويترب على عدم إتخاذ هذا الإجراء بطلان الإجراءات المتخذة وعلى هذا إستقرار قضاء هيئة إنضباط موظفي الإقليم (٣) .

٤- وجوب دعوة عضو الإدعاء العام للحضور أمام اللجنة و الطلب من دائرة الادعاء العام في المنطقة تنسيب أوتعيين عضو إدعاء عام ، لكي يتولّى الحضور أمام اللجنة بصفة مراقب ومشرف .

وقد نصت المادة (١٢) من قانون الإدعاء العام رقم (١٥٩) السنة (١٩٧٩) المعدل على وجوب القيام بهذا الإجراء ، أي بوجوب دعوة عضو الإدعاء العام لمراقبة وإشراف أية لجنة تحقيقية أو هيئة تحقيقية ذي طابع جزائي (٤) ، ويترب على عدم إتخاذ الإجراء المذكور فقدان جلسات الجهات المذكورة لصحة إنعقادها (٥) .

وتشكل هذه النقطة أيضاً ضماناً لمصلحة الموظف وفي نفس الوقت لمصلحة المجتمع والحق العام حيث أن حضور عضو الإدعاء العام بات أمراً ضرورياً في هذه اللجان والهيئات وذلك لقلّة الخبرة القانونية لأعضاء هذه اللجان هذا من جهة ، ومن جهة أخرى يعد عضو الإدعاء العام رقيباً ومشرفاً على أعمال اللجنة وبالتالي فإن اللجنة لا تستطيع تقديم توصيات مزاجية وغير مستندة إلى أدلة و وقائع ثابتة .

هـ- أن لا يكون الموظف العام من ضمن

ذي إختصاص يترب عليه بطلان القرار وكذلك الإجراءات المبينة عليه ، لان مابني على باطل فهو باطل .

٢- إشتربت المادة ١٠ / أولاً من القانون وجوب تشكيل اللجنة التحقيقية من رئيس وعضوين (أي ثلاثة أشخاص) ويشترب أن يكون الرئيس أو أحد الأعضاء حاصلأ على شهادة أولية في القانون على الاقل . والنص ورد بشكل أمر ولا يقبل التفسير والتأويل ، فلا يجوز أن يزيد عدد أعضاء اللجنة عن ثلاثة ولا يقل عنه ، وقد إستقر قضاء مجلس الإنضباط العام في الإقليم على هذه الجهة في قراراتها ، حيث ذهبت في إحدى قراراتها إلى أنه لايجوز معاقبة الموظف المحال إلى التحقيق الإدارى بناءأ على توصيات من لجنة مشكلة خلافاً للمادة المذكورة ، وبعكسه يكون قراراتها باطلة ولايجوز تشكيل لجنة تحقيق من أشخاص يزيد عددهم على ثلاثة (١) ، ومن الجدير بالذكر أنه إذا إستوجب التحقيق الإلتجاء إلى رأى خبراء ومختصين للوصول إلى كشف معالم الواقعة التي أحيل الموظف إلى التحقيق من أجله ، فإن للجنة الصلاحية في اللجوء إلى خبرة الخبراء والمختصين ، وذلك بعد أخذ موافقة الجهة الإدارية التي قامت بتشكيل اللجنة دون أن يكسبوا صفة عضو في اللجنة ، وهذا الإجراء يشكل جواباً لمن يرى بأنه ينبغي زيادة عدد أعضاء اللجان التحقيقية خصوصاً إذا تطلبت الحالة رأي الخبراء المختصين في أكثر من مجال .

٣- يشترط إجراء التحقيق من قبل اللجنة

عملية التحقيق، فإذا ما شابه عيب عدم الإختصاص أو بمعنى آخر إذا ما صدر القرار من قبل جهة غير مختصة قانوناً أو لاتملك هذه الصلاحية ، فإنه يشكل عيباً للإختصاص من القرار الإدارى وبالتالي يترتب عليه بطلان القرار الصادر بشأن الإجراءات المتخذة ، وذلك لأن مسألة الأختصاص من النظام العام وبالتالي لايجوز الإتفاق على ما يخالفها لان مابنى على باطل فهو باطل . وقد حدد قانون إنضباط موظفي الدولة الجهات التي تملك حق إحالة الموظف إلى التحقيق الإداري وتشكيل اللجان التحقيقية وذلك في المادتين (١٠/١) أولاً من القانون بكل من :

- ١ - الوزير المختص .
- ٢ - وكيل الوزير أو المحافظ والمدير العام وذلك في حدود الدوائر التابعة لها .
- ٣ - رئيس الدوائر الغير مرتبطة بالوزارة (هيئة النزاهة ، هيئة الرقابة).
- ٤ - أي موظف آخر يخوله الوزير المختص بهذه الصلاحية .

ثانياً / الآثار الناجمة عن إحالة الموظف :
يترتب على القرار الصادر بإحالة الموظف إلى التحقيق وفرض العقوبة بحقه جملة من الآثار وهي :

- ١ - إذا كانت الجهة التي أصدرت القرار بإحالة الموظف إلى التحقيق لا تملك مثل هذه الصلاحية فإنه يترتب على هذا القرار البطلان إذا ما طعن به الموظف وسلك الطريق القانونى بالطعن، إلا إنه لايجوز

الفئات التي إستثنائها قانون إنضباط موظفي الدولة من أحكامه وقد ورد هذا الشرط في نص المادة (٢) من القانون المذكور ، وهذه الفئات هم :

- أ-منتسبو القوات المسلحة .
- ب-منتسبو قوى الأمن الداخلي .
- ج- منتسبو جهاز المخابرات .
- د- القضاة وذلك بموجب المادة (١٦/٥٧) من قانون السلطة القضائية في الإقليم رقم (٢٣ لسنة ٢٠٠٧) حيث يتم التحقيق معهم من قبل لجنة شؤون القضاة .

هـ - أعضاء الإدعاء العام وذلك بموجب المادة ٥٨/أولاً و ٦٢ / أولاً من قانون الإدعاء العام رقم ١٥٩ لسنة ١٩٧٩ حيث يتم إجراء التحقيق مع عضو الإدعاء العام من خلال لجنة شؤون الإدعاء العام وفق القانون .
٦- يُشترط إتباع وتنفيذ القواعد العامة الواردة في القوانين الإجرائية النافذة ، كقانون المرافعات وقانون أصول المحاكمات الجزائية وقانون الإثبات بشأن الواقعة موضوع التحقيق الإدارى والرجوع إليها في كل أمر لم يرد في قانون الإنضباط .

الفرع الثاني / السلطة المختصة بإحالة الموظف إلى التحقيق والنتائج المترتبة على ذلك

أولاً السلطة المختصة بإحالة الموظف إلى التحقيق:

تشكل موضوع الجهة المختصة بإحالة الموظف إلى التحقيق وتشكيل اللجنة التحقيقية لهذا الغرض، نقطة بداية التحقيق الإداري والأساس القانوني لبدء

الوسيلة التي يمكن للإدارة من خلالها التحقيق من صحة وجود المخالفة الصادرة من الموظف من عدمه ، ويتم الوصول إلى هذه النتيجة عادةً من قبل اللجنة التحقيقية المشكلة لهذا الغرض ووفق التفصيل الذي أوردناه سابقاً ، إلا أن ولمقتضيات المصلحة العامة أجاز القانون للإدارة سلوك طريق قانوني آخر لمعاقبة الموظف المخل بالتزاماته الإدارية غلا وهو طريق إستجواب الموظف مباشرة من قبل رئيسه الإداري الأعلى دون إحالته إلى التحقيق

واللجنة التحقيقية، وقد جاء هذا الإستثناء في نص المادة ١٠ / رابعاً من قانون إنضباط موظفي الدولة رقم ١٤ السنة ١٩٩١ والتي تنص على أنه (للوزير أوريثيس الدائرة بعد إستجواب الموظف المخالف أن يفرض مباشرة أياً من العقوبات المنصوص عليها في الفقرات (أولاً وثانياً وثالثاً) من المادة الثامنة وهي لفت النظر والإنذار وقطع الراتب).

المبحث الثاني التنظيم الأصولي للإضبارة التحقيقية :

تُشكل تنظيم الإضبارة التحقيقية أمراً في غاية الأهمية ، حيث تُعد وثيقة مهمة ودليل مهم بيد رئيس وأعضاء اللجنة ، حيث يلجأون إليها في كل مرة يقومون فيها بإجراء إداري وقانوني مهم كتدوين أقوال ذوي العلاقة وتدوين محاضر التحقيق وماقرروه في الجلسات من قرارات وأوامر ، ولذلك يجب تنظيمها بشكل اصولي وبالشكل التالي **المطلب الاول / محتويات الإضبارة**

الطعن بقرار الإحالة وتشكيل اللجنة بصورة منفردة لأن هذا القرار يعد قراراً إدارياً إعدادياً وتمهيدياً ، وبالتالي لايجوز الطعن به إلا مع القرار الصادر بفرض العقوبة .
٢- لايمس القرار الصادر بإحالة الموظف على التحقيق من حقوقه المادية والمعنوية خلال فترة الإحالة عدا حالة سحب يد الموظف ودفع أنصاف رواتبه ، لان الإحالة على التحقيق لا يعنى إنه أرتكب المخالفة فعلاً .

٣- يستحق الموظف كامل حقوقه وإمتيازاته المالية والوظيفية من حيث العلاوة والترقية والترفع ، إلا أن هذه الحقوق تبقى مُعلقة لحين صدور قرار حاسم في التحقيق .

٤- يحق للإدارة ممارسة بعض الإجراءات والتدابير الوقائية بحق الموظف أثناء إحالته للتحقيق ، كإبعاده عن عمل الذي كان يشغله قبل التحقيق خصوصاً إذا كان عمله له تأثير على سير أعمال الإدارة .

هـ - تحق للجهة التي أصدرت القرار بإجراء التحقيق الإداري وتشكيل اللجنة التحقيقية وإصدار قراراتها الفاصلة بشأن التوصيات المقدمة إليها من قبل اللجنة المشكلة من قبلها إما بتصديق التوصيات أو تعديلها أو عدم الأخذ بها .

ثالثاً / الإستثناء على إنزال العقوبة الإدارية بحق الموظف دون تشكيل اللجنة التحقيقية :

يُشكل التحقيق الإداري مع الموظف الأصل العام المقرّر في القانون الإداري بإعتبارها

التحقيقية :

لأجل تنظيم عمل اللجنة التحقيقية يتوجب تنظيم الإضبارة التحقيقية الخاصة بالموظف المُحال إلى التحقيق ويجب أن تحتوي الإضبارة على مجموعة من الأشياء الرئيسية :-

الفرع الاول / الأمر الإداري الخاص بتشكيل اللجنة التحقيقية:

يتم البدء بكتابة محضر التحقيق في اليوم الأول من البدء بالتحقيق الأصولي ويجب أن يحتوي هذا المحضر على تدوين رقم وتاريخ الأمر والجهة التي أصدرته وبيان ملخص التحقيق المزمع إجراؤه وبحضور عضو الإدعاء العام المنسب أو المعين ويجب أن يحتوي المحضر على جميع القرارات الصادرة التي تم إتخاذها من إجراءات تبليغ الأطراف تحريرياً وتحديد اليوم الذي يتم فيه تأجيل التحقيق وسبب التأجيل.

وخلاصة الأمر أن ما يتم إجراؤه في المرافعات المدنية والمحاكمات الجزائية يتم تطبيقه على التحقيق الإداري في هذا الصدد ، ويُفضل أن يتم تعيين سكرتير للجنة لكي يتولى هذه المهمة .

الفرع الثاني / تدوين أقوال ذوي العلاقة:

يتوجب أن يكون الأصول المتبعة في التحقيق الجنائي أو القضائي من حيث تدوين أقوال ذوي العلاقة ، هي نفس الأصول الواجب إتباعها في التحقيق الإداري مع الموظف أمام اللجنة التحقيقية المُشكلة لهذا الغرض ، حيث يجب أن يتم إبتداءً تدوين أقوال

وإفادة المشتكي أو المخبر ثم إفادات شهود الأثبات وكذلك من يطلب المشتكي تدوين أقواله كشاهد في الإثبات وكذلك شهادة كل من يتقدم طوعياً للإدلاء بالشهادة للأثبات ، وينبغي في هذا الصدد تدوين أقوال إسم المشتكي أو المخبر أو الشاهد ومحل إقامتهم ومهنتهم وفيما يتعلق بالشهادة ينبغي بيان مدى علاقته بأطراف التحقيق، وينبغي تحليف الشاهد والمشتكي المخبر اليمين قبل تدوين أقواله أمام اللجنة ، فعلى الرغم من عدم إشارة قانون إنضباط موظفي الدولة إلى موضوع حلف اليمين إلا أنه لا يوجد مانع قانوني في ذلك، كما أنه يحقق العدالة ويشعر الأطراف بالطمأنينة لأن الشخص يحتكم إلى ضميره بعد حلف اليمين ، هذا من جهة، ومن جهة أخرى فإنه إذا ما وجد أي نقص في التشريع أي في قانون إنضباط موظفي الدولة ، فإنه لا مانع من الرجوع إلى القوانين الإجرائية الأخرى ، كقانون المرافعات المدنية وقانون أصول المحاكمات الجزائية طالما لا يتعارض مع نص في القانون.

الفرع الثالث / وسائل اللجنة التحقيقية في البحث عن الأدلة:

مما لاشك فيه إنه لأجل وصول اللجنة التحقيقية إلى معرفة حقيقة التهمة الموجهة إلى الموظف ، فإنه لا بد من البحث عن الأدلة المطروحة ، ولأجل ذلك فإن هنالك وسائل عدة مطروحة في هذا الصدد منها:

١ - الإستعانة أو الإستناد على المستندات الرسمية:

٦- الشهادة / إدلاء الشخص بالمعلومات التي لديه عن المخالفة التي أدركها بإحدى حواسه.

وتوجد نوعان من الشهادة ، أولها شهادة الإثبات والآخر شهادة النفي.

المطلب الثاني / نتائج عمل اللجنة التحقيقية :

بعد إكمال إجراءات التحقيق الإداري مع الموظف الموجه إليه تهمة إرتكابه مخالفة إنضباطية أو جزائية ، وبعد إكمال كافة الإجراءات القانونية بصدد الواقعة وتدوين أقوال كافة ذوي العلاقة وجمع الأدلة والأسانيد الخاصة بالموضوع تتوصل اللجنة إلى إستنتاج معين والتي لاتخرج عن أحد الإستنتاجات التالية التي سوف نتناولها ضمن الفرع الأول من هذا الطلب والتي تأتي على شكل توصية مرفوعة إلى الرئيس الإداري الأعلى الذي قام بتشكيل اللجنة التحقيقية وفتح التحقيق الإداري بحق الموظف المخالف ثم سوف نوضح أثر الحكم الجنائي الذي يصدر بحق الموظف من المحكمة المختصة بعد إحالته على المحكمة بتوصية اللجنة ومصادقة الرئيس الأعلى ، على التحقيق الإداري.

الفرع الاول / نتيجة التحقيق والتوصيات الصادرة بشأنه :

١/ التوصية بغلق التحقيق وعدم مسائلة الموظف لا إدارياً ولا جزائياً بعد إجراء التحقيق الإداري مع الموظف وبعد تدوين

يعرف المستند الرسمي بأنه السند الذي يثبت فيه موظف عام أو شخص مكلف بخدمة عامة طبقاً للأوضاع القانونية وفي حدود إختصاصه ما تمّ على يديه أو ما أدلى به ذوو الشأن في حضوره ، وتُعدّ حجة على الناس كافة بما تضمنه من معلومات و بيانات مالم يُطعن فيه بالتزوير.

٢ - الخبرة: تقدير مادي أو ذهني بيدها أصحاب الخبرة أو الإختصاص في مسألة فنية أو علمية لا يمكن بمقدور اللجنة معرفتها سواءاً كان هذا التقدير متعلقاً بشخص الموظف أو محل المخالفة أو المواد المستعملة في ارتكابها أو آثارها.

٣- الكشف أو المعاينة: تُعدّ من الأدلة المعتبرة قانونياً ، خصوصاً في القضايا التي تترك وراءها أثراً مادياً ، حيث يتم بموجبه تحديد حجم الضرر وإثبات وقوع المخالفة وتحديد نوعها و كيفية وقوعها ، ويجوز إجراء المعاينة بالإستعانة بالخبراء والمختصين.

٤ - القرائن: إستنباط القاضي أو المشرّع واقعة معينة مجهولة من واقعة معلومة ، وهذا الإستنباط يتم بكافة طرق الإثبات وهي تنقسم إلى:-

أ- قرائن قاطعة - مثالها القبض على الموظف المخالف وبحوزته المعلومات المحظورة إخراجها أو سرقة المعدات الخاصة بالدائرة.

ب- قرائن شبيهة - سوابق المتهم كان يدعي الموظف سرقة السيارة منه ، وثبت بأن نفس الموظف سبق وأن أدعى سرقة سيارة أخرى.

هـ - التفتيش

قانون العقوبات العراقي رقم ١١ لسنة ١٩٦٩ المعدل ، أو أي قانون عقابي آخر. ويتوقف نتيجة العقوبة الإدارية النهائية على نتيجة التحقيق الجنائي والحكم الصادر من المحكمة المختصة ، والتي سوف نقوم ببيانها لاحقاً في الفرع الثاني ضمن هذا الطلب.

الفرع الثاني: أثر الحكم الجنائي على التحقيق الإداري:

عند إحالة الموظف على المحكمة المختصة لإجراء التحقيق القضائي والجنائي بحقه عن الفعل أو التهمة الموجهة إليه ، باعتبار أن التهمة في حالة ثبوتها تشكل جريمة مُعاقَب عليها قانوناً ، فإن الحكم الصادر من

المحكمة سوف ينعكس سلباً أو إيجاباً على القرار الإداري الذي سوف تصدره دائرته بحقه ، باعتبار أن هنالك

إستقلال بين كلا المسؤولين الإداري والجنائي، عليه سوف نتناول في هذا الفرع بيان أثر الحكم الجنائي على نتيجة التحقيق الإداري والقرار الإداري الصادر بشأنه، وذلك على شكل فقرات كالآتي :-

أولاً: أثر الحكم الجنائي الصادر بإدانة الموظف المتهم:

عند إحالة الموظف المخالف إلى المحكمة من قبل الرئيس الإداري الأعلى بتوصية من اللجنة التحقيقية المشكلة بأمره ، فإذا ما تم إجراء التحقيق الأصولي معه وأحيل على المحكمة المختصة ، ومن ثمّ أدين بموجبه بإحدى العقوبات الواردة في قانون العقوبات

أقوال ذوي العلاقة والإطلاع على كل ماله علاقة بالمخالفة الموجهة إلى الموظف ، فإذا ثبت للجنة أن الموظف لم يرتكب المخالفة الإدارية أو أي عمل يدخل ضمن نطاق المخالفات التأديبية أو أي عمل يشكل جريمة ، ففي هذه الحالة تقوم اللجنة بكتابة توصياتها إلى الرئيس الأعلى بغلق التحقيق بحق الموظف و حفظ الإضبارة وعدم مسائلته ، وبعد مصادقة الرئيس يتم غلق التحقيق ويحفظ الإضبارة .

٢ التوصية بإنزال إحدى العقوبات الإدارية والإنضباطية الواردة في قانون إنضباط موظفي الدولة بحق الموظف:

في هذه الحالة وعند ثبوت قيام الموظف المحال إلى التحقيق الإداري إرتكابه لفعل يُشكّل مخالفة إدارية وإخلال بالواجبات القانونية المفروضة على عاتقه تقوم اللجنة بكتابة توصياتها إلى الرئيس الإداري الأعلى بإنزال إحدى العقوبات الإنضباطية الواردة بحق الموظف المخالف حسب نوع المخالفة ومقدار جسامتها وهذه العقوبات أوردتها المشرع العراقي في المادة الثانية من قانون إنضباط موظفي الدولة والقطاع الإشتراكي رقم (٤) لسنة (١٩٩١) المعدل ، وحتماً أن لكل عقوبة أثارها .

٣- التوصية بإحالة الموظف إلى المحاكم المختصة :

وتتم هذه التوصية عند ثبوت قيام الموظف المخالف بإتيانه بمخالفة تأديبية تشكل في نفس الوقت جريمة معاقب عليها حسب

حصراً في المادة (٨٠/ثانياً في قانون الإنضباط) وتتمثل هذه الحالات بما يلي:

أ / إذا ثبت ارتكاب الموظف لفعل خطير يترتب على بقاءه في الوظيفة إضراراً بمصالح الدولة.

ب / إذا حكم عليه عن جنائية ناشئة عن الوظيفة أو ارتكبا بصفته الرسمية ، كجريمة (الإختلاس والرشوة والتزوير) .

ج / إذا عوقب بالفصل ثم أعيد توظيفه فأرتكب فعلاً آخراً يستوجب الفصل مرة أخرى.

ومن الجدير بالذكر بأنه قد يترتب على الحكم الصادر بإدانة الموظف فصله من الوظيفة وفي هذه الحالة

نكون أمام فرضيتين :-

الأول / عندما يكون فصل الموظف كعقوبة تبعية للحكم الجزائي ، وليس كعقوبة إنضباطية مستقلة ، ففي هذه

الحالة يُعدُّ القرار الإداري الصادر بالفصل قراراً كاشفاً وليس منشئاً.

الثاني / عندما يُدان الموظف بجريمة غير مُخلّة بالشرف أو الحكم عليه بالحبس لمدة تقل عن ٣ أشهر، ففي

هذه الحالة تملك الإدارة السلطة التقديرية لفرض العقوبات الإدارية بحقه وفرض العقوبات الإدارية حسب

جسامه الجريمة التي أدين بها ، ويكون قرارها في هذا الصدد منشئاً وليس كاشفاً .

ثانياً / أثر الحكم الصادر بالإدانة مع وقف

أو إحدى القوانين العقابية الأخرى ، فإن الحكم الصادر بالإدانة يقد الحجة فيما يتعلق بتعيين الواقعة المكونة للجريمة ومدى نسبة هذا الفعل إلى مرتكب الجريمة والتكييف القانوني لها ، وهذا ما أشار إليه قانون أصول المحاكمات الجزائية في المادة (٢٢٧) منه ، و بناءً على ذلك فإن الإدارة لا يمكن لها أن تنكر الوجود المادي للفعل المكوّن للجريمة أو ركنها المادي بل يجب أن تلتزم بها منعاً لحدوث التناقض ومخالفة كلا الحكمين لبعضهما البعض.

ويتربى على الحكم الصادر بإدانة الموظف ، نتائج قانونية ينعكس على القرار الاداري ،

وعلى الشكل التالي :

١ / فصل الموظف ويكون بتنحية الموظف عن الوظيفة بمدة محددة في قرار الفصل وتكون غالباً محددة بمدة

بقاء الموظف في السجن أو الحبس عن جريمة غير مخلة بالشرف ، وذلك إعتباراً من تاريخ صدور الحكم عليه ويمكن إعادته إلى الوظيفة بعد قضائه المدة إذا ما توافرت فيه شروط التعيين.

٢ / عزل الموظف: ويكون بتنحية الموظف عن الوظيفة بشكل نهائي وفي هذه الحالة لايجوز إعادة توظيفه في دوائر الدولة والقطاع الإشتراكي وذلك في حالة إدانته عن جنائية ناشئة عن الوظيفة أو ارتكبا بهذه الصفة ، وقرار العزل داخل ضمن صلاحية الوزير المختص أو الجهة الغير مرتبطة بالوزارة.

وتفرض هذه العقوبة في حالات مُحددة

تنفيذ الحكم:

أجازت المادة (١٤٤) من قانون العقوبات العراقي رقم (١١ السنة ١٩٦٩) المعدل للمحكمة عند الحكم بجناية أو جنحة بالحبس مدة لا تزيد عن سنة أن تأمر بإيقاف تنفيذ العقوبة بحق المدان بشروط معينة ، وعلى الرغم من عدم تطرق قانون الإنضباط إلى هذه الحالة من حيث أثر حجته على القرار الإداري إلا أن قضاء مجلس الإنضباط العام قد إستقر على أن هذا القرار يعد مانعاً من إنهاء العلاقة الوظيفية للموظف المحكوم عليه بالعزل أو الفصل.

ثالثاً: أثر الحكم الجنائي الصادر بشمول فعل الموظف المتهم بقانون العفو العام أو الخاص:

إن الأثر المهم لقانون العفو هو محو الجريمة وإزالة الصفة الجرمية عن فعل المتهم و إعتبارها كأنه لم

يكن ، و الأصل هو عدم شمول العفو العام للمخالفات الإدارية أو الإنضباطية ، إلا إذا نص في القانون على

خلاف ذلك فحينئذ يمتد حكمه ليشمل هذه المخالفات أيضاً ، أما إذا كانت العقوبات الإنضباطية قد جاءت

بصورة تابعة للعقوبة الجزائية وجاءت كاشفة لها وليس مُنشئة لها ، فأن قانون العفو يجب أن يمحو كل أثر

للجريمة بما فيها هذه العقوبات الإدارية وبالنسبة لمدى تأثير حكم قانون العفو

العام على عقوبتي الفصل والعزل ، فيجب هنا التفرقة بين حالتين ، أولهما، إذا ورد نص في القانون بشمول أثره لهذه العقوبات فحينئذ يُطبق النص ، وبالتالي تصبح العقوبة شاملة، وبالتالي يُعاد الموظف على ممارسة وظيفته ، أما في حالة عدم تطرقه إلى ذلك فأنذاك يجب التفرقة بين حالتين: أولها: إذا كانت العقوبة الإدارية فُرضت على الموظف العام كأثر تبعية للجريمة أو العقوبة الجزائية، فحينئذ يُطال أثر قانون العفو هذه العقوبات ايضاً ، وثانيهما: إذا جاءت العقوبة بصورة مستقلة وليس تابعة للعقوبة الجزائية فان قانون العفو لا يشمل مالم ينص على خلاف ذلك.

ومثالها عقوبة الفصل المفروضة إستناداً لأحكام المادة ٨/ سابعاً/ ب من قانون الإنضباط تكون مشموله تلقائياً بقانون العفو بإعتبارها فرضت كأثر تبعية للعقوبة ، في حين عقوبة الفصل الصادر وفق المادة ٨/ سابعاً/ أ غير مشموله بقانون العفو إلا إذا تضمن القانون نصاً بشموله، بإعتبار أن عقوبة الفصل صدر بصورة مستقلة وليست تبعية.

أما بالنسبة لأثر قانون العفو الخاص، وبالرجوع إلى أحكام المادة ٥٤/١ من قانون العقوبات العراقي رقم ١١١ لسنة ١٩٦٩ المعدل ، التي تنص على سقوط العقوبة المحكوم بها نهائياً ، فإنه تعبير ينصرف أثره إلى العقوبة الجزائية الصادرة بموجب حكم جزائي بات من المحكمة المختصة ولا يشمل العقوبات الإنضباطية بموجب قانون

أما الحكم الصادر بالإفراج عن المتهم لعدم كفاية الأدلة فلا يمنع من مساءلة الموظف إنضباطياً ، لأن الحكم لم يستند إلى عدم صحة الوقائع أو عدم حصول الجريمة فرفع الشبهة هنا قد جاء بشكل مؤقت لأن الموظف قد وضع نفسه موضع الشك وبذلك يكون قد خالف أحكام المادة ٨/٤ من قانون الإنضباط ، وقد أشارت المادة ٢٣ من القانون إلى أن براءة الموظف أو الإفراج عنه لا تحول دون فرض العقوبة الإدارية بحقه.

الهوامش :

(١) لاحظ قرار هيئة إنضباط موظفي الاقليم المرقم (٢٦ / إنضباط / ٢٠١١) في (٥/١٠/٢٠١١) قرارها المرقم (١ / انضباط / ٢٠٠٩) في (١١/٤/٢٠١١) حيث ألغت العقوبة لأن اللجنة تشكلت من سبعة أشخاص .

(٢) لاحظ نص المادة ١٠ /ثانياً/ من قانون إنضباط موظفي الدولة والقطاع الاشتراكي رقم (١٤ / السنة (١٩٩١) المعدل التي تنص على أنع تتولى اللجنة التحقيقية التحقيق تحريراً مع الموظف المخالف المحال عليها ولها في سبيل أداء مهمتها سماع وتدوين أقوال الموظف والشهود .

(٣) لاحظ قرار هيئة انضباط موظفي الإقليم رقم (١٠ / انضباط / ٢٠٠٩) في (١٧/٤/٢٠١١) غير منشور .

(٤) لاحظ نص المادة (١٢) من قانون الادعاء العام رقم (١٥٩) لسنة (١٩٧٩) المعدل التي تنص على أنه

الإنضباط ، وبالتالي فإن أثره لا يمتد إلى هذه العقوبات مالم يورد نص خاص في قانون العفو على خلاف ذلك.

رابعاً أثر الحكم الجنائي الصادر ببراءة الموظف المتهم من التهمة المُسندة إليه: أو الإفراج عنه لعدم كفاية الأدلة.

أن الأصل هو عدم وجود تلازم بين المسؤوليتين الجزائية والإنضباطية ، إلا إنه بالنسبة لمدى حجية الحكم الجنائي الصادر ببراءة المتهم من التهمة المُسندة إليه فأن له حجية بالنسبة لصدور القرار ببراءة المتهم لعدم ثبوت قيام المتهم بالتهمة المنسوبة إليه ، وبالتالي فإن هذا الحكم يُقَيّد السلطة الإنضباطية لأنها لا تملك حق مناقشة هذه الوقائع بل إنها تقد حجة عليها.

أما إذا كان سبب الحكم الجنائي الصادر ببراءة المتهم هو عدم وقوع فعل المتهم تحت طائلة نصوص قانون العقوبات أو أي قانون عقابي آخر فلا تكون له حجية أمام السلطة الإنضباطية ، وذلك لعدم تطبيق قاعدة شرعية الجرائم والعقوبات في مجال المخالفات الإنضباطية ، فقد لا تكون التهمة الموجهة إلى الموظف في نظر القوانين العقابية جريمة ، في حين يشكل مخالفة إنضباطية ، يتوجب إنزال عقوبة إنضباطية بحقه .

ومثالها / عدم إثبات كون العطية أو الهدية التي إستلمها رشوة بل كان مجرد قرض أو هدية من الماقل الذي يعمل مع دائرة الموظف المتهم.

(أولا / على الادعاء العام الحضور امام محاكم العمل ولجنة شؤون القضاة ولجنة شؤون الادعاء العام ومجلس الانضباط العام ولجنة الانضباط والكمارك ولجان التدقيق في الضريبة وأية هيئة أو لجنة او مجلس ذي طابع جزائي) .

(٥) لاحظ الفقرة الثانية من نفس المادة من نفس القانون ، التي تنص على تفقد أنه جلسات الجبهات المشار اليها في الفقرة اولاً صحة انعقادها بغياب عضو الادعاء العام المعين او المنسب امامها بسبب عدم دعوته للحضور .

(٥) لاحظ المادة ٢١ / أولاً من قانون الاثبات رقم ١٠٧ لسنة ١٩٧٩ المعدل.

هه والنامهى كيتب

تغيير الجنس في قانون إقليم كوردستان-العراق والقانون المُقارن

(دراسة تحليلية معززة بالقرارات التمييزية لمحكمة تمييز إقليم كوردستان – العراق)

القاضي | كامران رسول سعيد

هنالك دول أجازت تغيير الجنس بصراحة وفق ضوابط معينة ومحددة، وهنالك دول حظرت هذا التغيير، أي لايسمح بعملية "تغيير الجنس"، أما بالنسبة لإقليم كوردستان لم يصدر أي قانون مختص ومعين لتنظيم عملية "تغيير الجنس" بشكل واضح وصريح، ولأهمية هذا الموضوع في الدول المعنية وفي إقليم كوردستان قمنا بتناول هذا الموضوع من خلال تقسيمه الى مطلبين، كالآتي:-

المطلب الاول

تغيير الجنس في القوانين المقارنة

هنالك دول أجنبية أجازت تغيير الجنس وفق شروط معينة وهنالك دول أجنبية أخرى منعت عملية "تغيير الجنس"، كما موضح أدناه:

أولاً: البلاد التي أجازت "تغيير الجنس":

-القانون السويدي الخاص أجاز صراحة تغيير الجنس والصادر عام ١٩٧٢م، وهو من القوانين التي بين إجراءات تغيير الجنس وحدد شروطاً محددة يجب تلبيةها من أجل التعرف على الجراحة الشرعية، ومن ضمن هذه الشروط "أنا نفسي" الذي عرفته المادة (١) من هذا القانون، أشعر منذ شبابي بعدم الإنتماء للجنس المسجل في الأوراق الرسمية والتصرف في هذا الشأن لفترة طويلة، إذا كان لديه الشعور أو الرغبة في الجنس الآخر وإنه قد يلعب

أعطى للقاضي سلطة منح الإذن المسبق بالعلاج وتغيير الحالة المدنية، وهو ما يمثل سبباً مباشراً للطلاق وفسخ الزواج، وكان ذلك في بداية صدور ذلك القانون، أما في عام ١٩٨٧ فقد تم تعديل هذا القانون وجاء في التعديل في حالة تغيير الجنس فقط فأن إجراء الطلاق ليس ضرورياً، ومن هنا نستنتج أن المشرع الإيطالي طلب ترخيص مسبق بقرار من المحكمة أو القاضي.

- القانون الهولندي: فقد أجاز المشرع الهولندي عمليات تغيير الجنس بموجب القانون الصادر عام ١٩٨٥م لكافة الأفراد سواء للمواطنين الهولنديين المولودين في هذا البلد أو في الخارج، والمقيمين وغير المقيمين في هولندا، وكذلك للأجانب المقيمين في هولندا لفترة لا تقل عن السنة والحاصلين على رخصة للإقامة بشرط أن يكون طالب التغيير غير متزوج وغير قادر على الإنجاب، وأن يرفق طلبه بتقرير شامل من الخبراء يبين فيه إذا كان قد خضع أو لم يخضع لعملية جراحية لتغيير جنسه.

- عملية التغيير الجنسي مسموحة في إيران على عكس البلدان الإسلامية الأخرى، ويجوز إجرائها على الأشخاص اللذين تم قبولهم في المقابلات النفسية ويستخدم بعض الفقهاء ورجال القانون مصطلح "الخنثى النفسي" للمتغيرين جنسياً والذين لا تتوافق علامات جنسهم الجسدي مع ميولهم النفسية، ويطلق عليهم البعض "إصلاح الجنس" أو "إعادة تحديد الجنس" أو "العبور الجنسي". ووفق

هذا الدور جنسياً في المستقبل، سمح المشرع السويدي بالتعريف على إنه الجنس الآخر بشرط أن يكتمل جملة من الشروط وهي:

- ١- أن يكون سويدي الجنسية.
- ٢- أن يكون غير متزوج.
- ٣- أن يكون الطالب عمره (١٨) سنة لكي يعتد برضائه.
- ٤- أن يكون غير قادر على الإنجاب لأسباب أخرى أعتقماً.
- ٥- إذا كانت الرغبة أو الشعور بالإنتماء إلى الجنس الآخر مستمراً لفترة طويلة مع إمكانية لعب هذا الدور الجنسي في المستقبل.
- ٦- الفرد الذي يسعى إلى الخضوع لجراحة تغيير الجنس يقدم طلب للحصول على ترخيص خاص إلى هيئة إدارية أعلى إذا تم إستيفاء شروط تغيير الجنس (١).

- نص القانون الألماني بشأن تغيير الجنس الذي صدر في عام ١٩٨٠م، على أن الأفراد الذين يعانون من ضائقة كبيرة بسبب جنسهم المحدد ولديهم رغبة قوية في تغيير الجنس الآخر، يمكنهم القيام بذلك بعد إستيفاء شروط معينة، تشمل هذه الشروط عدم الزواج وعدم القدرة على الإنجاب وأن يكون المانياً أو أجنبياً له حق اللجوء أو الإقامة وأن يكون الطالب بالغ من العمر (٢٥ سنة) على الأقل.

- إيطاليا، في عام ١٩٨٢ أصدرت الحكومة الإيطالية قانوناً يتضمن سبعة مواد تتعلق بمسألة الطلاق وما يميز هذا القانون إنه

أو تدخل، وهذا يعني إنه يمكن للأشخاص طلب تغيير جنسهم (الجندر) في المستندات الرسمية، مثل رقم الضمان الاجتماعي الخاص بهم، ويستند هذا التغيير الى حق الشعب في إختيار حكومته الذي يعد من اهم حقوق الانسان، حيث كان القانون قبل التعديل يشترط عدة شروط لتغيير الجنس هي: تشخيص إصابة الشخص بأضطراب الهوية الجنسية، وقد سارت الذرويج على نهج الدانمارك، حيث تم تعديل قانون النوع الاجتماعي عام ٢٠١٦ وتبنت الحق في تعديل النوع الاجتماعي القانوني بناء على حق الشخص في تعريف نفسه.(٢)

ثانياً: البلاد الذي منعت "تغيير الجنس":
الدولة الفرنسية: لا يمكن القول إن دولة مثل فرنسا منعت تغيير الجنس، لأنه لا يوجد تشريع خاص بهذا الشأن، وانما هي اجتهادات فقهيه لتطبيق بعض مواد قانون العقوبات على الاطباء الذين قاموا بأجراء هذه العمليات. وهناك تطبيقات خاصة لمحكمة النقض الفرنسية منعت فيها فعل تغيير الجنس، ولكن بموجب قرار المحكمة الاوروبية لحقوق الانسان بتاريخ ٢٥ / اذار / ١٩٩٢ م والذي ادانت بموجبه فرنسا نتيجة رفض طلبات تغيير الجنس، والذي اعتبرته انتهاكا لحق الحياة الخاصة للشخص، ومن بعد هذا التاريخ قامت بقبول هذه طلبات لتغيير جنس الشخص.(٣)
الأرجنتين: إن المحاكم الأرجنتينية في سنة

دستور إيران يسمح بتغيير الجنس ووفق المادة (٩٣٩) من القانون المدني الايراني، وان الشخص ثنائي الجنس يخضع لقواعد الجنس الذي تتغلب فيه الاعراض، وفي قانون حماية الاسرة الايرانية الذي تمت الموافقة عليه عام ٢٠١٢ في الفصل الاول، المادة (١٨ / فقرة ٤) تم التاكيد على ان الشخص يجب ان يذهب الى محكمة الاسرة لتقديم طلب تحويل الجنس، وذلك ليسافر حينها (فريدون) إلى تايلند لإجراء العملية وتكفلت الدولة بنصف مصاريفها، وليصبح (فريدون) أول متغير جنسي في ايران، وتكون فتوى خميني التي أشرنا إليها سابقاً طوقاً لنجاة العالقين جنسياً، وهو ما تكرر بفتوى جديدة للمرشد الحالي علي خامنئي مصدقا على الفتوى الاولى بالتحويل الجنسي.
- القانون التركي: تعد تركيا من آخر دول المجلس الاوروبي التي أصدرت قانوناً في عام ١٩٨٨ بهذا الصدد، أي "تغيير الجنس"، وبموجب القانون المدني التركي رقم (٤٧٢١) في ٢٢/١١/٢٠٠١، يسمح بتغيير الجنس ولكن بموجب مجموعة شروط وكالاتي:-
١- أن يكون الطالب عمره (١٨ سنة).
٢- أن يكون غير متزوج.
٣- أن يكون غير قادر للإنجاب نهائياً.
٤- أن يكون تغيير الجنس ضروري من أجل صحته النفسية.
-الدانمارك أجاز الدانمارك هذه العملية بموجب القانون الصادر عام ١٩٣٥م وعدل هذا القانون عام ٢٠١٤، بأنه يسمح للأفراد بتغيير جنسهم القانوني دون أي فحص طبي

الاياملو في الخلاص لقوله تعالى: [وَلَا ضَلَلَنَّهُمْ
وَلَا مَنِيَنَّهُمْ وَلَا مُرْتَنَّهُمْ فَلْيَبْتَكَنْ أَذَانَ
الْأَنْعَامِ وَلَا مُرْتَنَّهُمْ فَلْيَغَيِّرَنَّ خَلْقَ اللَّهِ
وَمَنْ يَتَّخِذِ الشَّيْطَانَ وَلِيًّا مِّنْ دُونِ اللَّهِ
فَقَدْ خَسِرَ خُسْرَانًا مُّبِينًا] - سورة النساء
(- اية ١١٩). ونصت المادة (٥) منه (يحضر
على الطبيب الاتي ... ٩ - اجراء عمليات تغيير
الجنس)، بالاضافة الى ذلك نصت المادة ٣١
من نفس القانون على انه (يعاقب بالسجن
مدة لا تقل عن ثلاث سنوات ولا تزيد عن عشر
سنوات كل من يخالف حكم المادة (٥) بند ٩)
من هذا المرسوم بالقانون.

وفي الاردن: صدر قانون رقم ٢٥ لسنة ٢٠١٨
م وهو قانون المسؤولية الطبية الصحية،
حيث عرفت المادة الثانية منه تغيير الجنس
بأنه (تغيير جنس الشخص الذي يكون انتماءه
الجنسي واضحاً ذكورة او انوثة وتتطابق
ملامح الجسدية الجنسية مع خصائصه
الفسولوجية والبايولوجية والجنسية، ولا
يوجد اشتباه في انتماءه الجنسي ذكراً او انثى،
كما يعني الانحراف في عملية تصحيح الجنس
بما يخالف الصفة الجنسية التي ترجع اليها
الفحوصات الطبية)، كما نصت المادة الثامنة
منه على (يحظر على مقدم الخدمة ما يلي ج -
اجراء عمليات تغيير الجنس)، ثم جاءت المادة
(٢٢) منه لتعاقب من يخالف احكام هذه
الفقرة من المادة الثامنة، وذلك بالنص على
انه يعاقب بالاشغال المؤقتة مدة لا تقل عن
ثلاث سنوات ولا تزيد عن عشر سنوات كل من
يخالف حكم فقرة - ح - من المادة الثامنة من

١٩٦٦م، أدان طبيب يدعي (ريكارد سان
مارتان) بالحبس لمدة (٣) ثلاث سنوات بتهمة
الضرب والجرح العمدى، لانه قام باجراء
عملية تغيير الجنس على شخص له شذوذ
جنسي يبلغ (١٢) سنة من العمر، و يتبين ان
الارجنتين هي من بين الدول لا يجيز عمليات
تغيير الجنس لسبب نفسي (٤).

- أما موقف قوانين الدول العربية بشكل عام
فنجد ان قوانين بعض البلاد نصت بصورة
صریحة على حظر أو رفض عمليات تغيير
الجنس، بل عاقبت الطبيب الذي يجري مثل
هكذا عمليات، كما يأتي في الإيضاح التالي:

فالمشروع في دولة الإمارات صدر القانون
رقم (٤) لسنة ٢٠١٦ م، بشأن المسؤولية
الطبية، حيث عرف المادة الاولى من تغيير
الجنس بانه (يمكن تغيير جنس الشخص اذا
كان الانتماء الجنسي واضحاً وكانت سماته
الجسدية تتطابق مع خصائصه الفسيولوجية
والبايولوجية والجنسية، ولا يوجد اشتباه
في انتماءه الجنسي ذكراً او انثى، كما يعني
الانحراف في عملية تصحيح الجنس بما يخالف
الصفة الجنسية التي اشارت اليها التحاليل
الطبية)، ولا يسمح للأفراد الذين يحاولون
تغيير جنسهم او جنسهم بالقيام بذلك، لان
هذا يعتبر تغييراً بخلق الله وبالتالي يعاقب
بموجب الشريعة الاسلامية، وهذا يؤدي ايضاً
الى العديد من العيوب الاخرى، بما في ذلك
فقدان الحقوق القانونية والاجتماعية، وجاء
الخبر بما يقوله الشيطان لاتباعه في اية تعالى،
وتشير هذه الاية الى الشيطان اذ يقول لأتباعه

هذا القانون.(٥)

بحسب مواضيع تغيير الجنس، ومن خلال تقسيم هذا الفرع نبين ونرد على الاسئلة التي طرحناها، وذلك كالآتي:-

- دولة العراق:

موقف القانون العراقي: لم ينظم المشرع العراقي قانوناً خاصاً لإباحة وتنظيم عمليات تغيير الجنس، بالنظر إلى الأحكام العامة من دستور العراق لسنة ٢٠٠٥، نجد ان المادة (٤٥) قد نصت على أن (لا يكون تقييد ممارسة اي من الحقوق والحريات الواردة في هذا الدستور او تحديدها الا بقانون او بناءً عليه، على ان لا يمس ذلك التحديد والتقييد جوهر الحق او الحرية)، وبالرجوع الى نصوص الدستور الفقرة الاولى من المادة (٣١) منه وبشكل خاص ما يتعلق بالحقوق والحريات التي كفلها للفرد، هي حق الفرد في الرعاية الصحية وان على الدولة ان تكفل الوسائل العلاجية لتحقيق ذلك، وعليه هل يمكن اعتبار عمليات تغيير الجنس كعمليات طبية؟ ومن الامور المتعلقة بالرعاية الصحية كحق مكفول للفرد وفقاً للدستور؟.

أصدرت وزارة الصحة العراقية تعليمات خاصة بكيفية التعامل مع حالات تصحيح الجنس التي تسمى أيضاً عمليات التثبيت أو التصحيح، وتكون هذه العمليات قانونية في العراق اذا تمت لسبب طبي وليس لأسباب جمالية فقط.

ففي عام ٢٠٠٢م، سمح العراق للناس بالخضوع لعملية جراحية لتغيير جنسهم، ولا يجوز إجراء عملية تغيير الجنس، أي أن عمليات تغيير او إصلاح شخص ما غير قانونية

المطلب الثاني

تغيير الجنس وفق القانون النافذ في اقليم

كوردستان(٦)

بموجب المادة(١) من دستور العراق تعتبر اقليم كوردستان حالياً جزء من أراضي جمهورية العراق، بالرغم من ان السلطة التشريعية في اقليم كوردستان لها الحق باصدار القوانين والتشريعات المتنوعة لتنظيم علاقات الفرد داخل الاقليم، وهذا يدفعنا للتحديث عن موقف العراق كدولة وموقف اقليم كوردستان ككيان سياسي داخل العراق، كل واحد منهما بشكل منفرد، وذلك حول موضوع بحثنا، وهو "تغيير الجنس".

لذلك وَجَب علينا ان نقسم هذا الفرع الى قسمين: في القسم الاول نبين موقف دولة العراق ككيان سياسي تجاه عملية تغيير الجنس، ونبحث من خلالها هل ان العراق من الدول الداعمة لتغيير الجنس، اي يسمح بذلك او بالعكس، والقسم الثاني نخصصها لاقليم كوردستان باعتبارها كيانا مستقلا من حيث السلطة التشريعية وله الحق في اصدار التشريع وبالتالي له الحق في تعديل القوانين الصادرة من السلطة الاتحادية "العراق"، ونسأل السؤال في اقليم كوردستان هل ان المشرع العراقي قام بأصدار قانون خاص بتغيير الجنس او لم يصدر قانونا بهذا الشأن؟، وهل هناك قانون معين طُبِقَ في اقليم كوردستان؟، وما هي المحكمة المختصة نوعيا

لإباحة وتنظيم عمليات تغيير الجنس أو منعه،
و حال إقليم كوردستان ك حال دولة العراق من
حيث سن التشريع في موضوع تغيير الجنس،
وان عمليات تغيير الجنس من الاعمال الطبية
البحثة من جهة ومن جهة اخرى من الامور
الحساسة شرعا، اي له طابعين طابع طبي
واخر شرعي، وهذا يعني هل ان الشرع يسمح
بذلك او بالعكس؟، وبيننا موقف الشريعة
الاسلامية بشكل من التفصيل وقمنا بتدوين
رأينا حول جوازها أو منعها.

واذا قدم طلب او دعوى "تغيير الجنس" الى
احدى المحاكم في اقليم كوردستان فعلى
القاضي ان يبت ويحسم النزاع، ولا يجوز
لاية محكمة في اقليم كوردستان ان تمتنع عن
الحكم بحجة غموض القانون او فقدان النص
او نقصه والا عد القاضي ممتنعا عن احقاق
الحق. (٨)

وكما ذكرنا سابقاً فإن المشرع الكوردستاني لم
يصدر اية قانون لحد الان بخصوص عملية
تغيير الجنس، وليس للقاضي ان يتراخي في
حسم الدعوى المنظورة من قبله بحجة عدم
وجود تشريع في هذا المجال، الا أن القانون
المدني رقم ٤٠ لسنة ١٩٥١ المعدل وضعت
الحل لها ونصت:

١- تسري النصوص التشريعية على جميع
المسائل التي تناولتها هذه النصوص في لفظها
او في فحواها.

٢- إذ لم يوجد نص تشريعي يمكن تطبيقه،
حكمت المحكمة بمقتضى العرف فاذا لم يوجد
فبمقتضى الشريعة الاسلامية الاكثر ملائمة
لنصوص هذا القانون دون التقييد بمذهب

في العراق، الا في الحالات التي يكون فيها ذلك
ضروريا من الناحية الطبية، واصدرت وزارة
الصحة العراقية تعليمات خاصة بكيفية
التعامل مع الحالات التي تتطلب تصحيح
النوع الاجتماعي، ويتضح من هذه التعاليم ان
العراق سمح بأجراء عمليات تغيير الجنس من
اجل تصحيح جنس شخص ما في العراق، ولا
يسمح بأجراء عملية تغيير الجنس.

وعلى الرغم من اصدار وزارة الصحة لهذه
التعليمات لتنظيم عمليات تصحيح الجنس
التي تكون من حيث الاساس لحالة (الخنثى)،
الا انها اجازت كذلك ضمن عمليات تصحيح
الجنس لحالة مرض اضطراب الهوية الجنسية
وهو ما يتعارض ما ذهب اليه الفقه الاسلامي
والتي يجب ان تكون كل التشريعات العادية
والفرعية والتعليمات غير مخالفة ومتعارضة
مع الشريعة الاسلامية على اعتبار ان الاسلام
دين الدولة الرسمي، ومن هذا التوضيح يرى
الباحث بان وزارة الصحة عملت ونظمت
موضوع تغيير الجنس باعتبارها السلطة
التشريعية، وتغيير الجنس من المواضيع
الحساسة من الناحية القانونية والشرعية
والطبية، ومن واجب السلطة التشريعية
التدخل في هذا الموضوع الحساس وعليها
تنظيمه وذلك بأصدار قانون او بتشريع قانون
خاص ومنسجم مع احكام الثوابت الدينية
لدين الاسلام، ولا يجوز سن قوانين داخلية
يتعارض مع دستور العراق. (٧)

- اقليم كوردستان:

لم ينظم المشرع الكوردستاني قانوناً خاصاً

التي حصلت في جسمه ليس الا بعض تغيرات ظاهرية ولم تغير الجهاز التناسلي للمدعي وليس بإمكان المدعي ان يحيض وان يولد لذا لا يعتبر جنسه متغيرا ولا يجوز اعتباره انثى حتى وان قام بقلع ألتة الذكورية واستبدله بعضو تناسلي للمرأة، وبما ان القانون العراقي لم يتطرق الى مسألة تغيير الجنس او التغيير في الجنس وفي حالة عدم وجود نص تشريعي يمكن تطبيقه تحكم المحكمة بمقتضى العرف واذا لم يوجد فبمقتضى مبادئ الشريعة الاسلامية الاكثر ملائمة لنصوص القانون العراقي (...) وبالاخير قامت المحكمة برد الدعوى المدعي.

وبعد صدور ذلك القرار لم يقتنع المدعي بالقرار المذكور، لذا بادر بتمييزها امام رئاسة محكمة الاستئناف بمنطقة السليمانية بصفتها التمييزية، وبتاريخ ٢ / ٩ / ٢٠٢٠ صدر قرار من المحكمة الاخيرة من قبل ثلاث قضاة وبالاكثرية على قرار محكمة البداة ونصت القرار التمييزي على:

(... كان على المحكمة ان تتعمق في تحقيقاتها وتسأل المدعية ووكيلتها عن حالتها قبل اجراء عملية تغيير جنسها في المملكة من ذكر الى انثى وكيف كانت حالتها سيما وانه الثابت في قيدها انها كانت ذكر وتزوج من المدعوة (...)) وانجبت منه طفلين ومن ثم طلقها وان تستفسر عن حالتها النفسية قبل وبعد الزواج لان الله خلق البشر من ذكر وانثى وهناك صنف آخر وهو الخنثى الذي يعاني من تشوهات في جهازه التناسلي أي أن جسده فيه الجهازين الذكري والانثوي ويتحدد جنسه بالجهاز الذي يدر منه

معين فاذا لم يوجد فبمقتضى قواعد العدالة. ٣- وتسترشد المحاكم في كل ذلك بالاحكام التي اقرها القضاء والفقه في العراق ثم في البلاد الاخرى التي تتقارب قوانينها مع القوانين العراقية.

وبناء على هذه المادة فتح المجال رحبا امام القاضي ليجد الحل الذي ينطبق و واقعة الدعوى ويصدر الحكم الذي يراه موافقا للقانون استنادا الى التسلسل الوارد في المادة المشار اليها اعلاه، كي لا يكون ممتنعا عن احقاق الحق. (٩)

واستناداً الى هذه المادة عرض موضوع الدعوى "تغيير الجنس" على محكمة البداة في السليمانية برقم الدعوى (٢٤٠٣ / ب / ٢٠١٩) واصدرت المحكمة المذكورة قرارها كتابيا بتاريخ ٢٠١٩/٢/٢٤ كالآتي: (... ثبت للمحكمة

ان المدعي كان رجلا متزوجا واب لطفلين واراد اللحاق بالجنس الاخر لوجود ميول انثوية لديه وميل سلوكه الى سلوك انثوي، لذا قام بعملية جراحية لاجراء التغيير في جنسه عن طريق قلع العضو التناسلي وتبديله بالعضو التناسلي للجنس المخالف واخذ الهرمونات لكي تظهر عليه علامات جنس الانثى، وان ما قام به المدعي هو تغيير في الجنس وليس تصحيح للجنس، لان المراد بتغيير الجنس تحول جنس كامل الى جنس اخر، بان يتبدل جنس الرجل بتمامه الى جنس المرأة بتمامها، والتغيير بهذا المعنى لم يثبت امكانه علميا بل من المستحيل لحد اليوم اجراء التغيير في الجنس بشكل كلي، اما ما قام به المدعي هو تغيير في الجنس وان الجنس الاصلي محفوظ في المدعي والتغييرات

عن مراجعتها الطبية النفسية والجسدية في الاقليم وفي الخارج وابرار التقارير الطبية ان امكن ومن هم الاطباء الذي راجعتم لهذا الغرض وادخالهم أشخاص ثالثة للايضاح منهم عن حالتها والسؤال منهم عن المدة التي تناولت العلاج وهل بالفعل كانت هرمونات الانوثة فيها مرتفعة لدرجة لا تستطيع ان تسيطر على نفسها ام لا وبعد ذلك تحيلها على لجنة طبية خاصة بالفحص الهرموني والسؤال منها عن هرموناتها الحالية هل الذكورية هي الغالبة ام الانثوية ومن ثم التأكد من جنسها الحالي فاذا اثبت انها انثى فتعامل معها كأنثى وتقوم بتثبيت ذلك في قرارها وتصدر الحكم وفق الادعاء لان ما قامت به المدعية لا يخالف قوله تعالى (ولامرئهم فليغيرن خلق الله ...) سورة النساء/ الاية ١١٩،

وذلك لان التحريم الوارد في هذه الاية هو تحريم شهواني اي اتباع النفس لسوء النفس وان المدعية عندما اجرت العملية كان عمرها قد تجاوز ٤٥ سنة مما ينفي عنها هذا الجانب اضعف الى ذلك ان المحكمة تطرقت الى مسائل هي في غنى عنها الا وهي التي وردت في التقرير الطبي المنوه اعلاه، الا وهي هل ان المدعية تحيض ام لا وهل انها تلد ام لا في الوقت الذي كان على المحكمة ان تتلافى هذه الجوانب لان حال المدعية التي لا تحيض هي حال الایسة او التي لا تحيض اصلا وعدتها ثلاثة اشهر كاملة اما كونها لا تلد فان حالها حال المصابة بالعقم وهذا لا يدخل ضمن تحقیقات هذه المحكمة وحيث ان المحكمة لم تلاحظ ما تقدم واصدرت حكمها قبل استكمال تحقیقاتها

البول فأذا كان يبول من الجهاز الذكري كان ذكراً والعكس صحيح وان الفقهاء المسلمين ناقشوا هذه الحالة بتفاصيل دقيقة الا انه هناك حالات اخرى وهي ان يكون الادمي ذكرا كاملا في صفاته الخارجية الا انه في داخل نفسه يحس انه انثى في تكوينه الداخلي الا انها تحس في داخلها انها رجل وان الفقهاء المسلمين في وقته لم يناقشوا هذه الحالة والسبب في ذلك انه هذه الحالات تحصل بسبب خلل هرموني في جسد طالب تغيير الجنس اي قد يكون طالب تغيير الجنس ذكر الصفات بالكامل الا ان الهرمونات الانثوية تسيطر عليه ويحس انه انثى ويتصرف تصرفاتهم وبالعكس بالنسبة للأنثى بسبب الخلل الهرموني الذكري الزائد في جسدها تتصرف كذكر وتميل في علاقاتها الى مجالسة الرجال بدلا من النساء وهذين الحالتين الاخيرتين يجب عرض المريض فيها على اطباء اخصائيين في الهرمونات لمحاولة علاجهم ان امكن،

اضافة الى عرضهم على اطباء نفسيين لمساعدتهم في اعادتهم الى واقعهم الحقيقي الذي هم فيه، اي اقناعه ان جسده ذكر فهو ذكر او انثى فهي انثى ويجب ان يقبل الواقع فأذا لم يستطيع الطب القيام بذلك وكان من شأن بقاءه بهذه الطيفية ان يعرض نفسه الى الهلاك كالانتحار او الانحراف الى هاوية سوء الخلق فان الشريعة الغراء لا تعارض على عملية التغيير لان الله كرم بني ادم وخاصة بعد ان عجز الاطباء عن قيام بما يلزم لا قناعه بقبول الوضع الذي هو فيه، لذا كان على المحكمة ان تقف على هذه النقاط وان تسال المدعية

المرأة بتمامها، والتغيير بهذه المعنى لم يثبت ان كانه علميا بل من المستحيل لحد اليوم اجراء التغيير في الجنس بشكل كلي، اما ما قام به المدعي هو تغيير في الجنس وان الجنس الاصلي محفوظ في المدعي والتغييرات التي حصلت في جسمه ليس الا بعض تغييرات ظاهرية ولم تغيير الجهاز التناسلي للمدعي وليس بإمكان المدعي ان يحض وان يلد لذا لا يعتبر جنسه متغير ولا يجوز اعتباره انثى حتى وان قام بقلع الته الذكورية واستبدله بعضو تناسلي للمرأة وبما ان القانون العراقي لم يتطرق الى مسألة تغيير الجنس او التغيير في الجنس وفي حالة عدم وجود نص تشريعي يمكن تطبيقه تحكم المحكمة بمقتضى العرف واذا لم يوجد بمقتضى مبادئ الشرعية الاسلامية الاكثر ملائمة لنصوص القانون العراقي،

وعند العودة الى احكام الشريعة الاسلامية بان جميع المذاهب اجمعوا على ان التغيير في الجنس حكمه الشرعي فهو حرام وانه تغيير لخلق الله تعالى وقد دلت ذكر الحكيم على انه عمل شيطاني وقال سبحانه وتعالى (ولاضلهم ولامنينهم ولامرنهم فليبتكن اذان الانعام ولامرنهم فليغيرن خلق الله ومن يتخذ الشيطان وليا من دون الله فقد خسر خسرانا مبينا) سورة نساء/ الاية ١١٩، عليه ولما تقدم فان دعوى المدعي لا سند لها في القانون والشرع وتستوجب الرد لذا قررت المحكمة الحكم برد (الدعوى ...). (١٠)

ويرى الباحث بأن دعوى المدعي منصبية على تغيير جنسه من ذكر الى انثى، وليس من دعاوي تصحيح الجنس، وكما قلنا سابقا بان

المنود اعلاه ومن ثم التعامل مع الدعوى على اساس القاعدة الشرعية ان الاصل في الاشياء والافعال الاباحة اذا لم تتعارض حكم الشرع ولان الشرع لم يحرم ذلك اذا كان لاغراض علاجية كما ولا يوجد في القانون نص يمنع ذلك لذا فان على القضاء التعامل مع الواقع الحقيقي وليس على اساس الافتراض والتكهن، عليه قرر نقض القرار واعادة الاضبارة الى محكمتها للسير فيها وفق ما تقدم (...).

وبعد نقض القرار من قبل رئاسة محكمة الاستئناف منطقة السليمانية بصفتها التمييزية، عادت الدعوى الى محكمتها (محكمة البداية) للسير فيها حسب القرار التمييزي، وبعد جريان المرافعة الجديدة بعد نقض القرار، اصدرت محكمة البداية قرارها عليها للمرة ثانية بنفس الرقم ولكن بتاريخ ٢٠٢١/٤/١٢ وقررت ما يلي (... ان الثابت في الدعوى من خلال التحقيقات التي اجرتها المحكمة في الدعوى والتقارير الطبية المقدمة في الدعوى والوثائق المقدمة من قبل المدعي تبين للمحكمة ان المدعي كان رجلا متزوجا واب لطفلين واراد اللجوء بالجنس الاخر لوجود ميول انثوية لديه وميل سلوكه الى سلوك انثوي، لذا قام بعملية جراحية لاجراء التغيير في جنسه عن طريق قلع العضو التناسلي وتبديله بالعضو التناسلي للجنس المخالف واخذ الهرمونات لكي تظهر عليه علائم جنس الانثى، وان ما قام به المدعي هو تغيير في الجنس وليس تصحيح للجنس، لان المراد بتغيير الجنس تحول جنس كامل الى جنس اخر، بأن يتبدل جنس الرجل بتمامه الى جنس

بتاریخ ٣٠ / ٨ / ٢٠٢١ وسجلت تحت عدد (٣٥ / هـ . ع . م / ٢٠٢١) ووضعت قيد التدقيق والمدولة القرار:

لدى التدقيق والمدولة وجد بان الطعن التمييزي مقدم ضمن المدة القانونية لذا تقرر قبوله شكلا، ولدى العطف والنظر على القرار المميز تبين بان دعوى المدعي منصبة على طلب تغيير جنسه من الذكر الى الانثى وليس طلب تصحيح جنسه في السجل المدني لذا فان موضوع الدعوى يكون من اختصاص محكمة الاحوال الشخصية ويخرج من اختصاص محكمة البداء وذلك بان الموضوع متعلق بالحل والحرمة ولم يأتي تحت طائلة اختصاصات المحاكم المدنية حيث ان الموضوع المذكور اذ لم يوجد نص تشريعي يمكن تطبيقه فيحكم بمقتضى مبادئ الشريعة الاسلامية الاكثر ملائمة مع الموضوع وذلك استنادا الى احكام المادة الاولى/ ٢ من قانون الاحوال الشخصية المعدل عليه تقرر نقض القرار واعادة الدعوى الى محكمتها لاتباع ما ورد اعلاه (...).

ومحكمة الاحوال الشخصية في اقليم كردستان يطبق قانون الاحوال الشخصية العراقية برقم ١٨٨ لسنة ١٩٥٩ والمعدل بقانون رقم (١٥) لسنة ٢٠٠٨ والصادر من برلمان كردستان، واذا رجعنا الى هذا القانون يتبين لنا بانه يتكون من (٩٤) مادة قانونية، وليس فيه اية مادة او فقرة قانونية حول موضوع "تغيير الجنس"، وكما قلنا سابقا ليس للقاضي ان ترد دعوى بسبب عدم وجود نص في القانون وعدم وجود اية قوانين اخرى، ويظهر

موضوع تغيير الجنس من المواضيع الشرعية البحتة لذا يخرج رؤية وحسم تلك الدعاوى من اختصاص محكمة البداء نوعيا من جهة ومن جهة اخرى تمييزها يخرج عن اختصاص محكمة الاستئناف بصفتها التمييزية.(١١)

لذا بادر المدعي مرة ثانية بتمييز قرار محكمة البداء المؤرخة في ١٢/٤/٢٠٢٠، امام محكمة التمييز لاقليم كردستان الموقرة، واصدرت قرارا نادرا ومنسجما مع شرع الله واوضحت قرارها بان موضوع تغيير الجنس يخرج من اختصاص محكمة البداء ويدخل ضمن اختصاص محكمة الاحوال الشخصية لان موضوعها متعلق بالحل والحرمة، اي ان "تغيير الجنس" تعتبر من الدعاوى (الحسبة).(١٢)

واخيرا اصدرت محكمة التمييز بناء على اللائحة التمييزية للمدعي قرارها على الدعوى برقم (٣٥/ الهيئة العامة المدنية/ ٢٠٢١ في ١٦/ ١١/ ٢٠٢١)، ونص القرار على ما يلي (...). لادعاء المدعي لدى محكمة بداءة السليمانية عن طريق وكيلته من انه قام بتغيير جنسه من ذكر الى انثى وذلك لان خواص الاناث كانت مسيطرة على تكوينه البيولوجي، لذا قام بأجراء عملية تغيير جنسه من ذكر الى انثى وبنتيجة المرافعة الحضورية العلنية اصدرت محكمة الموضوع بالعدد (٢٤٠٣/ ب/ ٢٠١٩) بتاريخ (١٢/٤/٢٠٢١) حكما حضوريا قابلا للاستئناف والتمييز يقضي برد الدعوى وتحميل المدعي المصاريف واتعاب المحاماة ... ولدى ورود الاضبارة احيلت الى الهيئة العامة المدنية لدى المحكمة وذلك لاهمية الموضوع وبموافقة السيد رئيس محكمة التمييز بحالتها

لمصلحة القانون)، وتم نقض القرار المذكور من قبل الهيئة العامة المدنية والتي جاء في مضمون القرار (... اصدرت محكمة الاحوال الشخصية في السليمانية حكما بعدد ٤٧٨ / ش / ٢٠١٦ في ٥ / ٢ / ٢٠١٩ يقضي بتصحيح جنس المدعي (...). من الذكر الى الانثى بكونها سالمة ومسلمة وعراقية وحالتها الزوجية باكر، ولعدم قناعة رئيس الادعاء العام بالحكم المذكور اعلاه بادر الى الطعن فيه تمييزا لدى هذه المحكمة عن طريق الطعن لمصلحة القانون ... طالبا نقضه للاسباب الواردة فيها ولدى ورودها سجلت ... ولاهمية الموضوع وبناء على طلب هيئة الطعن لمصلحة القانون في هذه المحكمة احيل الطعن مع اضبارة الدعوى الى الهيئة العامة المدنية بموافقة السيد رئيس محكمة التمييز ... ولدى ورودها سجلت تحت عدد (٢٦ / الهيئة العامة المدنية / ٢٠٢٠، ووضعت قيد التدقيق والمداولة:-

القرار:-

لدى التدقيق والمداولة وجد ان طلب الطعن لمصلحة القانون على الحكم الصادر من محكمة الاحوال الشخصية في السليمانية ... والمكتسب الدرجة القطعية في ١٦ / ٥ / ٢٠١٠ ... وان طلب الطعن مقدم بتاريخ ١٦ / ١٢ / ٢٠١٦ وبذلك يكون مقدما بعد فوات المدة القانونية البالغة ثلاث سنوات وفق احكام المادة (٣٠) من قانون الادعاء العام رقم ١٥٩ لسنة ١٩٧٩م النافذ لذا قرر رد طلب الطعن شكلا ولتعلق موضوع الدعوى بالحل والحرمة من جهة تغيير الجنس والنسب قرر الخوض فيه ولدى عطف النظر على الحكم المطعون فيه وجد انه غير

لنا ان نصوص الاحوال الشخصية لم تتناول الحالات كافة ومن ضمنها حالة "تغيير الجنس" ولكن المادة الاولى / الفقرة ثانياة من قانون الاحوال الشخصية تشير الى (... اذا لم يوجد نص تشريعي يمكن تطبيقه فيحكم بمقتضى مبادئ الشريعة الاسلامية الاكثر ملائمة لنصوص هذا القانون)، حددت هذه الفقرة الشريعة الاسلامية كمصدر أول بعد نصوص القانون، فعند فقد النص القانوني اي اذا لم يوجد نصا في قانون الاحوال الشخصية يمكن تطبيقه ينتقل القاضي الى الشريعة الاسلامية فيأخذ بالرأي الذي يتلائم مع نصوص القانون، وبالرغم ان هذه الملائمة مسألة خاضعة لاجتهاد القاضي، كما بينا سابقا بأن قاضي محكمة البداة قرر رد الدعوى للمدعي والمطالب بتغيير جنسه من ذكر الى انثى، الا ان هناك محكمة اخرى قامت بعكس ذلك اي قرار تغيير جنس المدعي في الدعوى المرقمة ٤٧٨ / ش / ٢٠١٦ في ٥ / ٢ / ٢٠١٩ ويقضي (... بتصحيح جنس المدعي (...). من الذكر الى الانثى بكونها سالمة ومسلمة وعراقية وحالتها الزوجية باكر...)(١٣)

اما بالنسبة لموقف واتجاه محكمة التمييز لاقليم كردستان حول موضوع "تغيير الجنس" ثابت موقفها بهذا الخصوص ولا يسمح بتغيير الجنس من ذكر الى انثى وبالعكس، لذا اصدرت المحكمة المذكورة (الهيئة العامة المدنية) قرارها المرقم ٢٦ / الهيئة العامة المدنية / ٢٠٢٠ في ٦ / ٢ / ٢٠٢٠ قرارها على القرار السابق (٤٧٨ / ش / ٢٠١٦) عندما طعن على هذا القرار من قبل رئيس الادعاء العام بطريق (الطعن

انثی الی ذکر.....

وبعد اصدار القرار طعن المدعی علیه عن طریق ممثلها في رئاسة محكمة استئناف اربيل واصدرت محكمة الاخير قرارها المرقم (١٥٠/٢٠٢٢) بتاريخ ٢٠٢١/١/٥ ونصت بما يلي: (... ان الدعوى من الدعاوي الغير مقدرة القيمة لذا ترى هذه المحكمة انها غير مختصة بالنظر في الطعن المقدم وينعقد الاختصاص لمحكمة تمييز اقليم كوردستان وان مثل هذه الدعاوي تطعن فيها امام محكمة التمييز الاتحادية في العراق الاتحادي لا سيما ان موضوع الدعوى لها ابعاد شرعية متعلقة بالحل والحرمة ... قررت المحكمة احالة عريضة الطعن التمييزي مع اضبارة الدعوى الى محكمة تمييز اقليم كوردستان للنظر فيها حسب الاختصاص ومحكمة الاخير اصدرت قرارها برقم ١١٨/الهيئة المدنية/٢٠٢٢ (في ٢٠٢٢/٢/٢١ وجاء فيه (... ولدى عطف النظر على الحكم المميز وجد انه غير صحيح ومخالف للقانون حيث ان موضوع الدعوى هي تغيير جنس المدعي من انثی الى ذكر وليس تصحيح المعلومات الواردة في سجل الاحوال المدنية الخاصة بالمدعی علیه يكون النظر فيه ينعقد لمحاكم الاحوال الشخصية لتعلقه بالحل والحرام وليس لمحاكم البداية وعلى هذا استقر قضاء هذه المحكمة بالدعاوي المماثلة لذا يعد الحكم المميز معدوما ولا اثر قانوني لها لصدوره من محكمة ليست ذي اختصاص ... (١٤)

صحيح ومخالف لاحكام الشرع والقانون ذلك ان المحكمة لم تجري التحقيقات اللازمة في الدعوى للوصول الى الحكم العادل ذلك ان تغيير الجنس من ذكر الى انثی او العكس حرام قطعاً ولا يجوز تغيير خلق الله (...).

وهناك قرار قضائي اخر صادر من محكمة بداءة كويسنجق برقم (١١١/ب/٢٠٢١) في ٢٠٢١/١٠/٤ وقررت المحكمة ما يلي (... لادعاء المدعي عن طريق وكيله الام انه قام بتصحيح جنسه من الخنثی الى ذكر وذلك لان خاصية الذكر كانت مسيطرة على تكوينه البايولوجي، لذا قام بأجراء عملية تصحيح جنسه من الخنثی الى الذكر وطلب من المحكمة الحكم بتصحيح جنسه من الخنثی الى ذكر ... ثبت للمحكمة بأن المدعي كان جنسه الخنثاء قبل اجراء العملية الجراحية ولكن سجلت سهوا بالانثی لدى دائرة البطاقة الوطنية وان قانون البطاقة الوطنية رقم (٣) لسنة (٢٠١٦) ساكت عن تصحيح وتغيير الجنس ولان المحكمة لها ولاية عامة للنظر في الدعوى بموجب المادة (٢٩) من قانون المرافعات وللضرورة العلاجية، وفي حالة عدم وجود نص تشريعي يمكن تطبيقه تحكم المحكمة بمقتضى العرف واذا لم يوجد فبمقتضى مبادئ الشريعة الاسلامية الاكثر ملائمة لنصوص القانون العراقي وعند العودة لاحكام الشريعة الاسلامية نجد بأن جميع المذاهب اجمعوا على ان تصحيح جنس الانسان من الخنثی الى ذكر وانثی بموجب تقارير اللجان الطبية جائز شرعاً (سورة النساء/ الايات ١١٧-١١٩) لذا و بالطلب قررت المحكمة بتصحيح جنس المدعي (...).

الخاتمة

٤- من خلال دراسة البحث استنتج الباحث بأن وزارة الصحة لحكومة العراق اصدرت تعليمات بخصوص تغيير الجنس، ويرى الباحث بان ذلك ليست من صلاحياتها، وكان الاجدر ان ينظم هذا الموضوع من قبل مجلس النواب العراقي وذلك بأصدار قانون بهذا الصدد.

٥- هناك اشكالية في اختصاص المحكمة نوعيا لرؤية وحسم دعوى تغيير الجنس، بالرغم من ان محكمة تمييز اقليم كردستان حسمت ذلك الموضوع وقررت بانه من اختصاص محكمة الاحوال الشخصية حصرا، الا ان هذا القرار قد صدرت بالاكثريه مما يعني ان هناك رأي مخالف يرى بانه من اختصاص محكمة البداية.

٦- موضوع "تغيير الجنس" تم حسمه من قبل محكمة تمييز اقليم كردستان بأنه لا يجوز شرعا وانه عمل حرام، الا ان هذا القرار قد صدر بالاكثريه مما يعني ان هناك رأي مخالف يرى بأنه يجوز شرعا، اي ان هناك رأي على الاقل يرى بانه يجوز شرعا، على الرغم من ان رأي الاكثريه يرى بأنه لا يجوز.

٧- ان محكمة تمييز اقليم كردستان قد صدرت قرارات عديدة في مجال "تغيير الجنس" وفي كل القرارات أكدت بأن عملية تغيير الجنس مخالف للشرع ولا يسمح بتغيير الجنس لانه ليس له اي سند شرعي، ويرى الباحث بأن محكمة التمييز كانت موفقا لتثبيت هذا الاتجاه لانه يطابق مع احكام الثوابت الشرعية وخاصة (سورة النساء/ الاية ١١٩).

من خلال ختام هذا البحث أود تذكير القارئ الكريم باني قد قرأت كتب وابحاث عديدة في مجال موضوع حساس في هذا العصر وهو "تغيير الجنس شرعا وقانونا بين الجواز والمنع" واني ارى هذا البحث عمل نادر في قضاء اقليم كردستان وركزت فيه على موقف محكمة تمييز اقليم كردستان حاليا وبقرار جديد، لان القانون سكنت عن موضوع البحث هذا، وكل ذلك لاجل اتمام البحث هذا بشكل شرعي وقانوني، حتى يخدم القضاة والمحامين ورجال القانون، وفي الختام توصلنا الى مجموعة من الاستنتاجات والتوصيات، نعرضها كالآتي:

اولا: الاستنتاجات:

١- مصطلح تغيير الجنس يتكون من كلمتين (تغيير - جنس) ولكل واحد منهما معنى خاص، واذا قرأنا الكلمتين بكلمة واحدة (تغيير الجنس) فيكون له معنى اخر.

٢- في اقليم كردستان والعراق ولحد الآن ليس هناك قانون خاص بتغيير الجنس، سواء كان في مجال الاحوال الشخصية او في مجال قانون العقوبات.

٣- بعض الدول العربية اصدرت قانونا خاصا في مجال تغيير الجنس، مثل دولة الامارات العربية المتحدة التي منعت عملية تغيير الجنس، واعتبرتها جريمة، كما وان الدول الاوروبية وعلى رأسها دولة السويد، وهي اول دولة سمحت بتغيير الجنس وفق شروط معينة.

قائمة المصادر والمراجع

ثانيا: التوصيات:

-القرآن الكريم والاحاديث النبوية الشريفة.

اولا: المراجع القضائية:

١-القاضي مدحت محمود، شرح قانون المرافعات المدنية رقم ٨٣ لسنة ١٩٦٩ وتطبيقاته العملية، المكتبة القانونية، شركة عاتك، ط ٤، سنة ٢٠١١.

٢-د. عباس عبودي، شرح احكام قانون المرافعات المدنية - دراسة مقارنة معززة بالتطبيقات القضائية، مطبعة دار السنهوري - لبنان - بيروت، ط ١، سنة ٢٠١٦.

٣-د. فاروق عبدالله كريم، الوسيط في شرح قانون الاحوال الشخصية العراقي رقم ١٨٨ لسنة ١٩٥٩، مطبعة يادكار، ط ٢، سنة ٢٠١٥.

٤-القاضي محمد حسن كشكول والقاضي عباس السعدي، شرح قانون الاحوال الشخصية رقم ١٨٨ لسنة ١٩٥٩ وتعديلاته، المكتبة القانونية، بغداد، ط ٢، سنة ٢٠١١.

٥-عبدالرحمن الجزيري، الفقه على المذاهب الاربعة، قسم الاحوال الشخصية، شركة فن الطباعة - مصر، ج ٤، ط ٢، بلا سنة طبع.

٦-القاضي كامران رسول سعيد، قرارات محكمة التميز على قراراتي في محكمة الاحوال الشخصية، من مطبوعات منظمة خانزاد، ط ١، سنة ٢٠٢٣.

ثانيا: الكتب غير القانونية:

١-المعجم العربي الحديث، مكتبة لاروس،

١-نوصي المشرع الكوردستاني في اقليم كوردستان، والمشرع العراقي في دولة العراق باصدار قانون موحد في مجال "تغيير الجنس" لتنظيمه من جهة وتجريمه من جهة اخرى وتحديد عقوبة بحق كل من قام بذلك الفعل، وتحديد نفس العقوبة للطاغم الطبي الذي يقوم بتلك العملية.

٢-نوصي وزارة الصحة بإلغاء التعليمات التي اصدرتها في موضوع "تغيير الجنس" لانه في بعض الاحيان يسمح بتغيير الجنس.

٣-في حالة عدم الاخذ بمقتراح الفقرة (١) نوصي المشرع الكوردستاني بتعديل قانون الاحوال الشخصية وذلك بأضافة موضوع تغيير الجنس في احدى مواد القانونية حسب الحاجة.

٤-دعوى تغيير الجنس ليس لها اي سند شرعي لانه يتعارض مع ثوابت الشريعة الاسلامية، إلا انه هناك راي متعارض في مجال الفقه الاسلامي والقانوني يقضي بخلاف ذلك.

٥-نوصي بنقطة مهمة وهي التفرقة بين عملية تغيير الجنس وتصحيح الجنس وتصحيح الجهاز التناسلي للخنثى، لان احكام كل واحد منها تختلف عن الاخرى، وهذا يساعد محكمة الموضوع لبيان تكييف موضوع الدعوى تكييفاً صحيحاً وبالتالي اصدار الحكم وفق ما هو منسجم مع الشريعة الاسلامية.

٦-نوصي المشرع الكوردستاني بإصدار قانون خاص والمتعلق بشخص "الخنثى"، لكي يقوم بتصحيح جنسه وفق الشرع والقانون وحتى لا يختلط مع "الشخص متغير جنسياً"

- باريس، سنة الطبع ١٩٧٣.
- ٢- تشوار جيلاني، الاحكام الاسلامية في مسائل تغيير الجنس والاستنساخ البشري، بلا مطبعة، سنة ١٩٩٨.
- ٣- محمد مختار الشنقيطي، احكام الجراحة الطبية والاثار المترتبة عليها، مكتبة صحافة - الامارات، سنة الطبع ١٩٩٤.
- ثالثا: الدستور والقوانين:**
- ١- دستور العراق لسنة ٢٠٠٥.
- ٢- القانون المدني العراقي رقم ٤٠ لسنة ١٩٥١ المعدل.
- ٣- قانون الاحوال الشخصية العراقية رقم ١٨٨ لسنة ١٩٥٩ المعدل.
- ٤- قانون المرافعات المدنية رقم ٨٣ لسنة ١٩٦٩ المعدل.
- ٥- قانون السلطة القضائية لاقليم كردستان رقم (٢٣) لسنة ٢٠٠٧.
- ٦- قانون البطاقة الوطنية رقم (٣) لسنة ٢٠١٦.
- ٧- قانون رقم (١١) لسنة ٢٠١٦ (عمليات زرع الاعضاء البشرية ومنع الاتجار بها).
- ٨- ياساي ژماره (١) سالى ٢٠١٨ (ياساي به خشين وچاندنى ئەندامەكانى لەشى مرؤف له كوردستان - عراق).

رابعا: البحوث:

- ١- مكرلون وهيبه، الاحكام القانونية لنظام تغيير الجنس - دراسة مقارنة، أطروحة مقدمة لنيل شهادة الدكتوراه في القانون الخاص لجامعة ابو بكر بلقياد - تلمسان، لسنة ٢٠٢٣.
- ٢- أ. د عادل ناصر حسين، اثر تغيير الجنس في مسائل الاحوال الشخصية، نشر في مجلة العلوم القانونية/ لكلية القانون - جامعة بغداد، لسنة ٢٠١٩.
- ٣- د. فاطمة خلف كاظم، اثر عمليات تغيير الجنس في الحالة المدنية للشخص (دراسة في قانون البطاقة الوطنية الموحدة) كلية القانون - الجامعة المستنصرية.
- ٤- د. عادل خالد عبد الكريم العنزي، التحول الجنسي واثره في الارث بين الشريعة والقانون.
- ٥- احمد عبد الرحمن احمد، تغيير الجنس وحكمه في الفقه الاسلامي والقانون الوضعي، دراسة مقارنة، قدم الى كلية التربية الدينية في جامعة كوبة، سنة ٢٠٢٢.
- ٦- فرحان بن حمادي ومصطفى بن محمد جبري شمس الدين، حكم تحويل الجنس - دراسة تقويمية في ضوء مقاصد الشريعة.
- ٧- ريمة صالح عبد الرحمن محمد، تحويل الجنس واثره على الحالة المدنية، دراسة تحليلية مقارنة، بحث قدم لنيل شهادة الماجستير في القانون الخاص بجامعة القطر/ كلية القانون لسنة ٢٠١٩.
- ٨- احمد عبد الرحمن احمد، (تغيير جنس الانسان واثره في احكام الفقه الاسلامي والقانون الوضعي)، دراسة تحليلية مقارنة، بحث قدم لنيل شهادة الماجستير في الشريعة الاسلامية الخاص بجامعة كوية/ كلية الشريعة لسنة ٢٠٢٣.
- ٩- مجلة جامعة الشارقة، المجلد ١٦، العدد ٢ لسنة ٢٠٠٩.

١٠-مجلة المركز القانوني، العدد ٤ لسنة ٢٠٢٣.

١- أ. د. عادل ناصر حسين، المصدر السابق، ص - ص

١٠ - ٩.

٢- ولمزيد من التفاصيل حول قانون دولة السويد والماني واطاليا وهولندا وايران وتركيا ودانمارك ونرويج حول "تغيير الجنس" راجع: احمد عبد الرحمن احمد، تغيير الجنس وحكمه في الفقه الاسلامي والقانون الوضعي، المصدر السابق، ص - ص ٤٨ - ٥٣.

٣- أ. د. عادل ناصر حسين، المصدر السابق، ص ١٠.

٤- احمد عبد الرحمن احمد، تغيير الجنس واثره في الفقه الاسلامي والقانون الوضعي، المصدر السابق، ص ٥٤.

٥- المصدر السابق نفسه، ص - ص ١٧ - ١٨.

٦- اقليم كردستان تقع على شمال العراق ويتكون من اربعة محافظات حاليا، وله السلطة التشريعية والتنفيذية والقضائية ومستقل عن السلطات الاتحادية وله الحق في تعديل القوانين الصادرة من السلطة الاتحادية، وقد اعترف الدستور العراقي النافذ حاليا بسلطات اقليم كردستان، ولمزيد من تفاصيل راجع "دستور العراق لسنة ٢٠٠٥" وخاصة المواد ١١٦ الى ١٢٢.

٧- احمد عبد الرحمن احمد، تغيير الجنس والانسان واثره في الفقه الاسلامي والقانون الوضعي، المصدر السابق، ص - ص ٥٥ - ٥٦.

٨- راجع المادة (٣٠) من قانون المرافعات المدنية برقم ٨٣ لسنة ١٩٦٩ المعدل.

٩- القاضي مدحت محمود، شرح قانون المرافعات المدنية رقم ٨٣ لسنة ١٩٦٩ وتطبيقاته العملية، المكتبة القانونية، شركة عاتك، ط ٤، سنة ٢٠١١، ص - ص ٤٧ - ٤٨.

١٠- حول تفاصيل القرارات راجع، القاضي كامران رسول سعيد، قرارات محكمة التمييز على قراراتي في محكمة الاحوال الشخصية، من مطبوعات منظمة خانداد، ط ١، سنة ٢٠٢٣، ص ٦١.

١١- القاضي كامران رسول سعيد، مجلة المركز القانوني، العدد ٤، لسنة ٢٠٢٣، ص - ص ٦٧ - ٧٠.

١٢- لمزيد من التفاصيل حول اختصاص محكمة البداية ومحكمة الاحوال الشخصية راجع: القاضي مدحت محمود، مصدر سابق، ص - ص ٤٥ - ٤٨، د. عباس عبودي، شرح احكام قانون المرافعات المدنية - دراسة

خامساً: مجموعة من المواقع الالكترونية :

١- <https://www.oxfordlanguageslearn.com/> - 5 - 5 - 2023

تأريخ الزيارة

٢- <https://www.search.emarefa.net> 10 - 5 - 2023

تأريخ الزيارة

٣- <https://www.zanyan.org> 2023-5-3

تأريخ الزيارة

٤- النهار العربي، تأريخ الزيارة 2023-5-3

سادساً: مجموعة من القرارات التمييزية لقضاء محكمة تمييز اقليم كردستان.

١- رقم القرار: ٢٦ / الهيئة العامة المدنية / ٢٠٢٠ / ٢ / ٦ في ٢٠٢٠.

٢- رقم القرار: ٣٥ / الهيئة العامة المدنية / ٢٠٢١ / ١١ / ١٦ في ٢٠٢١.

٣- رقم القرار: ١١٨ / الهيئة العامة المدنية / ٢٠٢٢ / ٢ / ٢١ في ٢٠٢٢.

٤- رقم القرار : ٧٨ / ب / ٢٠٢٠ في ٢٠٢٠ / ٩ / ٢ والصادر من محكمة الاستئناف منطقة السليمانية بصفتها التمييزية.

٥- رقم القرار : ١٥٠ / ت / ٢٠٢٢ في ٢٠٢٢ / ١ / ١٥ والصادر من محكمة الاستئناف منطقة أربيل بصفتها التمييزية.

کوردستان دابهش دهکریت وئهم بریاره به ئامادهیی
دهرجوو پالپشت به مادده کانی (۲۲ و ۵۹ و ۶۷) له یاسای
سه لماندن به ژماره ۱۰۷ ی سالی ۱۹۷۹ هه مواریکراو
وماددهی (یه که م) له یاسای باری که سیتی به ژماره ۱۸۸ ی
سالی ۱۹۵۹ هه مواریکراو ومادده کانی (۱۵۴ و ۱۵۶ و
۱۶۶ و ۲۰۳ و ۳۰۰) له یاسای دادبیتی شارستانی به ژماره
۸۳ ی سالی ۱۹۶۹ هه مواریکراو وماددهی (۳۵) له یاسای
پارێزه رایهتی هه رێمی کوردستان به ژماره (۱۷) سالی
۱۹۹۹ ی هه مواریکراو، وشیاوی پێدا چوونه وهیه ورا که یه ترا
به ئاشکراله ۲۰۲۲/۱۲/۲۰.

اما بخصوص دعوی محکمة البداءة لکویسنجق التي تم
نقضها من قبل محکمة التمييز لاقليم كردستان وعند
ورودها الى محکمة الاحوال الشخصية في کویسنجق تم
تسجيلها تحت عدد (۸۵ / ش / ۲۰۲۲) واصدرت المحکمة
المذكور قرارها بتاريخ ۲۵ / ۴ / ۲۰۲۲ وجاء فيه (.... عليه
وبطلب قررت المحکمة بتصحيح جنس المدعي (....) من
انثى الى ذكر والزام المدعي عليه اضافة الى وظيفته بتاثير
ذلك في سجلاته....)، ويرى الباحث بان محکمة التمييز
عندما نقضت حكم محکمة بداءة کویسنجق، كییفت
دعوی المدعي بانه يدخل ضمن مواضع "تغيير الجنس"
الا ان محکمة الاحوال الشخصية في کویسنجق كيف
دعوی المدعي بان موضوعه يدخل ضمن مواضع تصحيح
الجنس وليس تغيير الجنس لذا كان قرار المحکمة لصالح
المدعي.

هاوسه رگیریان بوونه ته خاوهنی کچ وکورتک به ناوه کانی
(.....) پاشان له داواکار هاوسه ره که ی
(.....) ته لاقداوه به ته لاقی گه رینراو (رجعی)، دوا ی
جیا بوونه وهی له هاوسه ره که ی داواکار هه ستاوه به گۆرینی
به شیکه ره گه زی خۆی ئه ویش به ئه نجامدانی نه شته رگه ره
له ده ره وهی هه ریمی کوردستان تا دوا جار ئه ندای زاوزنی
نێرینه ی لا بردووه وهه ره به نه شته رگه ری ئه ندای زاوزنی
میینه ی بۆ درووست کراوه له کاتیکدا هه موو هه وله کانی
ونه شته رگه ری هه کان نه یان توانیووه ره گه زه که ی به ته واوی
بگۆرن بۆ (مێ) چونکه داواکار له ئیستادا ره حمی نیه
وناتوانی بکه ویته سووری مانگانه وه وناشتوانی و هک
ئافره ت وه چه بخته وه،

پاش سه رنجدان له یاسای باری که سی که له (۹۴ ماده ده)
پێک ها تووه هیچ ماده ده ویرگه یه کی تیا نیه که بابه تی
ئهم داوا یه ی یه کلایی کردبیته وه بۆیه دادگا پالپشت
به ماده ده ی (یه که م) له یاسای ناوبراو به نای برد بۆ
ئه حکامی شه ریه تی ئیسلامی و به پینووسی خودای گه و ره
که قورئانه ده فه رموویت مرۆقه کانمان له نێرومی درووست
کردووه و مرۆقه کان چ نێر بن وچ مێ درووستکراوی خودای
گه و ره ن وشه ر رێگا نادات ره گه ز و درووستکراوی خودا
ده ستکاری بکریت و بگۆردریت و نێر بکریت به مێ یان
به پێچه وانه وه (قورئان پێرۆز / سوهرتی نساء / ئایه تی
۱۱۹)، و جگه له وه ش پێغه مبه ر محمد (د.خ) له سه ر بیت
له فرمووده یه کی دروستدا ده فه رموویت (له عنه تی خودا
له و ئافره ته بێت که جلی پیاوان له به ر ده کات وله عنه تی
خواش له و پیاوه بێت که جلی ئافره تان له به ر ده کات)،
وقیاسه ن بۆ ئه و فه رمووده یه ش ئه گه ر ئه وه رپێدراو
نه بێت به دلناییه وه ره گه ز گۆرینیش رپێدراو نیه ...

و جگه له وه ش دادگای پێدا چوونه وه ی هه ریمی کوردستان/
ده سته ی شارستانی گشتی به بریاران ژماره (۲۶) ده سته ی
شارستانی گشتی / ۲۰۲۰ له ۲۰ / ۹ / ۲۰۲۰ رایان به و
شیوه یه سه قامگیر کردووه، بۆیه دادگا گه یشته ئه و
بروایه ی وئهو قه ناعه ته ی که داوا ی داواکار ب پالپشتی
شه رعی و یاسا مایه وه، و دادگا بریاریدا به ره تکرده وه ی
داوا ی داواکار له گه ل ئه وه ی سه رجه م خه رچی داواکه
و کړی ماندوبونی فه رمانبه ری یاسایی داوا لیکراو به بری
(۱۰۰۰۰) سه ده ه زار دینار خرایه ئه سته ی داواکار
که به پێی ماده ده ی (۳۵) له یاسای پارێزه رایه تی هه ریمی

الإشكاليات العملية في الكفالة الجزائية

دراسة في المظاهر و الحلول

دراسة تحليلية تطبيقية

القاضي الدكتور سيروان رؤوف علي | قاضي محكمة إستئناف منطقة السليمانية ومحاضر بجامعة جيهان-السليمانية .

المقدمة :

عقد الكفالة يلعب دوراً مهماً في العديد من المعاملات المالية والتجارية، حيث يوفر ضمانات إضافية للدائنين ويعزز الثقة في تنفيذ الإلتزامات، إذ عرفت الكفالة بأنها إتفاق قانوني بين طرفين، حيث يتعهد طرف ثالث (الكفيل) بتحمل مسؤولية الوفاء بالإلتزامات مالية أو غير مالية لطرف آخر (المكفول) تجاه طرف ثالث (الدائن) في حال عدم قدرة المكفول على الوفاء بتلك الإلتزامات. يعتبر هذا العقد من العقود التبعية، حيث يعتمد وجوده على وجود إلتزام أصلي، وللكفالة أنواع منها مدنية، ومنها تجارية، ومنها جزائية، وكل منها قد تكون شخصية، وقد تكون عينية، ومنها دائمة تدوم حياة الإلتزام الأصلي ومنها مؤقتة بمدة معينة أو زمن معين.

والكفالة التي نقصدها هي الكفالة الجزائية والتي عرفت بأنها إجراء قانوني يستخدم لضمان حضور المتهم في المراحل المختلفة للدعوى الجزائية، ويهدف إلى تحقيق التوازن بين حماية حقوق المتهم في الحرية الشخصية وضمان سير العدالة وعدم هروب المتهم، وهي على أشكال مختلفة، قد تكون الكفالة الجزائية على شكل تسليم مبلغ من المال إلى صندوق المحكمة والتي سميت بالكفالة النقدية، بحيث إذا أخل الكفيل بمضمون الكفالة فتتم مصادرة المبلغ وفقاً للقانون، وقد تكون على شكل وضع عين معين لضمان حضور المتهم وفي أكثر الأحوال يكون عقاراً والتي سميت بالكفالة العينية، وقد تكون الكفالة على شكل تعهد يأخذ من المتهم نفسه أو غيره، وكان مقترناً بمبلغ من المال، بحيث إذا خالف المتعهد بالأمر الذي تعهد به، فيتم إتخاذ الإجراء بحقه وفقاً لما رتبته المشرع من الآثار وفي مقدمتها إستحصال المبلغ بالطريقة التي رسمتها النصوص الخاصة بها، وإن الأخير هو الذي يخرج من إنطباق وصف الكفالة عليه للأسباب التي سنتطرق إليها في صفحات الدراسة.

تحددهما المحكمة، وبخلافه فإنه يستعد لدفع المبلغ المقرون بالكفالة، وبذلك فإن طبيعة الأداء في كليهما مختلفة إذ إن الأداء في الكفالة المدنية هو دفع مبلغ من المال، لكن الأداء في الكفالة الجزائية هو إحضار المتهم المكفول أي قيام بعمل، وإن لم يستطع فيتحول هذا الإلتزام إلى دفع المبلغ المقرون بها (٢)، وذلك عن طريق إتخاذ إجراءات تختلف إختلافًا جذريًا عن طرق وإجراءات إستحصال الدائن على المبلغ الوارد في الكفالة المدنية من الكفيل، وبذلك يتبين عدم دقة المشرع من إستخدام لفظة الكفالة للتعبير عن إلتزام الكفيل بإحضار المتهم المكفول، لذا نقترح على المشرع الكوردستاني والعراقي تعديل المواد الناعمة للكفالة الجزائية عن طريق حذف لفظة الكفالة فيها، والإكتفاء بإستخدام لفظة التعهد، أو أن يحل محلها لفظة الضمان مثل ما إتجه إليه بعض التشريعات (٣)، وبذلك فإننا ساعدنا القضاء للتخلص من الإتجاهات المختلفة السائدة والناعمة عن إختلاف وجهات نظر القضاة حول مفهوم الكفالة الجزائية، وإختلاطها بالكفالة المدنية.

ثانيًا : وفاة الكفيل في الدعوى الجزائية : كالأصل فإن وفاة الكفيل لا تؤثر على إلتزام الكفيل، ولا تؤدي إلى إنقضاءه، بل تظل مسؤولية الكفيل سارية حتى بعد وفاته، ويجب الوفاء بها من تركة الكفيل قبل توزيعها على الورثة، وأنهم بدورهم يجب أن يتعاملوا مع الإلتزامات المالية بدقة، مع ضمان عدم تجاوز مسؤوليةهم حدود التركة (٤)، لكن الأمر مختلفًا

حاولنا في هذه الدراسة التركيز على بعض الأحكام الخاصة بالكفالة الجزائية التي لم يكن لحد الآن محل إجماع في ساحة القضاء، بل يجد المتعمق تطبيقات مختلفة ومتضاربة لها، مما يؤثر سلبيًا على عمل القضاء من جهة وثقة المتقاضى بهذا المرفق الحي من جهة أخرى، ومن تلك الأحكام :

أولًا: تسمية الكفالة الجزائية : على الرغم من التشابه في المفهوم القانوني الأساسي للكفالة الجزائية، لكن توجد إختلاف في الألفاظ والمصطلحات التي إستخدمتها التشريعات العربية للتعبير عن الكفالة الجزائية، وتعد هذه المصطلحات المتنوعة مرادفات تشير إلى التعهد الشخصي أو المالي الذي يقدمه الكفيل للمحكمة لضمان حضور المتهم أمامها عند الحاجة، وبذلك فإن مفهوم الكفالة الجزائية يختلف عن الكفالة المدنية التي يقدمها المدين إلى الدائن، وهي تعني ضم ذمة إلى ذمة (١)، بمعنى أن ذمة الكفيل تُضم إلى ذمة المدين في المطالبة بالدين، ويحق للدائن مطالبة الكفيل بالدين إذا لم يقم المدين بنفسه بتنفيذه، ويصبح الكفيل متضامنًا مع المدين في تحمل الدين إذا كانت الكفالة تضامنية، والتي تعطى الدائن حق التخيير بين مطالبة المدين أو الكفيل أو كلاهما بالدين. لكن هذه المعاني المذكورة لا تتحقق بالنسبة للكفالة الجزائية والتي لا تتعلق بفكرة ضم ذمة الكفيل إلى ذمة المتهم، بل ترتبط فكرة الكفالة الجزائية بفكرة إحضار المتهم، بحيث يتعهد الكفيل بأن يقوم بإحضار المتهم في المكان والزمان الذي

إعادتها إلى ورثته؛ لأنه كان مخلاً بها في حياته، وحكم الإخلال هو إستيفاء المبلغ كلاً أو جزءاً، سواء على شكل أقساط، أو بدفعة واحدة.

ثالثاً : إنتهاء الكفالة الجزائية: تنتهي الكفالة المدنية بالطرق المبينة في المواد (١٠٤٠-١٠٤٦) من القانون المدني، لكن طريق إنتهاء الكفالة الجزائية كان مختلفاً، إذ تنتهي الكفالة الجزائية بجميع الطرق العامة والخاصة التي تنقضي بها الدعوى الجزائية (٦). حيث إن صدور القرار أو الحكم القضائي الفاصل في الدعوى يؤدي إلى إنتهاء الكفالة، ودأبت المحاكم على الإشارة إلى إلغاء الكفالة المأخوذة من المتهم وذلك بعد إكتسابه درجة البتات تطبيقاً للمادة (١١٩/د) من قانون أصول المحاكمات الجزائية، وذلك بعد أن ثبت لديها بأن الكفيل لم يكن مخلاً بالكفالة، وتنتهي الكفالة الجزائية ايضاً حينما أراد الكفيل إعفاءه منها، وحينئذ يشترط ان يقدم طلب بالإعفاء، ومن ثم إحضار المتهم المكفول، أو تسليمه إلى مركز الشرطة، وتقرر المحكمة إعفاءه منها وتكلف المكفول اما تقديم كفيل آخر أو توقيفه (٧)، وبذلك يتبين وجه إختلاف جسيم بين الكفالة الجزائية عن الكفالة المدنية، إذ الكفالة الأخيرة هي عقد تبعية لإلتزام أصلي، ولايجوز للكفيل طلب إعفاءه منها إلا بعد موافقة الدائن، لأنها قررت من أجله، إذ يجوز للدائن إبراء الكفيل لوحده دون إبراء المدين (٨)، لكن في الكفالة الجزائية يتم إعفاء الكفيل بمجرد قيام الأخير بإحضار المتهم والإعلان عن عدم إستعداده لإستمرار عليها دون أن يكون للمحكمة سلطة رفض

بالنسبة لوفاء الكفيل في الدعوى الجزائية، إذ إن وفاة المتهم وإن كانت سبباً عاماً لإنقضاء الدعوى الجزائية برمتها بحق المتهم، وهي تؤدي أيضاً إلى إنقضاء إلتزام الكفيل تبعاً له؛ لأن إلتزام الكفيل هو إلتزام تبعية، بحيث إذا إنقضى الإلتزام الأصلي، ينقضي معه الإلتزام التبعية؛ لأن التابع تابع والتابع لايفرد بالحكم، لكن وفاة الكفيل في الدعوى الجزائية وإن كانت سبباً لإنقضاء إلتزام الكفيل فيها، لكنه لا يتم تنفيذه على تركته بعد وفاته، بل من المفروض على المتهم المكفول أن يقوم بإخطار المحكمة بوفاء كفيله، وأن يقوم بإحضار شخص آخر لأن يتكفله، وبخلافه تستطيع المحكمة أن تعيد توقيفه لحين تقديم كفالة أخرى حسب ما تقررهما المحكمة، وإن هذا الإختلاف في أثر وفاة الكفيل في الدعوى الجزائية هو أحد مميزات الكفالة الجزائية عن الكفالة المدنية، لكنه هو أيضاً أحد مظاهر التي تخرج الكفالة الجزائية من معناها الدقيق والفني، وكان من الأنسب والأصح أن يستخدم لفظاً آخر ينسجم بحكم الكفالة الجزائية مثل كلمة التعهد أو الضمان.

وإن مجرد تحقق وفاة الكفيل في الدعوى الجزائية معناه إبراء ذمة الكفيل من كافة التبعات القانونية الناجمة عن كفالته، وتقف الإجراءات القانونية ضده حينما كان مخلاً بالكفالة حين حياته، مثل إجراءات الحجز والبيع وتحصيل أقساط الكفالة التي لم يتم تحصيلها (٥)، بمعنى إن الأقساط التي دفعها في حياته أصبحت ملكاً للخزينة العامة، ولا يجوز

الطلب(٩).وكما قلنا في الفقرة السابقة بأن الكفالة الجزائية تنتهي أيضًا بوفاء الكفيل، وتقف الإجراءات ضده، وتنتهي أيضًا حينما تجد المحكمة بأن هناك خلل في الكفالة مثل ثبوت كون الكفيل قاصر، أو ظهور ضعف في إقتدار الكفيل أو غش منه، ففي هذه الحالات تصدر المحكمة أمرًا بالقبض على المتهم، أو يكلفه بتقديم كفالة أخرى(١٠).

رابعًا : إستيفاء الرسم عن الكفالة الجزائية: يعتبر مبدأ الرضائية من أحد المبادئ الأساسية التي تحكم العقود في النظم القانونية المدنية المختلفة.وهو يعكس أهمية دور إرادة الأطراف المتعاقدة في إنشاء الالتزامات التعاقدية، ومن أبسط معانيه هو كفاية الإرادة لإنشاء العقد، وكذلك الإلتزامات الإرادية دون الحاجة إلى إجراءات شكلية محددة، إلا إذا نص القانون على خلاف ذلك مثل التسجيل والكتابة في بعض العقود(١١)، وتظهر أهمية هذا المبدأ في أنه يساهم في تسهيل وتبسيط إجراءات التعاقد، مما يشجع على حرية التبادل التجاري والاقتصادي، بالإضافة إلى منح الأطراف المتعاقدة مرونة أكبر في تحديد كيفية إبرام العقود وشروطها، مما يلائم طبيعة التعاملات الحديثة، وبما إن المبدأ يركز على حرية إرادة المتعاقدين، مما يساهم في تعزيز مبدأ العدالة التعاقدية، وبذلك تتحقق رغبات أطراف المتعاقدة.وعقد الكفالة، مثل العديد من العقود الأخرى، يعتمد بشكل أساسي على مبدأ الرضائية، بأن يكون عقد الكفالة مبنياً على إرادة حرة ومتوافقة بين

الكفيل والمكفول والدائن(١٢)، أما الكفالة الجزائية فإنها هي الأخرى التي تخضع لمبدأ الرضائية ابتداءً، لكنها تختلف عن الكفالة المدنية من عدة وجود، إذ الكفالة المدنية قد تكون عادية، بحيث يتفق أطراف الكفالة عليها دون الحاجة إلى تصديقه أو توثيقه من جهة مختصة، وتنطبق عليها كافة الأحكام القانونية التي تخص السندات العادية(١٣)، وقد تكون رسمية، بحيث يتدخل موظف رسمي في تنظيمه(١٤)، والذي يخضع لإستيفاء الرسم القانوني(١٥)، وتنطبق عليها الأحكام القانونية الخاصة بالسندات الرسمية(١٦)، حيث إن كاتب العدل هو الشخص الذي أنيطت إليه مهمة تنظيم وتوثيق التصرفات القانونية، وأنه يمارس سلطته في المصادقة على المقدرة المالية للكفيل حين توثيق الكفالات(١٧)، وعليه إستيفاء الرسم القانوني وكذلك الرسم الطابع لكل ماينظمه أو يوثقه حسب القانون، بمعنى إن عدم إستيفاء الرسم القانوني بأكمله معناه تجريد السند من رسميته، وتحوله إلى سند عادي، لكن ثبوت إستيفاء الرسم الناقص لا يؤثر على رسمية السند، وإن كان بإمكانه أن يقوم بإستيفاء الرسم الناقص وتكملة العيب المشوب بالسند(١٨).

أما بخصوص الكفالة الجزائية فإنها تتميز بأنها غير خاضعة للرسم الطابع والمصاريف الأخرى، بمعنى إن المشرع وبغية تسهيل أمر تنظيمه قد إستثناه من إستيفاء هذا الرسم، وأعفاها منه ومن المصاريف الأخرى الناجمة عنها(١٩)، وبما إن هذه العبارة جاءت مطلقة،

الجزائية والمدنية، وتطبيق المادة (١١) من قانونها، وقانون الرسوم العدلية، وقانون رسم الطابع والتعليمات الصادرة لهما، دون الإلتباء إلى المادة (١١٨) من قانون أصول المحاكمات الجزائية.

أما بالنسبة إلى موقف القضاء فيجد المتعمق بأن هناك إختلاف شاسع بين موقف القضاء تجاه مسألة تنظيم الكفالة الجزائية، والجهات الخاصة بتنظيمها، وكذلك كيفية إستيفاء الرسم عنها حين تنظيمها لدى دوائر كتاب العدول، إذ نجد بأن هناك إتجاه يذهب إلى منح السلطة التحقيقية سواء كانت مراكز الشرطة أو دوائر المحقق القضائي لتنظيم الكفالة الجزائية، بإعتبار أن هذه السلطة هي المختصة بتنظيمها طالما كانت هي المختصة بالتحقيق في الدعوى، وإن هذا الإتجاه يستند في رأيه إلى الإطلاق الذي تتضمنه المادة (١١٤) من قانون أصول المحاكمات الجزائية، بحيث إن صيغة المادة والجوانب التي تتصدى إليها المادة توجي بأن مراكز الشرطة، ودائرة المحقق القضائي هما المختصتان بتنظيم الكفالة الجزائية، دون النظر إلى مبلغ الكفالة، ودون بيان معيار أو ضوابط معينة لتنظيم تلك الكفالة (٢٢)، وهناك إتجاه آخر يذهب إلى منح السلطة التحقيقية صلاحية تنظيم الكفالات الجزائية لحدود مبلغ معين، ولهذه السلطة الأخيرة تنظيم الكفالات الجزائية بشرط أن لا تتجاوز مبلغها عن نسبة معينة، أما إذا تجاوز المبلغ من تلك النسبة من المفروض أن يتم تنظيم تلك الكفالة من قبل دوائر

وإن المطلق يجري على إطلاقه لذلك فإن الكفالة الجزائية كانت معفاة من إستيفاء أي رسم أو مصاريف أخرى، وبما إن هذه المسألة قد نظمت في قانون أصول المحاكمات الجزائية والذي هو القانون الخاص بتنظيم الكفالة الجزائية، لذا من المفروض على دوائر كاتب العدل أن تراعي الوجوب الوارد في المادة (١١٨) من قانون أصول المحاكمات الجزائية، وأن لا تستوفي رسم الطابع والمصاريف الأخرى من الكفالات الجزائية التي تنظمها، وبخلاف ذلك فإنها قد أستوفت الرسوم خلافاً للدستور (٢٠) والقانون (٢١)، لأن الدستور لم يجيز إستيفاء الرسم إلا بالنص، بالإضافة إلى ذلك فإن المادة (١١٨) الأنفة الذكر، قد صرحت بإعفاء تلك الكفالة من الرسم والمصاريف الأخرى، فضلاً عن ذلك فإن قانون الكتاب العدول رقم ٣٣ لسنة ١٩٩٨ النافذ في الإقليم هو قانون خاص يهدف إلى تنظيم وتوثيق التصرفات القانونية، وضمان حمايتها، وإضفاء الصفة الرسمية عليها، وهذه الأخيرة لا تنطبق تمام الإنطباق على الكفالات الجزائية، بل على كاتب العدل حينما يجد بأن الكفالة المقدمة إليه هي كفالة جزائية، ونظمت بخصوص دعوى جزائية أن يقوم بإشعار الموظف المختص بإستيفاء الرسم بأنها معفاة من الرسم والمصاريف تطبيقاً لأحكام المادة (١١٨) من قانون اصول المحاكمات الجزائية.

لكن بالرجوع إلى سوح القضاء وكذلك دوائر الكتاب العدول نجد بأن تلك الدوائر وأثناء تنظيم الكفالات لا تفرق بين الكفالة

من المقدرة المالية للكفيل.
وأمام هذا الاختلاف في موقف القضاء الكوردستاني تجاه العمل بنص المادة (١١٤) من قانون أصول المحاكمات الجزائية، نجد بأن هناك إتجاه آخر قد تبنته محكمة جنايات السليمانية بصفتها التمييزية (٢٣)، إذ يذهب هذا الإتجاه إلى ضرورة تنظيم الكفالات الجزائية من قبل دوائر الكتاب العدول تطبيقاً لأحكام المادة (١١) من قانون كتاب العدول، إذ ترى المحكمة بأن تنظيم الكفالات بمبلغ (٢٠٠.٠٠٠) دينار من قبل ضابط الشرطة مخالف للقانون، وذكرت المحكمة بأن دوائر كتاب العدول ليست بإمكانها تنظيم الكفالات بالمبالغ الكبيرة كهذه إلا بعد تحقق تام من إقتدار الكفيل عن طريق تأييد دائرته، وحيث إن هذا الإتجاه وإن كان يؤدي إلى حسن سير تنظيم الكفالات الجزائية، والتحقق التام من إقتدار الكفيل، ويؤدي إلى جمع مبالغ مالية للخزينة عن طريق الرسم القانوني والرسم الطابع، وأخيراً يؤدي إلى إزالة العوائق أمام محاكم الجناح حين إحالة الكفيل إليها لإستحصال مبلغ الكفالة؛ لأن غالبية الكفلاء حينما يُحالوا إلى محكمة الجناح يعجزون عن دفع مبلغها بسبب عدم التحقق من إقتداره حين تنظيم الكفالة، لكن الإتجاه المذكور يفتقر إلى سند قانوني سليم، لأنه كما أشرنا إليه في صفحات هذه الدراسة بأن قانون الكتاب العدول قد شُرعَ لتنظيم التصرفات القانونية وإضفاء الصفة الرسمية عليها، وبما إن نص المادة (١١٤) من قانون

كتاب العدول، وإن كان هذا الإتجاه يساهم في توفير المرونة والدعوى الجزائية، ويزيل عراقيل أمام السلطة التحقيقية في التعامل والدعاوي الجزائية، لكنها يفتقر إلى وجود تأصيل قانوني دقيق لهذه التفرقة، وهناك إتجاه آخر والذي تبناه بعض محاكم التحقيق التابعة لمحكمة إستئناف السليمانية، إذ يرى صاحبه بأنه حينما يصدر القاضي قراره بإطلاق سراح المتهم، فإنه يحدد الجهة التي تنظم هذه الكفالة، وهو يحدد هذه الجهة في ضوء مبلغ الكفالة، لأن مراكز الشرطة، ودوائر المحقق القضائي ليست بإمكانهما التحقق من المقدرة الكفيل، وملاءته المالية، ولأن دوائر الكتاب العدول تتحقق عن هذه الجهة تطبيقاً للمادة (١١) من قانون كتاب العدول رقم ١١ لسنة ١٩٩٨، وبذلك من الأصوب للقاضي حينما يقرر إطلاق سراح المتهم بالكفالة أن يراعي هذه الجهة، وإذا كان المبلغ كثيراً أن يقوم بالتنصيص على الجهة النازمة للكفالة الجزائية في قرار إطلاق سراح المتهم، لأنه في الواقع نجد بأن هناك كفالات جزائية نظمت في مراكز الشرطة وبمبالغ ليست بكثيرة، لكن الكفلاء عاجزين عن دفع مبلغها، وبغية التجنب من حدوث هذه الأخيرة نقترح على المشرع الكوردستاني والعراقي تعديل المادة (١١٤) من قانون اصول المحاكمات الجزائية عن طريق إضافة فقرة (د) إليها بضرورة تنظيم الكفالة الجزائية من قبل كاتب العدل إذا وجد القاضي بأن المبلغ المطلوب للكفالة كثيراً، ويستوجب التحقق

الأخرى التي يتعارض صراحة أو دلالة مع أحكام هذا القانون، وتبقى التعليمات الصادرة بموجب القانون السابق نافذة إلى أن تلغى أو تعدل بتعليمات أخرى))، ويعتبر الإلغاء صريحاً أيضاً إذا عين القانون مدة لنفاذه، ويعتبر ملغياً بإنقضاء تلك المدة. أما الإلغاء الضمني فيتحقق بإصدار تشريع لا ينص على إلغاء التشريع القديم، ألا أنه يأتي بحكم جديد يختلف عن الحكم الموجود في القانون القديم، إذ إن النص الجديد أولى بالرعاية والتطبيق، بشرط عدم إمكان التوفيق بين النصين، بمعنى إذا أمكن التوفيق بينهما فلا سبيل للقول بالإلغاء الضمني، بالإضافة فإن التعارض بين النصين هو الآخر الذي يمكن أن يؤدي إلى القول بالإلغاء (٢٥)، لكن يشترط لتحقيق الإلغاء بالتعارض إتحاد صفة الحكم القانوني الجديد وصفة الحكم القانوني القديم، فالحكم العام في قاعدة قانونية جديدة يلغي الحكم العام لقاعدة قانونية قديمة، والحكم الخاص في قاعدة قانونية جديدة يلغي الحكم الخاص في القاعدة القانونية القديمة مادام الحكمان متعارضان. أما إذا اختلفت صفة الحكم الجديد عن الحكم القديم، فإن أسلوب الإلغاء يختلف تبعاً لحالة من حالتين، الأولى: إذا وضعت القاعدة القانونية الجديدة حكماً خاصاً يتعارض مع حكم عام في قاعدة جديدة، إذ لا تلغي القاعدة الجديدة القاعدة القديمة بصفة مطلقة، وإنما يكون الإلغاء نسبياً، ويقتصر فقط على ما جاء الحكم الخاص

أصول المحاكمات الجزائية وبفقراتها المختلفة قد أنيطت سلطة تقدير مبلغ الكفالة وقبولها وكيفية التحقق من إقتدار الكفيل للمحكمة الجزائية، وللسلطة التحقيقية المختصة بالدعوى، لذا فإن ماتقدمه المحكمة في قرارها المذكور من الإجتهد يبقى في مورد نص صريح، وقيل بأن لا إجتهد في مورد النص، بالإضافة إلى ذلك فإن الإتجاه المذكور كان مخالفاً لمبدأ الشرعية الإجرائية والذي لم يجيز إتخاذ أي إجراء في الدعوى الجزائية دون سند من القانون، إلا في حالة ما إذا كان الإجتهد لمصلحة المتهم، ويخدمها.

والجدير بالذكر إن هناك مسألة بالحاجة إلى التصدي إليها وبيان الرأي حولها، وهي كيفية تطبيق النصوص الإجرائية الناضجة للكفالة الجزائية، طالما إنها شرعت في عام ١٩٧٣، لكن قانون الكتاب العدول قد شُرع في عام ١٩٩٨ وتم إنفاذه في الإقليم وفقاً للقانون المرقم ١٦ لسنة ٢٠١٢، إذ الأصل هو إنتهاء الإمتداد الزمني للأحكام القانونية بإلغاء هذه الأحكام، ويكون الإلغاء على صورتين، فقد يكون الإلغاء صريحاً، وقد يكون ضمناً (٢٤)، إذ الإلغاء الصريح يتمثل بصدور قاعدة قانونية جديدة، تقرر صراحة إلغاء القاعدة القانونية القديمة، مثل مانصت عليه المادة (٣٢٣) من قانون المرافعات المدنية النافذ برقم ٨٣ لسنة ١٩٦٩ (يلغى قانون المرافعات المدنية والتجارية رقم ٨٨ لسنة ١٩٥٦ وتعديلاته، وذيله رقم ٤٠ لسنة ١٩٦٣، وكذلك يلغى كل نص في قانون السلطة القضائية والقوانين

الجزائية، وإن إغفال نصوص القانون المذكور، والتوجه نحو تطبيق قانون الكتاب العدول في هذا الوضع التشريعي الراهن يفتقر إلى سند قانوني صحيح، وهذا هو عين المصلحة التي أراد المشرع تحقيقها من تنظيم أحكام الكفالة الجزائية في قانون أصول المحاكمات الجزائية (٢٧).

رابعاً: كيفية إستحصال مبلغ الكفالة الجزائية: يتمثل إلزام الكفيل في الدعوى الجزائية بإحضار المتهم أمام المحكمة في الدعوى الجزائية التي أصبح نفسه كفيلاً عنه، بحيث إذا لم يحضر المتهم أمام المحكمة المختصة، ولم يتمكن الكفيل القيام بتنفيذ مضمون كفالته، فتقرر المحكمة سواء كانت محكمة التحقيق، أو محكمة الموضوع إحالة الكفيل إلى محكمة الجنب، لإتخاذ الإجراءات القانونية بحقه وفقاً لأحكام المادة (١١٩) من قانون أصول المحاكمات الجزائية، بمعنى إن محكمة الجنب هي الجهة المختصة بالبت في أمر الكفيل، ولا يجوز للمحكمة التي ثبت إخلال الكفيل أمامها أن تبت في هذا الأمر، وليس لها التحقق من مدى إلزام الكفيل بكفالته من عدمه، بخلاف ما جرى عليه العمل في بعض محاكم، والتي تقرر من جانبها إعفاء الكفيل، أو إستحصال المبلغ كلاً أو جزءاً (٢٨)، بل عليها إحالة الكفيل إلى محكمة الجنب، وهي بذی السلطة للتصرف فيها وفقاً للصلاحيات المعطاة لها وفقاً لها، أي أن محكمة الجنب لها سلطة تقديرية واسعة في تحصيل مبلغ الكفالة ممن أخل بالتزامه فلها أن تقرر

الجديد في خصوصه، مثلاً إذا شرع قانون يسري على موظفي الدولة عموماً، وصدر قانون جديد يخص أعضاء هيئة التدريس بالجامعات، فإن القواعد القديمة ذات الأحكام العامة تظل سارية، وينسخ بالنسبة لأعضاء هيئة التدريس ما يكون متعارضاً مع أحكام القواعد الجديدة الخاصة بهم. والثانية عندما وضعت القاعدة القانونية الجديدة حكماً عاماً يتعارض مع حكم خاص في قاعدة قديمة، فلا يكون للقاعدة الجديدة العامة أثر إلغاء للقاعدة الخاصة القديمة، بل يبقى الحكم القديم الخاص سارياً ويعتبر إستثناءً وارداً على الحكم العام الجديد (٢٦)، وبذلك فإن الأحكام التي نظمها قانون أصول المحاكمات الجزائية بالنسبة للكفالة الجزائية، تعتبر أحكام قانونية قديمة وخاصة، إذا نقرنها بالأحكام القانونية التي تخص الكفالة المدنية التي نظمها قانون الكتاب العدول رقم ٣٣ لسنة ١٩٩٨ وهو القانون الخاص اللاحق للقانون العام السابق، و وفقاً للرأي المذكور فإن القواعد القديمة النازمة للكفالة الجزائية تعتبر إستثناءات على القواعد الجديدة النازمة للكفالة المدنية، بمعنى إن القواعد القديمة الخاصة تحتفظ بسريانها على الكفالة الجزائية، دون الرجوع إلى القواعد الجديدة النازمة للكفالة المدنية، وبذلك يتبين عدم دقة الرأي الذي إتجه إليه قضاء محكمة الجنايات بصفتها التمييزية، لأن القانون النافذ في الإقليم والعراق بخصوص الكفالة الجزائية هو قانون أصول المحاكمات

أصولاً بالحضور (٣٢)، وتتم إحالة الكفيل إلى محكمة الجench بكتاب عادي مرفقاً به النسخة الأصلية من صك كفالتة، ونسخة مصدقة من قرار قاضي التحقيق بالإحالة إن كان الإخلال أمامه، ونسخة من محضر جلسة المحاكمة التي قرر فيه إحالتة إن كان الإخلال أمام محكمة الموضوع (محكمة الجench أو الجنائيات أو الأحداث)، وحين ورود كتاب الإحالة مع مرفقاته يؤشر قاضي محكمة الجench عليه، لتسجيله أصولاً في السجل الخاص بالكفالة الجزائية، ومن ثم يقوم بتدوين أقوال الكفيل للتحقق من إخلاله وكذلك مقدرة المالية؛ وبعد الفراغ من ذلك يقوم القاضي بإصدار قراره وفقاً لأحكام المادة (١١٩) من قانون أصول المحاكمات الجزائية، والتي صنفها الفقه وجرى عليه العمل في القضاء على إنه نص تنظيمي وإجرائي، دون أن يكون نصاً عقابياً، بمعنى أنه على محكمة الجench إتباع الإجراءات القانونية المتسلسلة الواردة في المادة أعلاه، دون أن تستوجب إجراء محاكمته، وتوجيه التهمة إليه، وإصدار القرار بالإدانة والعقوبة (٣٣)، بل تتخذ الإجراءات المرسومة في سبيل إستحصل مبلغ الكفالة كله أو بعضه أو أن تعفي الكفيل إذا كان الإخلال لسبب إضطراري أو أن تقرر تحصيله مقسماً لمدة سنة واحدة حسب الظروف والملابسات المحيطتان بالكفيل، وإن المحكمة نفسها هي التي تقوم بتحصيل مبلغ الكفالة المحكوم به، دون إحالته إلى دائرة التنفيذ، بمعنى إن التزام الكفيل بموجب المادة أعلاه لا يتعدى كونه

تحصيل المبلغ كله، أو بعضه حسب ظروف كل قضية أو أن تعفيه منه إذا كان الإخلال لسبب اضطراري، أو تقرر تحصيله مقسماً لمدة لا تتجاوز سنة واحدة أو حجز المبلغ المودع نقداً (٢٩)، بمعنى إن إخلال الكفيل بكفالتة لا تشكل جريمة، وبذلك لايجوز فتح قضية تحقيقية بحقه ومن ثم إحالته إليها كمتهم (٣٠)، أو حتى لايجوز إحالته وفقاً للنموذج المعد لإحالة المتهم إلى المحكمة المختصة (٣١)، وكذلك لايجوز إصدار أمر القبض بحق الكفيل ومن ثم توقيفه والسبب في ذلك هو إن الكفيل حينما يخل بكفالتة فإنه لم يرتكب جريمة سواء كان إخلاله عن عمد أم لأمر خارج عن إرادته، لكن قرار التوقيف يجب أن يتأسس على نص عقابي تطبيقاً للمادة (١) من قانون العقوبات التي تنص على (لا عقاب على فعل أو إمتناع إلا بناء على قانون ينص على تجريمه وقت إقترافه ولا يجوز توقيع عقوبات أو تدابير إحترازية لم ينص عليها القانون)، وكذلك المادتان (١٠٩ و ١١٠) من قانون أصول المحاكمات الجزائية التي تبحثان عن توقيف المتهم دون الكفيل، والمتهم هو الشخص الذي يشتبه إرتكابه الجريمة وبناء على ذلك تم إتخاذ الإجراء بحقه، وإن الإتجاه بخلاف ذلك يمثل خرقاً لحقوق الفرد التي ضمنها الدستور وصانتها القوانين النافذة، وإن كان هناك إتجاه قد تبناه بعض محاكم الجench، والذي يذهب إلى جواز إصدار قرار القبض على الكفيل وفقاً للمادة (٢٣٨) من قانون العقوبات حينما لا يحضر أمام المحكمة بعد تبلفه

لمدد متفاوتة من دون الإنتباء إلى أحكام المادة ١١٩ من قانون أصول المحاكمات الجزائية.

الهوامش والمصادر:

١. ينظر: المادة (١٠٠٨) من القانون المدني.
٢. للمزيد حول محل الإلتزام ينظر: د.عبدالمجيد الحكيم، الموجز في شرح القانون المدني، مصادر الإلتزام، المكتبة القانونية، بغداد، ٢٠٠٧، ص ١٨٠.
٣. ينظر: المواد (١١٤ و ١١٥ و ١١٨ و ١١٩ و ١٢٠) من قانون أصول المحاكمات الجزائية والتي إستخدام المشرع فيها كلا لفظة التعهد وكذلك الكفالة دون إجراء التفرقة في أحكامهما الموضوعية والإجرائية.
٤. ينظر: المادة (١٠٤٧) من القانون المدني.
٥. بهذا المعنى ينظر القرار التمييزي المرقم ٥٢٢/جنايات/٧٢ في ٧٢/٣/٩ المنشور في النشرة القضائية، عدد ١، السنة الثالثة، ص ٢١٥ نقلاً عن د.جمال إبراهيم إبراهيم الحيدري، مرجع سابق، ص ٣١٠.
٦. حددت المادة (٣٠٠) من قانون أصول المحاكمات الجزائية وعلى سبيل الحصر الأسباب التي تؤدي إلى إنقضاء الدعوى الجزائية، وهي وفاة المتهم، أو صدور حكم بات بإدانته، أو براءته، أو حكم أو قرار بات بعدم مسؤوليته، أو قرار نهائي بالإفراج عنه، أو بالعفو عن الجريمة، أو بوقف الإجراءات فيها وفقاً نهائياً أو في الأحوال الأخرى التي ينص عليها القانون، بالإضافة إلى هذه الأسباب العامة، هناك أسباب خاصة تنقضي بها الدعوى الجزائية مثل قرار قبول الصلح للمزيد ينظر: د.جمال إبراهيم إبراهيم الحيدري، الوافي في قانون أصول المحاكمات الجزائية، دار السنهوري، بيروت، ٢٠٢٣، ص ٩٢٠ و ٩٢٤.
٧. ينظر: المادة (١١٧) من قانون أصول المحاكمات

إلتزاماً مالياً وتخضع طرق تحصيله لأحكام قانون التنفيذ رقم ٤٥ لسنة ١٩٨٠ المعدل.

لكن إذا لم تتمكن إستحصال المبلغ وإتجهت إلى حجز أموال الكفيل وبيعها، فيتم ذلك بناء على مذكرة تقدمها المحكمة إلى المنفذ العدل لإستيفاء المبلغ المحكوم به من ثمنها حيث يكون حجز أموال الكفيل وبيعها من اختصاص دائرة التنفيذ، زد على ذلك فللمحكمة حبس الكفيل عند إخلاله بالكفالة لمدة لا تتجاوز ستة أشهر، ولكن حبس الكفيل لا يجوز إلا في إحدى هذه الحالات (٣٤): ١. إذا لم يكفِ الثمن المتحصل من بيع الأموال لسداد مبلغ الكفالة، ٢. إذا لم يوجد للكفيل أموال أو كانت لديه أموال لايجوز حجزها. ٣. إذا إمتنع الكفيل عن بيان تسوية مقبولة.

ومن خلال هذا السرد لموقف الفقه والقضاء تجاه الكفالة الجزائية، وكيفية إستحصال المبلغ يتبين بأن بعض محاكم التحقيق وكذلك محاكم الموضوع (جُنح أو جنابات أو الأحداث) لحد كتابة هذه الدراسة لاتزال تطبق أحكام الكفالة بخلاف مارسمها المشرع من الإجراءات وأنها تعامل والكفيل معاملة المتهم، مما أثر سلباً على حق الكفلاء تارة في حريتهم وتارة أخرى في أموالهم؛ لذلك ندعو من الزملاء في ساحة القضاء في العراق وإقليم كوردستان مراعاة حرفية النصوص الإجرائية التي تخص الكفلاء في الدعوى الجزائية، إذ نجد بين الحين والآخر بأن يتم إصدار أمر القبض بحق الكفيل، وقد يطلق سراحه بالكفالة، وقد لا يطلق سراحه بل يتم توقيفه ويبقى موقوفاً

١٩. للمزید ينظر: د. جمال إبراهيم إبراهيم الحيدري، مرجع سابق، ص ٣٠٣.
٢٠. تنص المادة (٢٨/أولاً) من دستور جمهورية العراق لعام ٢٠٠٥ على (لاتفرض الضرائب والرسوم ولا تعدل وتجبى ولا يعفى منها إلا بقانون).
٢١. تنص المادة (٢) من قانون الرسوم العدلية على (لايستوفي أي رسم إلا بموجب نص في هذا القانون أو القوانين الأخرى).
٢٢. بهذا المعنى ينظر: أكرم زادة الكوردي، أحكام الكفالة الجزائية، دراسة مقارنة بين قانون أصول المحاكمات الجزائية العراقي والأردني، بحث منشور في مجلة القانون والتنمية المحلية، جزائر، المجلد ٠١، العدد ٠٢، ٢٠١٩، ص ٢٧ و ٢٨.
٢٣. ينظر: القرار التمييزي المرقم ٢١٠/ب.ت/٢٠٢٠ الصادر من محكمة جنايات السلیمانيه/٣ في ٢٠٢٠/٢/٢ غير منشور، وكذلك القرار التمييزي المرقم ١٣٨/ب.ت/٢٠٢٤ الصادر من محكمة جنايات السلیمانيه/١ في ٢٠٢٤/١/٢٢ غير منشور.
٢٤. ينظر: د. عبدالله مصطفى، علم اصول القانون، المكتبة الوطنية، بغداد، ١٩٩٦، ص ١٨٠-١٨٦.
٢٥. ينظر: د. رياض القيسي، علم أصول القانون، بيت الحكمة، بغداد، ٢٠٠٢، ص ٣٠٧.
٢٦. ينظر: د. حسن الكيورة، المدخل إلى القانون، منشأة المعارف، ط ٦/١٩٩٣، ص ٣٣٣ و ٣٣٤.
٢٧. للمزید حول دور المصلحة في تفسير النصوص ينظر: د. محمد صبري السعدي، تفسير النصوص في القانون والشريعة الإسلامية، مجموعة رسائل الدكتوراه، المطبعة العربية الحديثة، ١٩٧٩، ص ٣٧٥ وما بعدها.
٢٨. ينظر: قرار محكمة تمييز العراق تحت عدد ٩٠٥/جنايات/٩٨٥ في ١٩٨٥/٦/٢٤ مشار إليه لدى إبراهيم المشاهدي، المبادئ القانونية في الجزائية.
٨. ينظر: المادة (١٠٤١) من القانون المدني.
٩. توجي صياغة المادة (١١٧) من قانون اصول المحاكمات الجزائية بأن الكفيل حينما يقدم طلب الإعفاء فإنه يستعمل حقاً إجرائياً، دون أن تكون المحكمة مخيراً بين الرفض أو القبول، بل عليها قبول الطلب بعد التحقق من توفر شروط الإعفاء وبذلك فإن المحكمة لاتمارس حقاً تجاه الطلب المذكور، بل يؤدي واجباً إجرائياً تجاهه، للمزید حول مفهوم الحق والواجب الإجرائيين ينظر: أطروحتنا للدكتوراه بعنوان نظرية الحق الإجرائي في قانون المرافعات المدنية العراقي، دراسة تحليلية مقارنة، مقدمة الى كلية القانون بجامعة السلیمانيه، ٢٠٢٢، ص ١٦٢-١٧٣، وبالمعنى نفسه ينظر: عبدالأمير العكيلي، أصول الإجراءات الجنائية في قانون أصول المحاكمات الجزائية، ج ١، ط ١، مطبعة المعارف، بغداد، ص ٣٨٩.
١٠. ينظر: المادة (١١٦) من قانون أصول المحاكمات الجزائية.
١١. للمزید ينظر: د. حسني محمود عبدالدايم، الشكلية في إبرام التصرفات، دراسة مقارنة، دار الفكر الجامعي، ٢٠١١، ص ٩ و ٨.
١٢. للمزید ينظر: د. سليمان مرقس، الوافي في شرح القانون المدني، ٣، في العقود المسماة، المجلد الثالث، عقد الكفالة، ط ٣، ١٩٩٤، ص ١٠-١٣.
١٣. ينظر: المواد (٢٥-٣٣) من قانون الإثبات.
١٤. ينظر: المادة (٢١/أولاً) من قانون الإثبات.
١٥. ينظر: المواد (٣٧-٤٥) من قانون الرسوم العدلية رقم ١١٤ لسنة ١٩٨١ المعدل.
١٦. ينظر: المواد (٢٢-٢٤) من قانون الإثبات.
١٧. ينظر: المادة (١١) من قانون الكتاب العدول رقم ٣٣ لسنة ١٩٨٨ النافذ في الإقليم بالقانون المرقم ١٦ لسنة ٢٠١٢.
١٨. ينظر: المواد (٢٥-٣٣) من قانون الإثبات.

وأن المادة ١١٩ من قانون أصول المحاكمات الجزائية خال من أية عقوبة وأنه يتمحور حول الكفالة بالنفس وكيفية أستحصالها في حالة عجز الكفيل عن أحضار مكفوله وأن الكفالة بالنفس إذا ما انضمت أمام سلطة تحقيقية تعد عقداً بين الكفيل والسلطة التحقيقية وبموجبها يقدم الكفيل أموالاً ضماناً للالتزام معين يلتزم به المكفول فإذا لم ينفذه يكون الكفيل حينئذ ملزماً بتقديم المبلغ المحدد في صك الكفالة لذا فإن التزامه هذا لا يتعدى كونه إلزاماً مالياً وإذ نصت المادة ١١٩ من قانون أصول المحاكمات الجزائية على إحالة الكفيل على محكمة الجنح فلا يتم وفق الصيغة التي أتبعتها محكمة التحقيق وإنما بموجب قرار يسطر على الأوراق يتضمن إحالة الكفلاء على محكمة الجنح لأستيفاء مبلغ الكفالة وفق المادة ١١٩ من قانون أصول المحاكمات الجزائية وفي حالة ورود الأوراق الى محكمة الجنح فإنها تصبح والحالة هذه كدائرة تنفيذ ومهمتها تحديد آلية أستحصال الكفالة كلاً أوجزاً أو تقسيطها بأقساط شهرية يتم تحديدها من قبلها وعليها تطبيق أحكام قانون التنفيذ رقم ٤٥ لسنة ١٩٨٠ المعدل بالمادة ٤٣ منه إذا أرادت حبسه وإذا أرادت حجز أمواله إيداع القرار لدى دائرة التنفيذ بغية أيقاع الحجز التنفيذي وتسجيل قضية الكفلاء لا يتم في سجل أساس الدعاوى الجزائية وإنما يتم في سجل خاص يفتح لهذا الغرض تحت عنوان سجل الكفالات الجزائية لذا وجد أن قرار قاضي التحقيق بالأحالة قد شابه عيب من الناحية القانونية لذا قرر نقض القرار والتدخل تمييزاً بقرار الإحالة المرقم ١١/إحالة/٢٠٠٧ في ٢٢/٣/٢٠٠٧ الصادر من محكمة تحقيق كربلاء ونقضه لأتباع ما تقدم بشأن الكفلاء....)).

٣١. ينظر: القرار التمييزي المرقم ٥٥٦/ج.هـ/٢٠٠٩ الصادر من محكمة جنايات الرصافة بصفتها

قضاء محكمة التمييز، القسم الجنائي، مكتبة جاحظ، بغداد، ١٩٩٠، ص ٢٣٠.

٢٩. ينظر: د. جمال إبراهيم الحديري، مرجع سابق، ص ٣٠٥ و٣٠٦.

٣٠. بهذا المعنى ينظر: القرار التمييزي المرقم ٢٧/

جزاء/٢٠٠٧ الصادر من محكمة استئناف

كربلاء بصفتها التمييزية في ١٥/٧/٢٠٠٧

وفيه ((لدى التدقيق والمداولة وجد ان الطعن

التمييزي مقدم ضمن المدة القانونية قرر قبوله

شكلاً ولدى عطف النظر على الموضوع وجد

أن كلاً من (أ) و(ب) و(ج) قد وقعوا صك كفالة

أمام السلطة التحقيقية كفلوا بموجبها المتهم

(د) كفالة بالنفس وبموجبها تعهدوا بإحضاره

أمام السلطة التحقيقية متى طلبت ذلك وبمبلغ

عشرة ملايين دينار وتم أيداعها سهواً أمانة في

محكمة التحقيق ولكنها سجلت بنفس الصيغة

لدى محكمة الجنح وتم قطع الوصل ٢٤.٣٢٢

في ٢٦/٣/٢٠٠٧ وبسبب أخلال الكفلاء

بكفالتهم فقد تم اتخاذ الإجراءات القانونية

بحقهم ودونت أقوالهم بصفة متهمين أمام قاضي

التحقيق وبعدها أحال قاضي التحقيق هؤلاء

بنفس الصفة على حكمة جنح كربلاء لمحاكمتهم

بدعوى (غير موجزة) وفق المادة ١١٩ من قانون

أصول المحاكمات الجزائية وفي محكمة الجنح

تم تدوين هوياتهم بصفة متهمين وتم الأستماع

إلى أقوالهم بنفس الصفة وقد وجد أن ما

اتخذته محكمة التحقيق من إجراءات بحق

هؤلاء بتدوين أقوالهم كمتهمين وما ورد بقرار

الإحالة فقد وجد أن هذا القرار غير سليم

من الناحية القانونية لأن المذكورين هم كفلاء

للمتهم (د) وأن الكفالة بالنفس مشار إليها في

أحكام القانون المدني وفق المواد ١٠١٧. ١٠١٩.

وليسوا متهمين حيث لا يوجد نص في قانون

العقوبات يعاقب بموجبه الكفيل عند الإخلال

بكفالتة وأنه لا جريمة ولا عقوبة إلا بنص

التمییزیه فی ٢٠٠٩/٧/٩ أشار إلیه د.جمال
إبراهیم الحیدری، مرجع سابق، ص ٣٠٦ و ٣٠٧.
٣٢. تنص المادة (٢٣٨) من قانون العقوبات العراقي
على (يعاقب بالحبس مدة لا تزيد على ستة أشهر
وبغرامة لا تزيد على مائة دينار او باحدى هاتين
العقوبتين كل من كان مكلفا قانونا بالحضور
بنفسه او بوكيل عنه في زمان ومكان معينين
بمقتضى تبليغ او امر او بيان صادر من محكمة
او سلطة قضائية او من موظف او مكلف
بخدمة عامة مختص قانونا باصداره فامتنع
عمدا عن الحضور في الزمان والمكان المعينين او
ترك المكان المعين قبل الوقت الجائز فيه تركه).
٣٣. ينظر: القرار التمييزي المرقم: ١٧٢/الهيئة
الموسعة الجزائية/٢٠٢٢ الصادر من محكمة
التمييز الاتحادية في ٢٠٢٢/٢/٢٨. غير منشور
٣٤. ينظر: القرار التمييزي المرقم ١٢٤/ت/٢٠١٦
الصادر من محكمة استئناف بابل بصفتها
التمييزية في ٢٠١٦/٣/٧) (.... أن إخلال الكفيل
بكفالاته وعدم وجود سبب اضطراري يبيح له
ذلك كما أنه لا يوجد له اموال يجوز حجزها
وبيعها ولم يقدم تسويه مقبولة لسداد المبلغ
فإن ذلك يسوغ للمحكمة حبسه مدة لا تتجاوز
ستة أشهر وفقا لصراحة المادة ١١٩ / ب من
قانون أصول المحاكمات الجزائية وبما أن القرار
المميز التزم الوجهة المتقدمة قرر تصديقه...)
غير منشور.

إختصاص القضاء الإداري لتعديل القرار الإداري جزئياً - أسلوب إجراءه وتطبيقاته - دراسة مقارنة

■ م.د. خليل عبد القادر حسين | مدرس بقسم القانون جامعة كرميان دكتوراه في القانون الإداري.

تمهيد:

تعد إصدار القرارات الإدارية من الجهة الإدارية المظهر الأساسي والرئيسي لممارسة السلطة العامة و الوسيلة الفعالة لمباشرة نشاطاتها الإدارية المختلفة، لذلك يعتبر من أخطر وأهم امتيازات السلطة الإدارية في مواجهة المراكز القانوني للأفراد وانتهاك لحقوق وحرّياتهم، ومن الأمور البديهية في وقتنا الحاضر ان الدولة تتميز بخضوعها لمبدأ المشروعية؛ اي خضوع الجميع الحاكم والمحكومين لسيادة القانون، وبما ان الرقابة القضائية على الأعمال الإدارية تمثل أفضل ضمانة لحماية هذا المبدأ وكذلك حماية حقوق الافراد وحرّياتهم لما يتميز القضاء الاداري من خبرة ومعرفة فعالة بأساليب ووسائلها الادارية للإدارة، وقدرتها على إلغاء القرارات الإدارية غير المشروعة، ولأجل تحقيق الهدف السالف الذكر المتمثل بمبدأ سيادة القانون ، فإن هذا الأمر يقتضي بتوسيع سلطات القاضي الإداري، بحيث لا تقتصر على الرقابة المشروعية و إلغاء القرارات المعيبة فقط، بل تمتد الى تعديل هذه القرارات جزئياً وإصلاحها أو استبدالها بغيرها، اي ان القاضي الإداري في إطار قضاء الإلغاء، يعتمد إلى فحص مدى مشروعية القرار الإداري ليقضي بإلغائه إن كان غير مشروع، لكنه قد يقوم بإلغاء الجزء أو الأثر الغير المشروع فقط دون باقي أجزاء القرار الإداري، وهذا ما يسمى بالتعديل الجزئي للقرار الاداري من قبل القضاء، وسنتحدث عن هذا الموضوع في مطلبين خصصنا الاول عن مفهوم التعديل الجزئي واسلوب إجراءه وفي المطلب الثاني خصصناه عن تطبيقاته القضائية .

المطلب الاول

مفهوم التعديل الجزئي وأسلوب إجراءه

قسمنا هذا المطلب الى فرعين خصصنا الاول للكلام عن تعريف تعديل القرار الإداري جزئيا ، أما الفرع الثاني فتناولنا من خلاله اسلوب اجراء التعديل الجزئي للقرار الاداري وكالاتي :

الفرع الاول: تعريف التعديل الجزئي للقرار الاداري

اختلف الفقهاء في تعريف التعديل الجزئي للقرار الإداري حيث استخدم البعض مصطلح الإلغاء الجزئي للدلالة على التعديل من هؤلاء الأستاذ فالين حيث عرف تعديل القرار بأنه "إلغاء جزئي للقرار، كما يرى أيضا الأستاذ هوريو بأن الإلغاء الجزئي للقرار يتمثل مع تعديله وبمراعاة الفارق المتمثل في عدم ادخال عنصر جديد في القرار^(١)، في حين تمسك البعض الآخر بإصطلاح الإلغاء الجزئي، ومن هؤلاء الدكتور سليمان محمد الطماوي الذي ذهب للقول بأن القضاء المصري قد أخطأ عندما تبني تسمية الإلغاء النسبي في منطوق بعض أحكامه، إذ إن التسمية الصحيحة هي الإلغاء الجزئي كون انه قد يفهم من الأولى أن حجية الأحكام قد تكون نسبية على عكس ما تتمتع به أحكام القضاء الإداري من حجية مطلقة في جميع الأحوال^(٢)، كما عرفه البعض بأنه "احداث تغيير في محل القرار، بحيث يقتصر على

أمور ثانوية، مما يحول دون إنهائه أو إزالة آثاره"^(٣)، واستعمل البعض الإنهاء الجزئي للدلالة على التعديل الجزئي حيث عرف التعديل الجزئي بأنه "إبطال الجزء المعيب من القرار والإبقاء على بقية الأجزاء الصحيحة دون أن يؤثر ذلك على قيام القرار الإداري، وبذلك يؤدي الإنهاء الجزئي إلى انقاذ القرار الإداري"^(٤)،

ويرى البعض أن الإلغاء الجزئي إنما يكون تطبيقا للمبدأ الروماني "المفيد لا يفسده غير المفيد"، فإذا كان القرار مشوب في بعض أجزائه ببعض أسباب البطلان أو الإلغاء جاز للإدارة أو القاضي الإداري أن يعد القرار في هذا الجزء تعديلا جزئيا ويبقى القرار فيما تبقى منه منتج آثاره ومشمتمل على قرار إداري صحيح بجميع عناصره^(٥)، كما عرف التعديل الجزئي بأنه "إجراء تتخذه الإدارة أو القاضي الإداري ويتضمن تغيير جزئي يرد على محل القرار الإداري لأسباب عدة قد تتعلق بالحفاظ على مبدأ المشروعية أو لغرض الملائمة مع الحفاظ على وجود القرار الإداري والحيلولة دون محوه أو إزالته من الساحة القانونية^(٦)، الا ان ما يؤخذ على هذا التعريف أنه خلط بين الغاية من التعديل الجزئي للقرار الاداي و السبب منه.

ومن خلال ما تقدم من تعاريف لتعديل الجزئي القضائي للقرار الاداري نستطيع ان نقول بأنه "تغير جزئي على محل القرار الاداري بالإضافة او بالحذف من قبل

المطلب الثاني التطبيقات القضائية

سنتحدث عن التطبيقات القضائية فيما يتعلق بالتعديل الجزئي القضائي للمقرارات الادارية في كل من فرنسا ومصر والعراق في ثلاثة فروع وكالاتي:

الفرع الاول: في فرنسا

مما يجدر الاشارة اليه ان فكرة التعديل الجزئي القضائي للمقرر الاداري غير معروفة في فرنسا إلى عام ١٩١٠م، حيث كان مجلس الدولة الفرنسي لعب دوراً مهماً في الاستباق لاستخراج لتلك الفكرة ووضعها حيز التنفيذ، حيث أنه في حادثة التجنيد التي تتخلص وقائعها "أنه في تاريخ ٢١ مارس سنة ١٩٠٥م صدر قانون التجنيد ونص على حجز بعض الوظائف المدنية للمحاربين القدامى، وتكوين لجنة خاصة تقوم على إعداد الكشوف الخاصة بمن حل عليهم الدور في التعيين ومراعاة الترتيب الوارد بهذه الكشوف عند التعيين وبمخالفته لنص هذا القانون أصدر مدير الشرطة قراراتين أولهما بتاريخ ٨ يناير (كانون الثاني) سنة ١٩٠٨م بتعيين أحد المرشحين دون مراعاة الترتيب الوارد بمراعاة القرار، الأمر الذي حدا بالسيد (Aubry) إلى الطعن بهذا القرار أمام مجلس الدولة إذ كان عليه الدور في التعيين، وثانيهما بتاريخ ٢٤ يناير (كانون الثاني) سنة ١٩٠٨م بتعيين مرشحين مدنيين في وظائف الشرطة رغم أحقية السيد

القاضي الاداري ، حيث يقتصر على تصحيح محل القرار دون اجزائه الاخرى، للحفاظ على اساس القرار الاداري دون انهائه وإزالة اثارة".

الفرع الثاني: واسلوب اجراء التعديل الجزئي للقرار الاداري

ينقسم اسلوب اجراء التعديل الجزئي للقرار الاداري إلى أسلوبين القرار الاداري الى تعديل ايجابي وتعديل سلبي، وسنتحدث عن هذين الاسلوبين في هذا الفرع كالاتي : أولاً: التعديل الايجابي: ويتم التعديل الايجابي للقرار الاداري باستحداث اثار تؤدي الى احداث تغيير في بعض اثار القرار الاداري دون الأخرى، بمعنى ان يتضمن التعديل اضافة اثار جديدة المؤدية الى تعديل بعض اثار القرار الاداري بالنسبة للمستقبل فقط والابقاء على اثاره المشروعة (٧).

ثانياً: التعديل السلبي: يتمثل هذا التعديل بالإلغاء المباشر لجزء محدد من القرار الاداري دون أن يشمل بأكمله، اي ان التعديل السلبي يتم بمجرد اسقاط ما يشوب القرار الاداري من حالات عدم المشروعية والابقاء على الاجزاء الأخرى المشروعية للقرار ذاته (٨)، ولزيادة التوضيح سنقدم مثالاً على نوعي التعديل في التطبيقات القضائية في المطلب الثاني من هذه الدراسة.

الذي صدر بإلغاء قرار الترقية فيما تضمنه من تخطي المحكوم لصالحه في الترقية لا يلغي القرار إلغاءً كاملاً ، وإنما يلغيه فقط بالنسبة لتخطيه المحكوم لصالحه في الترقية ، أي يعتبر مرقى بهذا القرار حسب أقدميته ، فهو في الواقع لا يمس الحقوق التي اكتسبها من رقوا بهذا القرار أو بالقرارات التي تليه .. وهذه القاعدة لا تسري إلا إذا أمكن ترقية المحكوم له دون المساس حقوق من رقوا ، كما في حالة وجود درجة خالية يمكن ترقيته عليها ، فإذا لم يكن ثمة درجة خالية ، فلا محيص أمام الجهة الإدارية إلا أن تلغي ترقية آخر من رقوا بالقرار الإداري المطعون عليه ... " (١١) ، وتقول المحكمة المذكورة في حكم آخر لها : " ... إن الحكم بالإلغاء قد يكون شاملاً لجميع أجزاء القرار المطعون فيه ، وقد يكون جزئياً أو نسبياً منصباً على خصوص معين ، فيتحدد مداه على مقتضى ما إستهدفه حكم الإلغاء ... " (١٢) ، وقد شاع وانتشرت تلك الفكرة في القضاء الإداري المصري فيما بعد .

الفرع الثالث: في العراق

فقد سار القضاء الإداري في العراق على ذات النهج الفرنسي والمصري في شأن سلطة التعديل الجزئي للقرارات الادارية، وان اساس هذه السلطة في العراق هي التشريع، حيث في التعديل الخامس رقم ١٧ لسنة ٢٠١٣ (في المادة (٧ - ثامناً - ١) لقانون مجلس الدولة العراقي رقم ٦٥ لسنة ١٩٧٩

(butot) احد المرشحين من قدامى المحاربين الأمر الذي دفعه إلى الطعن بهذا القرار، وفي هذه القضيتين خرج مجلس الدولة عن قضائه السابق واخذ بفكرة التعديل الجزئي حيث ألغى فيها الأجزاء غير المشروعة من القرار وأبقى على جوهر القرار" (٩)، حيث تضمن هذا القرار نوعي التعديل الايجابي والسلبي حيث أضاف آثار جديدة للقرار وهي تعيين السيدين (Aubry) و (butot) والغاء تعيين من دونهم في الترتيب حسب القانون المذكور (قانون التجنيد).

وبعد هذا القرار الصادر من مجلس الدولة الفرنسي أصبح فيما بعد اتجاهاً مستقراً ومتواتراً في قضاء المجلس بمجال التعديل الجزئي للقرار الاداري.

الفرع الثاني: في مصر

لقد إتجه القضاء الإداري المصري بإتجاه القضاء الإداري الفرنسي في إمكانية تعديل القرار الإداري جزئياً، فإذا كان القرار المطعون فيه مكوناً من عدة عناصر أو أجزاء ، بعضها صحيح قانوناً و البعض الآخر غير صحيح، مع توفر إمكانية الفصل بين هذا الأجزاء، فإن القاضي يملك في هذه الحالة سلطة تعديل القرار الإداري المطعون فيه بصورة جزئية، وذلك بالإستبقاء على الجزء الصحيح منه وإلغاء الجزء غير الصحيح (١٠)، وفي ذلك نصت محكمة القضاء الإداري المصرية في حكمها الصادر في ٣ مارس سنة ١٩٥٢ بقوله: " ... إن الحكم

تدقيق المحكمة لمضمون هذا الإعدام وجد أنه لا يشمل الأراضي التي تملك إستناداً إلى قرارات مجلس قيادة الثورة المنحل ، أو تشريعات تتضمن أحكاماً تنظيمية ، وبالتالي، فإن إمتناع المدعى إليه عن إكمال عملية وإجراءات تسجيل هذه القطعة ليس له سند من القانون ، ويؤشر إنحرافاً في إستعمال السلطة ؛ لذا قرر بالإتفاق إلزام المدعى عليه وزير العدل إضافة إلى وظيفته ، بإكمال إنجاز معاملة تسجيل قطعة الأرض المذكورة آنفاً بإسم المدعية وفقاً للقانون ... (١٤)، ومن تطبيقات محكمة قضاء الموظفين في العراق للتعديل الجزئي للقرار الإداري بعد التأكد من امكانية تعديل حذف الجزء غير المشروع من القرار الإداري، حكمها الصادر في ٢٠١٧/١١/١٦ والذي جاء بعد طلب الطاعن بإلغاء الفقرة المتعلقة بنقله الى مديرية توزيع كهرباء بابل من الأمر الإداري المرقم ٧٣٣٨ ، وقد جاء رد المحكمة مطابق لإرادة الطاعن حيث نص على انه " قرر بالاتفاق إلغاء الأمر الإداري رقم ٧٣٣٨ في ٢٠١٧/٥/٢١ قدر تعلق الأمر بنقل المدعي من مديرية كهرباء الفرات الأوسط الى مديرية كهرباء بابل .. (١٥)، وكذلك ما ذهبت اليه المحكمة الادارية العليا في العراق بقرارها الصادر في ٢٠١٧/٢/٩ والذي نص على " ان عدم احقية المدعي في كل ما يطلبه في عريضة الدعوى لا يعد سبباً لرد الدعوى اذا ظهر حقاً للمدعي ببعض ما يطلبه؛ بل يجوز الحكم ببعض ما يطلبه المدعي وبما يضمن حصوله على حقه ورد الدعوى بما

المعدل والتي نصت على انه " تبث محكمة القضاء الإداري في الطعن المقدم إليها ، ولها أن تقرر رد الطعن أو إلغاء أو تعديل الأمر أو القرار المطعون فيه مع الحكم بالتعويض أن كان له مقتضى بناء على طلب ... " وقد منح المشرع ايضاً محكمة قضاء الموظفين سلطة تعديل القرار جزئياً وذلك في المادة (١٥) من قانون انضباط موظفي الدولة رقم (١٤ لسنة ١٩٩١) المعدل والتي نصت على إنه " يختص المجلس انضباط (محكمة قضاء الموظفين حالياً) بما يأتي أولاً : النظر في الاعتراضات على قرارات فرض العقوبات المنصوص عليها في المادة الثامنة من القانون بعد التظلم منها وفق ما هو منصوص عليه في الفقرة ثانياً من هذه المادة وله أن يقرر المصادقة على القرار أو تخفيض العقوبة أو إلغائها.

والقضاء العراقي غزير بالأحكام القضائية الصادرة بهذا الشأن ، منها على سبيل المثال قرار محكمة قضاء الموظفين المرقم ٢٠١٦ / ٣ / ١٤٨ في ٢٠١٦ / ١٢ / ١٠ والذي نص على "تخفيض العقوبة من العزل إلى تنزيل الدرجة" (١٣)، وايضاً قرار محكمة القضاء الإداري الذي جاء فيه : " ... وحيث أن القطعة موضوع الدعوى لا تزال مملوكة من قبل مديرية بلدية واسط ، وأن هناك أوليات تشير إلى تسديد المدعية لثمن هذه القطعة، وأن سبب إيقاف تسجيلها يعود للتوجيهات الصادرة عن المراجع الإدارية وإعدام الأمانة العامة لمجلس الوزراء المرقم (٢٢٨٨٣ في ٢٠١١/٦ / ٢١)، وأنه لدى

زاد علی ذلك(١٦).

ونستنتج مما تقدم إختصاص القضاء الإداري في فرنسا ومصر والعراق لتعديل القرارات الادارية جزئيا إذا كان القرار معيباً في جزء منه وليس كله، بحيث يقرر ببقاء أجزاء المشروع للقرار وإلغاء جزء غير المشروع، سواء كان التعديل بالإضافة أو بالحذف كما وضعنا سابقاً.

الهوامش والمصادر:

- ١- صابرين علاء حسين، التعديل الجزئي للقرار الإداري، دراسة مقارنة رسالة ماجستير، كلية القانون الجامعة العراقية، ٢٠١٩، ص ١٤.
- ٢- د. سليمان محمد الطماوي، القضاء الإداري، الكتاب الأول (قضاء الإلغاء، الطبعة السابعة، دار الفكر العربي، القاهرة، ١٩٩٩، ص ٨٨٩.
- ٣- د شهاب توما منصور، القانون الإداري، مطبعة جامعة بغداد، العراق، ١٩٨٠، ص ٤١٤.
- ٤- د. رمزي طه الشاعر: تدرج البطلان في القرارات الإدارية (دراسة مقارنة)، الطبعة الرابعة، دار النهضة العربية، القاهرة، ٢٠١٦، ص ٥٦٠.
- ٥- د. عبد القادر خليل، نظرية سحب القرارات الإدارية، دار النهضة العربية، القاهرة، ١٩٦٤، ص ٣٩٨.
- ٦- صابرين علاء حسين، مصدر سابق، ص ١٥.
- ٧- د. طعيمة الحرف، القانون الإداري مكتبة القاهرة الحديثة، ١٩٧٠، ص ١٩٢.
- ٨- خلدون ابراهيم نوري، مدى سلطة قاضي الإلغاء في إصدار أوامر للإدارة (دراسة مقارنة)، رسالة ماجستير، كلية القانون، جامعة بغداد، ٢٠٠٣، ص ٦٩.
- ٩- د. حمدي ياسين عكاشة، الأحكام الإدارية في قضاء مجلس الدولة، منشأة المعارف، الإسكندرية، ١٩٩٧، ص ٤٣١.

- ١٠- أبو بكر أحمد عثمان، حدود سلطات القضاء الإداري في دعوى الإلغاء، رسالة ماجستير مقدمة إلى كلية القانون في جامعة الموصل، العراق، ٢٠٠٥، ص ١٤٧.
- ١١- أشار إليه د. وهيب عباد سلامة فلسفة الإلغاء الجزئي للقرارات الإدارية (دراسة تحليلية مقارنة على ضوء أحكام القضاء الإداري في فرنسا ومصر، دار النهضة العربية، القاهرة، ٢٠١٥، ص ٨٢.
- ١٢- د. خالد لفته الزبيدي و سهير فليح حسن، التعديل الجزئي للقرارات الادارية، مجلة جامعة تكريت للحقوق، السنة ٢، المجلد ٢، العدد ٢، الجزء ٢، كانون الأول ٢٠١٧، ص ١٣٩.
- ١٣- قرار محكمة قضاء الموظفين المرقم ١٤٨/ج/ ٢٠١٦، الصادر في ١٠/١٢/٢٠١٦، غير منشور
- ١٤- القرار الرقم (٢٠١٣/١٧٤ في ٢٠٣/٦/٢٦)، منشور على موقع وزارة العدل العراقية <http://www.moj.gov.iq>، تاريخ الزيارة ٢٠٢٤/١/٣.
- ١٥- حكم محكمة قضاء الموظفين، رقم القرار ٢٠١٧/٢٦٨٣ الصادر في ١٦/١١/٢٠١٧، غير منشور.
- ١٦- حكم المحكمة الادارية العليا في العراق بقرارها المرقم ٥٤٨ قضاء الموظفين، تمييزاً والمؤرخ في ٢٠١٧/٢/٩، نقلا عن مجموعة فتاوي وقرارات مجلس شوري الدولة لعام ٢٠١٧، ص ٤٢٠.

هه‌و‌النامهی کتێب

ته‌عليق له‌سه‌ر برپاره دادوهرییه‌کان



تعليق على قرار قضائي :

هل الإستيلاء على ملك الغير لأهداف أمنية يعتبر سبباً مُقنعاً لحرمان المالك من المطالبة بأجر المثل او التعويض ؟

د. سامان فوزي عمر | أستاذ القانون المدني - جامعة التنمية البشرية.

مبدأ الحكم/ عندما يكون إستغلال العقار لدواعي أمنية ضرورية أقتضتها ظروف المرحلة التي يمر بها البلد نتيجة عدم الإستقرار الأمني بسبب العمليات الإرهابية ولتجفيف منابع الإرهاب ولأن من شروط تحقق واقعة الغصب هو قصد الإستيلاء من قبل واضع اليد بقصد العدوان وبالتالي لا تتحقق حالة الغصب التي يدور معها أجر المثل وجوداً وعدمًا.

القرار/ لدى التدقيق والمداولة وُجد أن طلب التصحيح مقدم ضمن المدة القانونية قرر قبوله شكلاً و لدى عطف النظر على القرار التمييزي المطلوب تصحيحه بالعدد ٣٣٣٢/الهيئة الإستئنافية عقار/٢٠٢٠ في ١٧/١٢/٢٠٢٠ و الذي قضى بتصديق الحكم الإستئنافي الصادر من محكمة إستئناف دىالى بصفتها الأصلية بالعدد ٢٠١/س/٢٠٢٠ في ١٢/١١/٢٠٢٠ وحيث أن الثابت من التحقيقات التي أجرتها المحكمة بأن جزء من القطعة موضوع الدعوى تم إحاطته بسياج من (B R C) ومستغل من قبل تابعي المدعى عليه إضافة لوظيفته وحيث أن الإستغلال المذكور كان لدواعي أمنية ضرورية أقتضتها ظروف المرحلة التي مر بها البلد نتيجة عدم الإستقرار الأمني بسبب العمليات الإرهابية التي طالت المنطقة وأنه ليس المقصود من الإستغلال هو للإستيلاء على العقار أو قصد الإعتداء على أملاك الآخرين وإنما للضرورات الأمنية وتجفيف منابع الإرهاب ولأن من شروط تحقق واقعة الغصب هو قصد الإستيلاء من قبل واضع اليد بقصد العدوان والذي أنتفى في إستغلال المدعى عليه إضافة لوظيفته وحيث إن أجر المثل يدور وجوداً وعدمًا مع حالة الغصب والتي انتفت في هذه الدعوى وبالتالي تكون دعوى المدعية فاقدة لسندها القانوني وواجبة الرد وحيث أن الحكم المميز صدر خلاف ذلك مما أخل بصحته لذا قرر قبول تصحيح القرار التمييزي أعلاه ونقض الحكم المميز الصادر من محكمة إستئناف دىالى بصفتها الأصلية بالعدد ٢٠١/س/٢٠٢٠ في ١٢/١١/٢٠٢٠ لإتباع ما تقدم وإصدار الحكم الموافق

الإضرار لا يبطل حق الغير إبطالاً كلياً.
٢- فمن سبب ضرراً للغير وقاية لنفسه او لغيره من ضرر محقق يزيد كثيراً على الضرر الذي سببه لا سكون ملزماً إلا بالتعويض الذي تراه المحكمة مناسباً). أما المادة (٢١٤) من القانون المدني فتتضمن بأن: (١- يتحمل الضرر الخاص لدرء الضرر العام. ٢- فإذا هدم أحد داراً بلا إذن صاحبها لمنع وقوع حريق في المحلة وإنقطع هناك الحريق فإن كان الهادم هدمها بأمر من أولي الأمر لم يلزمه الضمان، وإن كان هدمها من تلقاء نفسه ألزم بتعويض مناسب).

بالإمعان إلى هاتين المادتين التي تناوله الفقهاء تحت عنوان (الضرورة) نرى بأن كلا الحالتين يكون محدث الضرر مسؤولاً ويستوجب عليه دفع التعويض تعويضاً عادلاً حتى وإن لم يكن التعويض بمقدار الضرر. ومثال على ذلك فإذا استولت الحكومة على عمارة لأحد الأشخاص ووضعها في خدمة النازحين لكي يباتوا فيه لعدة ايام ويحموا أنفسهم من برودة الشتاء، ففي هذه الحالة رغم أن صاحب العمارة لا يستطيع أن يطالب بأخلاء عمارته وإعادتها ولكن يستطيع أن يطالب بالتعويض من إدارة المدينة والجهات الحكومية عن الضرر الذي لحق به تعويضاً عادلاً.

وتطبيقاً لذلك جاء في إحدى القرارات التمييزية: (.. إن المدعين طلبوا إلزام المدعى عليه برفع التجاوز بإعتباره ان وضع يد المدعى عليه على العقارات العائده لهم تمت بصورة غير مشروعه وتحت فعل الغصب وإن أحكام المادة (١٩٧ مدني) قد ألزمت

للقانون و إعادة التأمينات المدفوعة على أن يبقى رسم التمييز تابعاً للنتيجة وصدر القرار بالأكثرية إستناداً للمادة (٣/٢١٠) مرافعات مدنية في ٦/٦/٢٠٢١ م ٢.

نحن نرى بأن هذا القرار جدير بالمناقشة و إبداء الرأي المعاكس لأنه جاء بمبدأ تمييزي جديد من شأنه أن يؤدي إلى إنتهاك حقوق المواطنين بذريعة وجود المنفعة العامة. و لذلك لا نتفق معه لعدة أسباب يمكن تلخيصها في النقاط الآتية:

أولاً: أن حق الملكية من الحقوق المصونة بالدستور، إذ نصت المادة (٢٣) من الدستور العراقي لعام ٢٠٠٥ بأن: (أولاً: الملكية الخاصة مصونة ويحق للمالك الإنتفاع بها وإستغلالها والتصرف بها في حدود القانون. ثانياً: لا يجوز نزع الملكية إلا لأغراض المنفعة العامة مقابل تعويض عادل، وينظم ذلك بقانون). صحيح إن هذه المادة الدستورية تتناول نزع الملكية و ليست الإستيلاء عليها بصورة مؤقتة، ولكن نستطيع أن نستفيد منها لقياس الحكمين. فكيف أن نزع الملكية لا يكون إلا للمنفعة العامة وذلك مقابل تعويض عادل نفس الشيء بالنسبة للإستيلاء المؤقت عليها، فحتى لو كان بهدف تحقيق المنفعة العامة وليس بدافع العدوان فلا يمكن أن يكون ذلك بلا مقابل بل يجب أن يكون مقابل تعويض عادل أيضاً.

ثانياً: تنص المادة (٢١٣) من القانون المدني العراقي بأن: (١- يختار أهون الشرين فإذا تعارضت مفسدتان روعي أعظمها ضرراً، ويزال الضرر الأشد بالضرر الأخف، ولكن

الأخطار المحدقة المنصوص عليها ومنها حالة النازحين في المناطق التي تعرضت إلى عدوان عصابات داعش الارهابية من كل ما تقدم كان المتعين على محكمة الموضوع أن تقضي وللأسباب المشار إليها أنفاً برد دعوى المدعين (المميز عليهم) مع الاحتفاظ لهم بحق إقامة دعوى المطالبه بالتعويض طبقاً لنص المادة (٢/٢١٣ مدني) .. ٣.

ثالثاً: أجازت المادة (٢٦) من قانون الإستملاك العراقي رقم (١٢) لسنة ١٩٨١ بأن: (لدوائر الدولة والقطاع الإشتراكي في الحالات الإستثنائية الطارئة كالفيضان أو تفشي وباء أن تقرر الإستيلاء المؤقت على أي عقار مدة تحدد بقرار الإستيلاء على أن لا تتجاوز سنتين من تاريخ القرار). ونص المادة (٢٧) منه بأن: (على الجهة التي أستولت على العقار مؤقتاً إعادته لصاحبه في نهاية المدة، بالحالة التي كان عليها عند الإستيلاء، وإذا أصاب العقار ضرر بسبب الإستيلاء المؤقت، فلصاحبه مطالبة الجهة المستولية بتعويض تقدره هيئة التعويض).

أما إذا دعت الضرورة إلى الإستمرار على وضع اليد على العقار مدة تزيد على سنتين، فقد عالجت هذا الأمر المادة (٢٨) من القانون بأنه على الجهة المستولية طلب إستملاكه، وفي حالة إمتناعها عن ذلك، يحق لصاحب العقار أن يطلب من المحكمة إسترداده أو تملكه إلى الجهة المذكورة، لقاء تعويض تقدره هيئة التقدير وفقاً لأحكام قانون الإستملاك.

صحيح إن هذه المواد الثلاثة في قانون

الغاصب برد المغصوب إلى صاحبه مع أجر مثله وإذا تلف العقار أو طرأ على قيمته نقض ولو بدون تعد من الغاصب لزمه الضمان إلا أن القانون المدني العراقي قد نص في المواد من (٢١٢/٢١٤) على أحكام مشتركة للأعمال غير المشروعة وهي أن الضرورات تبيح المحظورات ولكنها تقدر بقدرها (المادة ١/٢١٢ مدني) وإن المادة ٢١٣ قد نصت إلى إنه يختار أهون الشرين فإذا تعارضت مفسدتان روي أعظمها ضرراً ويزال الضرر الأشد بالضرر الأخف ولكن الإضرار لا يبطل حق الغير إبطالاً كلياً فمن سبب ضرراً للغير وقاية لنفسه أو لغيره من ضرر محقق يزيد كثيراً على الضرر الذي سببه لأي كون ملزماً إلا بالتعويض الذي تراه المحكمة مناسباً وإن المادة (١/٢١٤ مدني) قد نصت على إنه يتحمل الضرر الخاص لدرء الضرر العام وحيث إن معاناة النازحين جراء فقد ديارهم وممتلكاتهم لازالت مستمرة وهذه من الأمور العامة التي يجب علم الكافة بها وإن التحقيقات التي انتهت إليها المحكمة أثبتت بما لا يقبل الشك بأن المخيم لا يزال مشغولاً من قبل النازحين وإن القول بإلزام دائرة المدعى عليه (المميز) برفع التجاوز و إلغاء المخيم ورفعته يعني تعريض أرواح الساكنين من النازحين إلى خطر حقيقي محقق يلحق بهم سيما وإن هدف دائرة المدعى عليه (المميز) وهي منظمة أجنبية هو إنساني محض وحيث إن المواد المتقدمة والمشار إليها قد غلبت حالة الإضرار ومنها حالة النزوح التي مر بها أبناء المناطق المشار إليها قد قيدت حق الفرد ومنها الملكية مقابل درء

تعد من الغاصب لزماً الضمان). وبمعنى آخر لو فرضنا أن أخذ العقار من صاحبه والسيطرة عليه دون إرادة صاحبه لأغراض المصلحة العامة لا يعتبر غصباً! فكيف نحكم على الغصب الذي يكون من قبل رئيس العشيرة ولكن بدوافع الأمنية و المصلحة العامة ايضاً. فالقانون لا يهتم بجهة الغاصب سواء كان فرداً عادياً أو شخصاً معنوياً أو الحكومة، حتى نقول بأن الدافع الغصب إذا كان للمصلحة العامة ينفي مسؤولية الدولة بعكس مسؤولية أطراف غير حكومية إذ لا يؤثر دافع الغصب على مسؤوليته.

علماً إن هنالك الكثير من القرارات القضائية تعتبر الدولة والجهات الحكومية غاصباً و تلزمهم بدفع أجر المثل إذا ما استولوا على عقار الغير لتوسيع الشوارع، والمشاريع الخدمية الأخرى، فألم يكن هنا الدافع هي المصلحة العامة أيضاً؟ فمثلاً جاء في أحد القرارات التمييزية (لثبوت قيام المستأنف الثاني/ إضافة لوظيفته بضم مساحة ٦،٧٥ م^٢ من القطعة موضوعة الدعوى إلى الشارع العام للفترة المدعى بها قبل إستملاكها و بذلك يكون غاصباً لها و يترتب عليه أداء أجر المثل..) ٤.

خامساً: إن الدولة هي عادة الجهة القوية و المتمكنة مالياً، فغالباً ما تلزم نفسها بتعويض الأفراد حتى إذا كان الخطأ لم يكن من جانبها أو بتقصير منها، كما هو في تعويض المتضررين من جراء الفيضانات و الحرائق والآفات السماوية، فمن باب أولى أن يعرض

الإستملاك العراقي لم ينص على الأجر المثل في حالة الإستيلاء المؤقت على العقار الغير في الأوقات الإستثنائية، ولكن لم ينص أيضاً على أن يكون ذلك الإستيلاء بلا مقابل. وأنذاك نلجأ إلى الأحكام العامة والقواعد الدستورية التي تؤكد بعدم حرمان المالك من ملكه دون مقابل حتى إذا كان ذلك لأغراض المنفعة العامة.

رابعاً: جاء في حيثيات القرار (.. الإستغلال المذكور كان لدواعي أمنية ضرورية أقتضتها ظروف المرحلة التي مر بها البلد نتيجة عدم الإستقرار الأمني بسبب العمليات الإرهابية التي طالت المنطقة وأنه ليس المقصود من الإستغلال هو للإستيلاء على العقار أو قصد الإعتداء على أملاك الآخرين وإنما للضرورات الأمنية وتجفيف منابع الإرهاب ولأن من شروط تحقق واقعة الغصب هو قصد الإستيلاء من قبل واضع اليد بقصد العدوان والذي إنتفى في إستغلال المدعى عليه إضافة لوظيفته وحيث إن أجر المثل يدور وجوداً وعدماً مع حالة الغصب والتي إنتفت في هذه الدعوى وبالتالي تكون دعوى المدعية فاقدة لسندها القانوني وواجبة الرد..)

ولكن إذا نظرنا إلى المواد المتعلقة بالغصب في القانون المدني لا نرى أية إشارة إلى قصد إستغلال العقار و حرمانه من مالكه بل يكفي أن يكون الغصب ظلماً أي دون إرادة صاحبه. فمثلاً تنص المادة (١٩٧) من القانون المدني بأن: (المغصوب إن كان عقاراً يلزم الغاصب رده إلى صاحبه مع أجر مثله وإذا تلف العقار طرأ على قيمته نقص ولو بدون

الهوامش :

- ١- سبق وقد كتبت هذا التعليق بصورة مختصرة وباللغة الكوردية في صفحتي الشخصية على الانترنت وذلك بتاريخ ١٦-١١-٢٠٢١.
- ٢- قرار محكمة التمييز الاتحادية المرقم ١٩٦٥/الهيئة الاستئنافية عقار/٢٠٢١ في ٦-٦-٢٠٢١ المنشور في الموقع الرسمي لمجلس القضاء الاعلى و المتاح على العنوان الالكتروني الآتي:
<https://www.hjc.iq/qview.2605>
- ٣- قرار محكمة التمييز الاتحادية المرقم ٥٢٢٣/الهيئة المدنية ٢٠١٩/ في ٢٨-٨-٢٠١٩. و المنشور في الموقع الرسمي لمجلس القضاء الاعلى و المتاح على العنوان الالكتروني الآتي:
<https://www.hjc.iq/qview.2466>
- ٤- منشور عند: القاضي محمد مصطفى محمود الجاف، الجديد في قضاء محكمة التمييز اقليم كوردستان، مكتبة أربيل القانونية، ٢٠١٩، ص ٤٨٥-٤٨٧.

المتضرر إذا كان الضرر بفعل منها كما في حالة الإستيلاء على الملك الغير بغض النظر عن الدوافع حتى إذا كان لتحقيق المنفعة العامة. سواء كان بإعطاء المالك أجر المثل أو تعويض عادل، وفي الحالة الأخيرة لا يشترط أن يكون التعويض بقدر الضرر بل يمكن أقل من الضرر ايضاً.

لكل هذه الاسباب التي عرضناها آنفاً لا أتفق مع تسبيب القرار التمييزي محل الموضوع وأرى إنه ليس له سند قانوني و يفتح الباب أكثر للمساس بحقوق الغير تحت مبررات المصلحة العامة.

هه والنامهى كىب

القرارات القضائية



القرارات التمييزية في اقليم كردستان

قرارات في القانون المدني

رقم القرار: ٣٠٦ / الهيئة المدنية / ٢٠١٩
جهة الاصدار: : محكمة التمييز اقليم كردستان .
التاريخ: ٢٠١٩/٨/٢١

مبدأ الحكم:

ولا يعتبر العقد اللاحق اجازة للعقد السابق طالما لم تتم الاشارة فيه الى العقد الأول ومضمونه .

نص الحكم:

القرار / لدى تدقيق والمداولة وجد ان الطعن التمييزي مقدم ضمن مدته القانونية عليه قرر قبوله شكلا وعند عطف النظر على قرار الحكم المميز وجد انه صحيح وموافق للقانون، لان موضوع الدعوى ينصب على طلب ابطال العقد المؤرخ ٢٠١١/١١/١ المبرم بين شركة اشور بان للاستثمار العقاري (ب) (ع) بصفة مساهم ووكيل عام الشركة وبين المميز المميز عليه المتقابل المدعى عليه المدير ممثلها المفوض لشركة، وإن الثابت في الدعوى أن العقد المذكور أعلاه قد تم توقيعه من قبل المحامي (ب) ع (ع) باعتباره

وكيلا عاما للمميز عليها الممييزة المتقابلة / المدعية ولقد تبين لهذه المحكمة ان المذكور أعلاه هو محام في الشركتين المتداعيتين وانه مثل المصالح المتعارضة بينهما فيكون ابرام العقد من قبل الموكل تجاوزا لحدود وكالته وبالتالي يكون العقد موقوفا على اجازة الموكل وان الموكل لم تجيز العقد بدليل اقامتها هذه الدعوى . وبذلك تكون قد تحللت من العقد المذكور وهو غير نافذ في حقها استنادا الى احكام المادتين ٩٤٤ و ٩٤٥ من القانون المدني ولا يعتبر العقد اللاحق المؤرخ ٢٠١٢/١/٢٦ اجازة للعقد السابق طالما لم يشرف فيه الى العقد الأول ومضمونه . مما يعني ان الموكل لاعلم له بالعقد المبرم باسمه رغم المباشرة باعمال المقاوله وحيث ان مضمون الدعوى يتضمن طلب ابطال العقد وليس عدم نفاذه وهذا لا يخل بصحة الدعوى لان القاعدة القانونية الفقهية تنص العبرة بالمقاصد والمعاني وليس بالالفاظ والمباني عليه قرر رد

الطعن التمييزي وتصديق قرار الحكم المميز
من حيث النتيجة وتحميل المميز رسم التمييز
وإعادة اضبارة الدعوى الى محكمتها وصدر
القرار بالاتفاق استنادا الى المادة ٢١٠ م ٢
من قانون المرافعات المدنية في ٢٠١٩/٨/٣١ .

رقم القرار: ١٠٧٧ / الهيئة المدنية / ٢٠٢١

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كردستان .

التاريخ: ١٨ / ٣ / ٢٠٢١

مبدأ الحكم:

أن الإتفاق على دفع السرقة يعد باطلاً كونه مخالفاً لأحكام القانون .

نص الحكم:

لادعاء المدعي بان المدعى عليه مدين له بمبلغ قدره (١٨٠,٠٠٠) مائة وثمانون الف دولار امريكي نشأ عن شرائه منه الدكانين المرقمين (٤٢-٤٣) في (هه و لير مول) الطابق (الثالث) بتاريخ (٢٠١٩/٥/٢٢)، وانه ممتنع عن الاداء رغم المطالبة منذ (٢٠١٩/٦/٢٢)، وبموجب اتفاق مبرم بينهما قام بتخلية الدكانين المذكورين، فطلب دعوته للمرافعة والحكم عليه بالزامه بدفع المبلغ المذكور وتحمله المصاريف، ومن اجل دفع الرسم القانوني اقام دعواه ابتداء بمبلغ (٢٠٠,٠٠٠) مائتا الف دينار عراقي مع الاحتفاظ بحق المطالبة بالباقي بدعوى حادثة منضمة او مستقلة والمرافعة الحضورية العلنية، ولقيام المدعي باكمال رسم الدعوى عن كامل المبلغ المدعى به ولادعائه بانه اشترى الدكانين المذكورين من الطرف الأول المؤجران (ا م ك وص (ي) بموجب عقد تحريري بينهما وهو بدوره قام ببيعهما وايجارهما بطريق (السرقة) للمدعى عليه (درد) و بموجب عقد تحريري مبرم بينه وبين

وكيل المدعى عليه المحامي (ي ج م) بمبلغ قدره (١٨٠,٠٠٠) دولار أمريكي على ان يسدد له هذا المبلغ في (٢٠١٩/٦/٢٢) وقام بتخلية الدكانين لكي يسلم له بموجبه، الا ان المدعى عليه ممتنع عن الاداء رغم المطالبة، ولانكار المدعى عليه بدعوى المدعي جملة وتفصيلا، ولاطلاع المحكمة على نسخة من الاتفاق التحريري المبرم بتاريخ ٢٠١٩/٥/٢٢ بين وكيل (درد) المحامي (ي ج ا) و(هه ع (ا) ، ولاطلاعها ايضا على نسخة من الوكالة العامة المطلقة المرقمة (٥/٨١٤) الصادرة من كاتب عدل داره ثوو في (٢٠١٩/٥/٥) المنظمة من قبل (درد) للمحامي (ي ج م)، ولاطلاع المحكمة على عقدي الايجار للدكانين المرقمين (٤٢ و ٤٣) في هه و لير مول الأول بين المؤجرين ا م ك وصن (ي) والمدعو (رع ب) وهو بدوره تنازل له (ع) والعقد الثاني مع (هه ع (ا) ولاستماع المحكمة لاقوال المحامي (ي ج م) كشخص ثالث للتوضيح، ولكتاب غرفة تجارة وصناعة اربيل المرقم (٦٨١) في (٢٠٢١/٢/٢) المتضمن سعر صرف الدولار الواحد مقابل الدينار العراقي بتاريخ ٢٠٢٠/٨/٥ بمبلغ (١٢٤٥) دينار و لما تقدم وتبين أن وقائع الدعوى تشير الى ان المبلغ المدعى به عبارة عن سرقة الدكانين الموضوع الدعوى وحيث ان الاتفاق على دفع السرقة مخالف لأحكام القانون، لذا ان

طلب المدعي لا سند له من القانون وموجبة الرد عليه وبالطلب قررت المحكمة الحكم برد دعوى المدعي (هـ) ع (١) و تحميله المصاريف واتعاب المحاماة لوكيلي المدعى عليه المحاميان (س) رص و امر مبلغا قدره (٢,٠٠٠,٠٠٠) دينار على أن توزع بينهما متناصفة وصدر القرار استنادا للمواد ٢١ و ٢٢ اثبات و ١٥٤ و ١٦١ و ١٦٦ المرافعات و (٣٥) المحاماة النافذ في الاقليم حكماً حضورياً قابلاً للاستئناف والتميز وافهم علنا في ٢٠٢١/٣/١٨.

رقم القرار: العدد / ٣٤٤ / مدنية ثانية / ٢٠١٠

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كوردستان.

التاريخ: ١٨ / ٥ / ٢٠١٠

مبدأ الحكم:

ان مجرد احتمال حصول ضرر في المستقبل لا يكفي لاقامة دعوى ازالة الضرر .

القرار:

لدى التدقيق و المداولة وجد ان الطعن التمييزي مقدم ضمن المدة القانونية فتقرر قبوله شكلا وتبين ان الدعوى لا تتوفر فيها شروط واحكام المادتين ٢ و ٧ من قانون المرافعات لذا لا تقبل الدعوى الا بعد توفر شروط المادتين المذكورتين فيها أي اذا اثبت المدعي انه وقع عليه ضرر كان المتسبب المباشر في وقوعه هو المدعى عليه ولا يكفي مجرد احتمال حصول ضرر في المستقبل للسبب المذكور والاسباب الواردة في الحكم المميز يكون الحكم برد دعوى المدعي صحيح وموافق للقانون قرر تصديقه ورد الطعون التمييزية وتحميل المميز رسم التمييز وصدر القرار بالاتفاق في ١٨/٥/٢٠١٠ .

ادعى المدعي لدى محكمة بداءة تاكرى بان دائرة المدعى عليه اضافة لوظيفته قد قامت بفتح السواقي وتبليطها داخل المدينة مما قد يسبب اضراراً بالدارين العائدة له نتيجة هطول الامطار في الشتاء عليه طلب دعوت المدعى عليه للمرافعة والحكم بالزام المدعى عليه برفع مستوى الجدار الساند للسواقي الى الحد الذي يبعد الضرر عن داره . وبنتيجة المرافعة الحضورية والغيابية العلنية اصدرت المحكمة المذكورة بتاريخ ٢٠١٠/٣/٣٤ وبعدد ١٢/ب/ ٢٠١٠ حكماً حضورياً بحق المدعى والمدعى عليه قابلاً للاستئناف التمييز وغيابياً بحق الاشخاص الثالثة بجانب وتحملهم المصاريف والرسوم واتعاب المحاماة . ولعدم قناعة المدعي بالقرار المذكور طعن فيه تمييزاً بواسطة وكيله لاسباب الواردة في عريضته التمييزية المدفوع عنها الرسم بتاريخ ٢٠١٠/٤/٢١ .

رقم القرار: ٣٦٣ / الهيئة المدنية الاستئنافية / ٢٠١٨

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كوردستان

التاريخ: ٢٠١٨ / ٣ / ٤

مبدأ الحكم:

أن المدعي يستحق بدلات الايجار وفق شروط عقد الايجار الاصلي المبرم بينه وبين المستأجر الاصلي ولا يستحق اي بدلات ايجار مازادت عما هو متفق عليه في عقد الايجار من الباطن المبرم بين المستأجر الاصلي والباطن لكي لا يكون هناك اثار بلا سبب .

نص الحكم:

الأدعاء المدعي عن طريق وكيله بأن المدعى عليه كان مستأجراً له في الدار المشيدة على القطعة المرقمة (٦٧٧/١١٧ م ٤٥ وارش) بموجب عقد الايجار المبرم بينهما لمدة خمس سنوات و بأيجار شهري قدره (٢,٢٠٠) دولار امريكي حيث ورد في المادة السادسة من العقد المذكور أنه لا يحق للطرف الثاني ان يقوم بتأجيرها الى الغير أو رهنها أو بيعها بالسر قفلية، الا ان المدعى عليه خالف بنود العقد وقام باستئجارها لشخص آخر بالبدل الشهري البالغ (٦٠٠٠) دولار أمريكي، عليه صدر بحقه قرار التخلية في الدعوى المرقمة ٣٤٤٢ / ب ٢٠١٥/٥ في ٢٠١٦/٣/٣١ واخلى المدعى عليه الدار المذكورة، ولأن المدعى عليه

بسبب تأجيرها من الباطن اكتسب دون سبب من تاريخ ٢٠١٣/١٠/١ لغاية تاريخ التخلية في ٢٠١٦/٥/٣١ وقدره بمبلغ (١٢١٦٠٠) دولار امريكي لذا طلب دعوته للمرافعة والزامه بها واعادته له هذا المبلغ ، وتحميلة المصاريف واتعاب المحاماة ولجريان المرافعة الحضورية العلنية والدفوعات المتبادلة اطلعت المحكمة على أضبارة الدعوى المرقمة (٣٤٤٢ / ب ٢٠١٥/٥) حيث سجل المدعي (ك ع) على المدعى عليهما (س اخ وع حف) بسبب التأجير من الباطن للقطعة المرقمة ٦٧٧/١١٧ م ٤٥ وارش ، واطلعت المحكمة على صورة القيد الدائمي للملك موضوع الدعوى المربوطة بها والمرقم (٦٧٧/١١٧ م ٤٥) وارش جنسها ارض دار مع ابنيتهما صنفها ملك صرف مسجلة باسم ك ع) بموجب القيد المرقم ١٣ مائس ٢٠٠٩ رقم الجلد ٥٧٤ واطلاعتها على عقدي موضوع الدعوى المربوطتين بالدعوى المذكورة، وبعد اجراء المرافعة الحضورية العلنية اصدرت محكمة بداءة اربيل قراراً برقم ٣٤٤٢ / ب ٢٠١٥/٥ في ٢٠١٦/٣/٣١ المتضمن ...

لما تقدم فقد ثبت للمحكمة ان المدعي عليه ١ / استاجر الملك موضوع الدعوى من المدعي

أن توزع بينهم بالتساوي وصدر القرار استناداً الى احكام المواد ٢١ و ٢٢ و ١٠٥ اثبات والمواد ١٥٦ و ١٦١ و ١٦٦ مرافعات مدنية والمادة ٣٥ من قانون المحاماة النافذ في الاقليم حكماً حضورياً قابلاً للاستئناف والتمييز وافهم علناً في ٢٠١٨/٤/٣ .

القرار:

لدى التدقيق والمداولة وجد أن الطعن التمييزي مقدم ضمن مدته القانونية عليه قرر قبوله شكلاً وعند عطف النظر على قرار الحكم المميز وجد أنه صحيح وموافق للقانون لأن المدعي يستحق بدلات الايجار وفق شروط العقد المبرم بينه وبين المستاجر الاصلي ولا يستحق اي بدلات ايجار مازادت عما هو متفق عليه في العقد لكي لا يكون هناك اثرء بلا سبب لذا قرر رد الطعن التمييزي وتصديق قرار لحكم المميز واعادة اضبارة الدعوى الى محكمتها وصدر القرار بالاتفاق استناداً لاحكام المادة ٢١٠/٢

بموجب عقد مبرم ومصدق بينهما لدى الجهات الرسمية بغية اتخاذه كمعرض من الطراز الجديد وورد في بنود العقد انه لا يحق للمدعي عليه / ١ تاجيرها الى الغير أو بيعها بالسرقفلية أو رهنها وبما انه قام بتأجيرها دون موافقة المدعي الى المدعي عليه / ٢ وتم اتخاذهما كمطعم وبذلك يكون ايجاراً من الباطن ولثبوت ادعاء المدعي وبالطلب قررت المحكمة الحكم بالزام المدعي عليهما (س) ا خ و ع ح ف بتخلية تمام الملك المرقم ٦٧٧/١١٧ م ٤٥ وارش وتسليمها الى المدعي (ك ع ر) خالياً من الشواغل بموجب المرتسم المربوط بالدعوى الخ)،

واكتسب القرار الدرجة القطعية لمرور مدة الطعن، ومن خلال التحقيقات التي اجرتها المحكمة تبين ان المدعي عليه خالف بنود عقد الايجار المبرم بينهما مما ادى الى اصدار قرار الحكم بالزامه بتخلية تمام الملك المرقم ٦٧٧/١١٧ م ٤٥ وارش) بموجب القرار المرقم ٣٤٤٢/٣٠١٥/٥ في ٢٠١٦/٣/٣١ وافر المدعي في متين عريضته اخلاء المدعي عليه المدار المذكورة ، وبذلك يكون المدعي قد استوفى حقه من المدعي عليه لمخالفته لبنود العقد المبرم بينهما واستلم بدلات الايجار المتفق عليه بموجب العقد المبرم بينهما وان العقد شريعة المتعاقدين ولا يستحق الزيادة فرق بين البديلين للايجار وان دعواه هذه تكون بمثابة طلب إثراء دون سبب وموجبة للرد عليه ولما تقدم قررت المحكمة رد دعوى المدعي (ك ع ر) وتحميله المصاريف واتعاب المحاماة لوكلاء المدعي عليه المحامون رخ م وم ع ا ح وب ش (ح) مبلغاً قدره (٧٥٠,٠٠٠) سبعمائة وخمسون الف دينار على

قرارات في قانون الاحوال الشخصية

رقم القرار: ٢١٧ / شخصية / ٢٠٠٩

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كوردستان .

التاريخ: ١٨ / ٥ / ٢٠٠٩

مبدأ الحكم:

من شروط الحكم بموت المفقود ، مضي المدة اللازمة قانوناً على تاريخ الاعلان عن فقدانه .

نص الحكم:

ادعى المدعي (.....) لدى محكمة الاحوال الشخصية في... بان شقيقه المدعو (....) فقد بتاريخ ١٩٨١/٦/٢١ في محافظة الموصل قضاء..... ورغم التحري والبحث عنه لم يعرف شيء عن مصيره لحد الان لذا دعوة المدعى عليها (.....) مدير رعاية القاصرين - اضافة لوظيفة (للمرافعة والحكم بموت المفقود (.....) وبنتيجة المرافعة الحضورية العلنية اصدرت محكمة الموضوع بتاريخ ٢٠٠٩/٤/٢٦ وبعدد ١٠٧ / ش / ٢٠٠٩ حكماً حضورياً قابلاً للتمييز بحق المدعى عليها الأول وغيابياً قابلاً للاعتراض والتمييز بحق المدعى عليها الثاني يقضى باعتبار المفقود (.....) ميتاً واعتبار تاريخ موته هو تاريخ صدور هذا القرار في ٢٠٠٩/٤/٢٦ وعلى زوجة المفقود المدعى عليها

الاول (.....) الاعتداد بالعدة البالغة اربعة اشهر وعشرة ايام اعتباراً من صدور هذا القرار في ٢٠٠٩/٤/٢٦ وارسلت اضبارة الدعوى الى محكمة تمييز اقليم كوردستان العراق - لاجراء التدقيقات التمييزية عليها عملاً لاحكام المادة ٣٠٩ من ق.م.م.

القرار:

لدى التدقيق والمداولة - وجد أن محكمة الاحوال الشخصية في سميل اصدرت حكماً بموت المفقود مصطفى احمد على دون أن تلاحظ ما ورد في احكام المادة ٩٣ فقرة ثالثاً من قانون رعاية القاصرين حيث لم تمضي سنتان على اعلان فقدده بموجب حجة القيمومة المؤرخة ٢٠٠٩/٢/٤ المرقمة ٢٠٠٩ / ٤ فكان على المحكمة استئخار الدعوى لحين انقضاء الفترة القانونية انف الذكر ثم تصدر الحكم بموته لذا قرر نقضه واعادة الدعوى الى محكمتها للسير فيها وفق ما تقدم وصدر القرار بالاتفاق في ٢٠٠٩/٥/١٨.

رقم القرار: ٢٨٣ / شخصية / ٢٠٠٩

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كوردستان .

التاريخ: ٧ / ١٩ / ٢٠٠٩

مبدأ الحكم:

يحرم من الرضاع ما يحرم من النسب .

القرار الدرجة القطعية ولعدم قناعة المدعى عليه بالحكم المذكور طعن فيه تمييزاً طالباً نقضه للأسباب الواردة في العريضة التمييزية المدفوع عنها الرسم في ٦/٦/٢٠٠٩ .

نص الحكم:

ادعت المدعية (.....) بواسطة وكيلها لدى محكمة الاحوال الشخصية في... بأن المدعى عليه زوجها بموجب عقد الزواج المرقم (٦٠٩١) في ٦/٩/٢٠٠٧ الصادر من نفس المحكمة. وحيث إن المدعية أدعت بأن زوجها المدعى عليه قد رضع مع عمة المدعية عندما كان طفلاً لذا يعتبر من المحرمات عليه طلبت دعوته للمرافعة والحكم بالتفريق لكون الزواج أصبح فاسداً مع تحميله المصاريف واتعاب المحاماة، وبنتيجة المرافعة الحضورية العلنية أصدرت محكمة الموضوع بتاريخ ٧/٦/٢٠٠٩ وبعدد ٢٤٠ / ش / ٢٠٠٩ حكماً حضورياً قابلاً للتمييز يقضي بفسخ عقد الزواج الجاري بين المتداعيين لكونه عقد فاسخ واعتباره كأنه لم يكن لأن المبني على باطل فهو باطل مع تحميل المدعى عليه كافة المصاريف والرسوم واتعاب المحاماة لوكيل المدعية المحامي (.....) مبلغاً قدره (١٥٠٠) خمسة عشر ألف دينار وعلى المدعية التزام العدة الشرعية البالغة ثلاثة قروء ولا يحق لها التزوج إلا بعد انتهاء عدتها واكتساب

القرار:

- لدى التدقيق والمداولة - ثبت من وقائع الدعوى ان جدة المدعية (الزوجة) كانت مرضعة لزوجها (المدعى عليه) وعملاً بقوله صلى الله عليه وسلم ((يحرم من الرضاع ما يحرم من النسب)) واحكام المواد ١٢ و ١٦ من قانون الاحوال الشخصية يكون الحكم بفسخ الزواج بين الزوجين صحيحاً وموافقاً للشرع والقانون لأن من شروط صحة الزواج الا يقوم بها سبب من اسباب التحريم والتعلق خطاب التحريم بما عبر عنه بلفظ الامهات والبنات واخواتكم وعماتكم وخالاتكم وبنات الاخ وبنات الاخت. فما كان من مسمى هذه الالفاظ متحققاً فيه الرضاع حرم فيه وحيث ان عقد الزواج المفسوخ ضمن مسمى هذه الالفاظ لذا قرر تصديق الحكم بفسخه ورد الاعتراضات التمييزية وتحميل المميز رسم التمييز واعادة الاضبارة الدعوى الى محكمتها لتنفيذ الحكم وفقاً لاحكام المادة ٢ / ٢٠٩ مرافعات وصدر القرار بالاتفاق في ١٩/٧/٢٠٠٩ .

رقم القرار: ١٢٨ / شخصية / ٢٠٠٩

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كوردستان .

التاريخ: ٢٤ / ٢ / ٢٠٠٩

مبدأ الحكم:

اصرار الزوج على الطلاق دون بيان السبب ورغم تقديم النصح والارشاد له يكون موجبا للتعويض عن الطلاق التعسفي .

نص الحكم:

أدعت المدعية لدى محكمة الاحوال الشخصية في.... بأن المدعى عليه طلقها بتاريخ ٢٠٠٦/٥/٢٩ أمام نفس المحكمة بموجب قرار الحكم المرقم ٢٩٠ / ش / ٢٠٠٦ لذا طلبت الحكم بالزامها بتعويضها عن ايقاعه الطلاق تعسفاً حسب احكام القانون. فأصدرت المحكمة المذكورة بتاريخ ٢٠٠٩/٢/١٨ حكماً حضورياً قابلاً للتمييز بالزام المدعى عليه بتأديته الى مطلقة المدعية.... مبلغاً قدره مليون ومائتا الف دينار بواقع خمسين الف دينار شهرياً كتعويض عن الاضرار النفسية التي أصابت المدعية جراء تعسفه في تطليقها وتحميل المدعى عليه المصاريف واتعاب المحاماة ولوكلاء المدعية مبلغاً قدره أربعين الف دينار يوزع بينهم كما مفصل في القرار. ولعدم قناعة وكيل المدعى عليه بالحكم المذكور طعن فيه تمييزاً طالباً نقضه للأسباب التي أوردها في عريضته التمييزية المؤرخة في ٢٠٠٩/٢/٢٦.

القرار:

لدى التدقيق والمداولة - وجد أن الطعن التمييزي مقدم ضمن المدة القانونية فقرر قبوله شكلاً. وتبين أن المميز أصر على الطلاق رغم نصح المحكمة بالعدول عن ايقاعه وطلق زوجته أمامها بتاريخ ٢٠٠٦/٥/٢٩ في الدعوى المرقمة ٣٩٠ / ش / ٢٠٠٦ دون ثبوت اتيان زوجته فعلاً موجباً لايقاع الطلاق لذا يكون الحكم المميز القاضي بالزام المميز بالتعويض المحكوم به لزوجته عن الاضرار التي لحقت بها جراء الطلاق المذكور التعسفي صحيحاً وموافقاً للشرع والقانون لأن المميز أساء استعمال حقه في الطلاق وتعسف فقرر تصديقه ورد الطعن التمييزية وصدر القرار بالاكثرية في ٢٠٠٩/٢/٢٤ .

رقم القرار: ٢٤ / الشخصية / ٢٠٠٥

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كوردستان .

التاريخ: ٢ / ٢ / ٢٠٠٥

مبدأ الحكم:

يجوز اثبات الزواج بزوجة ثانية بشهادات الشهود .

نص الحكم:

أدعى وكيل المدعية لدى محكمة الاحوال الشخصية في..... بأن المدعى عليه (المميز) هو زوج موكلته بموجب عقد الزواج المرقم ١٨٤٤ المؤرخ في ٢٦/٤/٢٠٠٠ الصادر من نفس المحكمة وبعد مرور شهرين على زواجهما تركها دون ان يعود اليها وتبين بأن المدعى عليه قد تزوج بزوجة ثانية دون موافقتها وبدون إذن المحكمة المختصة ونظراً لان المدعى عليه قد هجرها مدة طويلة بدون عذر مشروع ولزواجه بزوجة ثانية خارج المحكمة فقد طلبت دعوته للمرافعة والحكم بالتفريق بينهما وتحمله المصاريف واتعاب المحاماة وبعد جريان المرافعة وتبليغ المدعى عليه بواسطة الصحف المحلية وحضور وكيله قررت محكمة الموضوع بتاريخ ٢٦/٤/٢٠٠٣ وبعدد ١٨٥٧/ش/ ٢٠٠٢ ابطال عريضة الدعوى وتحميل المدعية المصاريف القضائية واتعاب وكيل المدعى عليه... مبلغاً قدره (١٠٠) مائة دينار ولعدم قناعة المدعية بالقرار أعلاه طعنت فيه

تميزاً بواسطة وكيلها طالبة نقضه للأسباب المبينة في اللائحة التمييزية فأصدرت هذه المحكمة قرارها بتاريخ ١٨/٥/٢٠٠٣ وبعدد ٥١ / شخصية / ٢٠٠٣ بنقض القرار للأسباب الواردة فيه وبعد اعادة الدعوى اليها وأستئنافها للمرافعة مجدداً أصدرت محكمة الموضوع بتاريخ ٢٩/١٠/٢٠٠٣ وبعدد ١٨٥٧/ش/ ٢٠٠٢ حكماً بالتفريق بين المدعية والمدعى عليه واعتباره طلاقاً بائناً بينونة صغرى واقعاً لأول مرة تاريخ ٢٩/١٠/٢٠٠٢ بحيث لا تحل له الا بعقد ومهر جديدين برضاها وعلى المدعية الالتزام بالعدة الشرعية لثلاثة قروء ومدة كل قرء ثلاثين يوماً وان لا تتزوج برجل آخر الا بعد انقضائها واكتساب الحكم الدرجة القطعية وتحميل المدعى عليه مصاريف الدعوى واتعاب المحاماة لوكيلا المدعية المحاميان..... مبلغاً قدره (١٠٠) مائة دينار يقسم بينهما بالتناصف . ولعدم قناعة المدعى عليه بالقرار أعلاه طعن فيه تميزاً بواسطة اللائحة المقدمة من قبل وكيله المحامي والمؤرخة في ٣/١١/٢٠٠٣ طالباً نقض القرار للأسباب الواردة فيها فأصدرت محكمة التمييز بتاريخ ١٨/١١/٢٠٠٢ وبعدد ١٢٢ / شخصية / ٢٠٠٣ قراراً يقضي بنقض الحكم المميز واعادة الدعوى الى محكمةها واصدار قرار جديد فيها وفق المنوال المذكور

في القرار التمييزي . ولدى اعادة الدعوى الى محكمتها وبعد اجراء المرافعة فيها مجدداً أصدرت محكمة الموضوع واتباعاً للقرار التمييزي أعلاه قراراً جديداً في الدعوى بتاريخ ٢٠٠٥/١/١٨ وبعدد ١٨٥٧ /ش/ ٢٠٠٢ يقضي بالتفريق بين المدعية والمدعى عليه لهجر واعتبار التفريق طلاقاً بائناً بينونة صغرى بحيث لا تحل فيها المدعية للمدعى عليه إلا بعقد جديد ومهر مستأنف والزام المدعية بعدم الزواج من رجل آخر الا بعد اكتساب الحكم الدرجة القطعية وتحميل المدعى عليه المصاريف واتعاب محاماة وكيلها المدعية المحاميان..... مبلغاً قدره خمسة عشر الف دينار يوزع مناصفة بينهما ولعدم قناعة وكيل المدعى عليه بالقرار المذكور طعن فيه تمييزاً بلائحته المؤرخة ٢٠٠٥/١/٢٧ طالباً فيها نقض القرار للأسباب الواردة فيها ولورود اضبارة الدعوى الى هذه المحكمة وضعت قيد التدقيق والمذاكرة .

القرار:

لدى التدقيق والمداولة - وجد ان الطعن التمييزي مقدم ضمن مدته القانونية فقرر قبوله شكلاً وتبين أن الحكم المميز القاضي بالتفريق بين الطرفين لتزوج الزوج (المدعى عليه) بزوجة ثانية بدون إذن المحكمة صحيح وموافق لاحكام المادة ٤٠/٥ من قانون الأحوال الشخصية ١٨٨ لسنة ١٩٥٩ المعدل لأن ما ورد بشهادات شهود المدعية أيدت إدعائها فقرر تصديقه ورد الاعتراضات الطعون التمييزية وتحميل المميز الرسم التمييزي وصدر القرار بالأكثرية في ٢١ / محرم ١٤٢٦ هـ الموافق ٢٠٠٥/٢/٢ م .

قرارات في القانون الجنائي

رقم القرار: ٢٢ / / الهيئة الجزائية ٢٠١٢ /
جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كوردستان .
التاريخ: ٢٠١٢ / ٢ / ٦

مبدأ الحكم:

اذا كان موضوع القضية ذو طابع مدني وخالي من العنصر الجزائي ، يكون بإمكان المشتكي مراجعة المحاكم المدنية للمطالبة بحقوقه .

القرار:

بعد التدقيق والمداولة وجد ان الطعن التمييزي مقدم ضمن مدته القانونية عليه تقرر قبوله شكلا ، ولدى عطف النظر على القرار المميز اعلاه وجد انه صحيح وموافق للقانون للأسباب التي اعتمدتها المحكمة كون موضوع القضية ذو طابع مدني وخالية من العنصر الجزائي وبإمكان المشتكي مراجعة المحاكم المدنية للمطالبة بحقوقه ان شاء ذلك عليه ولما تقدم قررت المحكمة تصديق القرار المميز اعلاه ورد اللائحة التمييزية واعادة اوراق القضية الى محكمتها لتسجيل قرار الغلق وصدر القرار بالاتفاق استنادا لاحكام المادتين ٢٦٤ و ٢٦٥ الاصولية الجزائية المعدل في ٢٠١٢/٢/٦ .

نص الحكم:

قررت محكمة تحقيق تاكري بتاريخ ٢٠١١/١٢/٢١ غلق التحقيق نهائياً في القضية الخاصة بالمتهم (ر . ب . تاكري) والمسجلة لدى مركز شرطة كولان ولعدم قناعة المشتكي اعلاه بالقرار اعلاه بادر الى تمييزه بواسطة وكيله المحامي اعلاه بموجب لائحته التمييزية المؤرخة في ٢٠١٢/١/١٥ وارسلت اوراق القضية الى هذه المحكمة بموجب كتاب محكمة تحقيق تاكري بالعدد ٢٠١٢/٦ في ٢٠١٢/١/١٢ وقدم السيد المدعي العام مطالعته بالعدد ١٧ في ٢٠١٢/٢/٢ طالبا تصديق القرار المميز اعلاه ورد اللائحة التمييزية ولدى ورودها عليه وضعت القضية قيد التدقيق والمداولة :-

رقم القرار: ٤٢ / ت / ٢٠١١

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كردستان .

التاريخ: ١١ / ٨ / ٢٠١١

مبدأ الحكم:

مناقشة الأدلة ليس من صلاحيات قاضي التحقيق .

القرار:

بعد التدقيق والمداولة وجد ان الطعن التمييزي مقدم ضمن مدته القانونية عليه تقرر قبوله شكلاً ، ولدى عطف النظر على القرار المميز أعلاه وجد انه غير صحيح و مخالف للقانون كون مناقشة الادلة خاضع لمحكمة الموضوع وليست من صلاحية قاضي التحقيق عليه قرر نقض القرار المميز اعلاه وتأييد اللائحة التمييزية وإعادة اوراق القضية إلى محكمتها لاكمال التحقيق فيها ومن ثم احوالها على المحكمة المختصة وصدر القرار بالاتفاق استناداً لإحكام المادتين ٢٦٤ و ٢٦٥ الاصولية الجزائية المعدل في ١٤/٨/٢٠١١ .

نص الحكم:

قرر محكمة تحقيق تاكري المؤرخ في ٢٦/٧/٢٠١١ قررت محكمة تحقيق تاكري بتاريخ ٢٦ / ٧ / ٢٠١١ غلق التحقيق والافراج عن المتهم ك . في . ع) عن التهمة المسندة اليه وفق احكام المادة ٣٢٩ من قانون العقوبات في القضية المسجلة لدى مركز شرطة تاكري بالعدد بلا ولعدم قناعة المشتكي اعلاه بالقرار اعلام بادر إلى تمييزه بواسطة وكيله المحامي م . ح . (ش) بموجب لائحته التمييزية المؤرخة في ٢٨/٧/٢٠١١ وأرسلت أوراق القضية إلى هذه المحكمة بموجب كتاب محكمة تحقيق تاكري بالعدد ٥٤ / ت / ٢٠١١ في ٢٨/٧/٢٠١١ وقدم السيد المدعي العام مطالعته بالعدد ١٢٧ في ٤/٨/٢٠١١ طالباً تصديق القرار المميز أعلاه ورد اللائحة التمييزية ولدى ورودها عليه وضعت القضية قيد التدقيق والمداولة :-

رقم القرار: ٢٨ / الهيئة الموسعة / ٢٠٢٢

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كوردستان

التاريخ: ٢٠٢٢ / ٣ / ٧

مبدأ الحكم:

طالما أن جزء من الجريمة وقعت في قضاء كلار لذا تكون محكمة تحقيق كلار هي الاخرى مختصة مكانياً بأجراء التحقيق في القضية .

القرار:

في ٢٠٢٢/١/٩ ولدى ورودها سجلت ووضعت قيد التدقيق والمداولة:

لدى التدقيق والمداولة وجد أن محكمة تحقيق كلار قررت بتاريخ ٢٠٢١/١١/١٧ بأحالة الأوراق التحقيقية الخاصة بالمشتكي (الحق) (العام) والمتهمين (ع) ف / م / و / ف / د // ولب / د /) الى محكمة تحقيق كفري لأكمال التحقيق فيها حسب الاختصاص المكاني وأن المحكمة الاخيرة قررت رفض الاحالة وعرض الأوراق التحقيقية على هذه المحكمة لتعين المحكمة المختصة مكانياً بنظر القضية التحقيقية ولدى امعان النظر في محتوى الاضبارة التحقيقية الأنف ذكرها وجد ان التهمة المسندة إلى المتهمين تتعلق بقيامهم باستيراد المواد الغذائية الممنوعة من قضاء كلار والتي تم القبض عليهما في قضاء جلولا وحيث أن جزء من الجريمة وقعت في قضاء كلار لذا تكون محكمة تحقيق كلار هي المختصة مكانياً بأجراء التحقيق في القضية فضلاً عن ذلك فأن محكمة تحقيق كلار سبق لها وأن قبلت قرار احالة الأوراق التحقيقية من محكمة تحقيق بعقوبة بذلك لا يحق لها ارسالها الى محكمة اخرى عليه

نص الحكم:

اصدرت محكمة تحقيق بعقوبة قراراً بتاريخ ٢٠٢١/٧/١ بأحالة الأوراق التحقيقية الخاصة بالمشتكي الحق العام والمتهمين (ع) / ف / م / و / ف / د // و / ب / د / ١ /) الى محكمة تحقيق جلولا لأكمال اجراءات التحقيق فيها. وبعد إرسال الاوراق التحقيقية اليها اصدرت المحكمة المذكورة قراراً بتاريخ ٢٠٢١/٩/٧ بأحالة الأوراق التحقيقية الى محكمة تحقيق كلار. ثم اصدرت المحكمة المذكورة قراراً بتاريخ ٢٠٢١/١١/١٧ بأحالة الاوراق التحقيقية الى محكمة تحقيق كفري ، وأصدرت المحكمة الاخيرة قراراً بتاريخ ٢٠٢١/١٢/٢١ برفض الاحالة وعرض الأوراق التحقيقية على هذه المحكمة الغرض تعين المحكمة المختصة بالتحقيق إستناداً لأحكام المادة (٥٣/د) من قانون أصول المحاكمات الجزائية المعدل - وأرسلت الاوراق التحقيقية الى هذه المحكمة بموجب كتابها المرقم (١٠)



تقرر إعادة الاوراق التحقيقية الي محكمة
تحقيق كلار باعتبارها هي المحكمة المختصة
و إشعار محكمة تحقيق كفري بذلك و صدر
القرار بالاتفاق في ۲۲.۰۳/۷

رقم القرار: ٤٦٢ / محاماة / ٢٠٢٢

جهة الاصدار: محكمة التمييز اقليم كوردستان

التاريخ: ١٧ / ١١ / ٢٠٢٢

مبدأ الحكم:

على مجلس نقابة المحامين قبل البت بالموافقة من عدمه على طلب محكمة التحقيق الاستفسار منها عن المادة القانونية التي اتهم بها المحامي.

نص الحكم:

بتاريخ ٢٠٢٢/١٠/٤ وبقراره رقم (٤٢٦٨) أصدر مجلس نقابة محامين إقليم كوردستان العراق قراراً في الجلسة المرقمة (١٥٥) بتاريخ ٢٠٢٢/٩/١٥ بعدم الموافقة على اتخاذ الإجراءات القانونية بحق المحامي ركي) لدى محكمة تحقيق السليمانية عن الشكوى المقامة من قبل المشتكي المحامي (رص رس)، ولعدم قناعة المميز بالقرار المذكور بادر الى الطعن فيه تمييزاً طالباً نقضه للأسباب الواردة في اللائحة التمييزية المدفوع عنها الرسم في ١١/١٠/٢٠٢٢ وبعد ورود الأضبارة سجلت ووضعت قيد الدرس والمداولة.

القرار:

لدى التدقيق والمداولة وجد ان الطعن التمييزي مقدم ضمن المدة القانونية تقرر قبوله شكلاً ولدى عطف النظر على القرار المميز وجد انه غير صحيح ومخالف للقانون حيث كان يقتضي على مجلس نقابة المحامين قبل البت بكتاب محكمة التحقيق بالموافقة او بعدمه ان تستفسر منها عن المادة القانونية التي اتهم به المحامية وبجعله متهمة بعدما استمعت الى اقوالها كشاهدة ومن ثم التحقق من مدى تعلق التهمة المسندة اليها باصول ممارسة مهنة المحاماة من عدمه مع العرض ان أصل القضية هي طبقاً لاحكام المادة ٢٩٨ / عقوبات لذا ولما تقدم تقرر نقض القرار المميز عن هذه الجهة وأعادتها الى نقابتها لاتباعها طبقاً لاحكام القانون وعلى ان يبقى رسم التمييز تابعاً للنتيجة وصدر القرار بالأكثرية في ١٧/١١/٢٠٢٢ .

قرارات في القانون الاداري

رقم القرار: ٢٠١٢ / ٨

جهة الاصدار: مجلس شوري إقليم كردستان - العراق

التاريخ: ٢٠١٢ / ٥ / ١٤

مبدأ الحكم:

من حق الموظف الحقوقي الامتناع عن حلف اليمين حين تدون قواله في الدعاوي الجزائية بوصفه وكيل للشخص المعنوية العامة ولا يجوز ملاحقته عن هذا الامتناع .

نص الحكم:

تطلب وزارة التربية في إقليم كردستان بكتابها المرقم (٦٢٦٠) في ٢٠١٢/١٧/٤ الرأي من مجلس شوري إقليم كردستان - العراق بشأن مدى قانونية تحليف الممثل القانوني للوزارات و الدوائر الحكومية المختلفة اليمين قبل تدوين أقواله في الدعوى الجزائية التي يحضر فيها أمامها بوصفه وكيلاً عن دائرته. و حيث أن الممثل القانوني للوزارات والدوائر الحكومية المختلفة يحضر أمام المحاكم الجزائية بصفته وكيلاً و هو وكيل عن الشخص المعنوي و يعبر عن أرائته في كل الحالات سواء كان الشخص المعنوي في

الدعوى الجزائية مشتكياً أو مدع بالحق المدني، و يقوم بنقل ما زود به من معلومات و طلبات إلى المحكمة و قد لا يكون متيقناً مما زود به و حيث إن المحكمة من أداء اليمين هي التحوط ضد الكذب و التلفيق من خلال التأثير على إرادة الحالف عن طريق هذه اليمين ، الأمر الذي يجعل من المسألة مرتبطة بشخص الحالف نفسه و بالأعمال و التصرفات التي تصدر منه شخصياً و ليس التي تصدر من غيره، لذا فإن الأمر لا يستقيم مع تكليف الموظف الحكومي بوصفه وكيلاً عن دائرته بحلف اليمين عنها، و يعد بلا مقتضى ، و حيث أن الشخص المعنوي شخص إفتراضي لا وجود له واقعياً كشخص، لذا فإن تحليف الموظف الحقوقي كوكيل الشخص المعنوي العام اليمين أمام المحاكم الجزائية لا سند له من القانون و لو كانت تدون أقواله بوصفه وكيلاً عن ذلك الشخص المعنوي بصفته مشتكياً أو مدعياً

بالحق المدني، أما اذا كانت لدى الموظف
الحقوقي شهادة عن جريمة فان صفته تتغير
و تدون أقواله بصفته الشخصية كشاهد و
يحلف حينها يمين الشهادة
عليه و لما تقدم يرى المجلس :-

أولاً : بأن تحليف الموظفين الحقوقيين
بوصفهم وكلاء عن الأشخاص المعنوية في
الدعوى الجزائية سواء بصفتهم مشتكين أو
مدعين بالحق المدني من التطبيقات الجزائية
الخاطئة، فلا أساس لها من القانون، و من
حق الموظف الحقوقي الإمتناع عن حلف
اليمين، و لا يجوز ملاحقته قانوناً عن هذا
الإمتناع.

ثانياً : اذا كان للموظف الحقوقي شهادة عن
جريمة، فإن صفته تكون في الدعوى شاهداً
فتدون أقواله بصفته الشخصية كشاهد و
يحلف حينها يمين الشهادة ، و صدر الرأي
بالاتفاق في ٢٠١٢/٥/١٤ .

رقم القرار: ١٥ / ٢٠١٢

جهة الاصدار: مجلس شوري إقليم كردستان - العراق

التاريخ: ٢٨ / ٥ / ٢٠١٢

مبدأ الحكم:

ان مفهوم (الراتب التام) يتطابق مع معنى (الراتب الكلي) وفقاً لقانون الخدمة والتقاعد لقوى الامن الداخلي رقم (١٨) لسنة ٢٠١١ ، لترادف المصطلحين .

نص الحكم:

تطلب وزارة الداخلية بكتابها المرقم (١٢٤٢٣) في ١٦/٥/٢٠١٢ الرأي من مجلس شوري إقليم كردستان . العراق بشأن مفهوم مصطلح الراتب التام الوارد في قانون الخدمة والتقاعد لقوى الامن الداخلي رقم (١٨) لسنة ٢٠١١ النافذ في الاقليم و حيث ان البند / ثالث عشر من المادة ١ من القانون السالف الذكر نص على ان المقصود بالراتب هو: (الراتب الاسمي الشهري الأخير للرتبة بدون مخصصات) وفي البند / رابع عشر منها عرف الراتب الكلي بأنه: (الراتب مضافاً اليه المخصصات) ، و حيث ان المشرع لم يعرف المقصود بمصطلح الراتب التام على الرغم من تعريفه لكل من الراتب التام والراتب الكلي بالشكل المبين اعلاه، فإنه والحالة

هذه يجب الوصول إلى قصد المشرع في إيراد مصطلح (الراتب التام) في المواد ٣١ و ٣٢ و ٣٣ من قانون الخدمة و التقاعد لقوى الامن الداخلي السالف الذكر . وحيث أنه كان بإمكان المشرع استخدام مصطلح (الراتب) و الإستغناء عن صفة (التام) المنعوت بها ، أو تعريف (الراتب التام) بتعريف مختلف عن تعريف كل من (الراتب و الراتب الكلي) ، لكنه لم يفعل ذلك ، و نظراً لكونه قد أضاف هذا اللفظ ، فإنه قد أراد من اضافته ان يأخذ معناه الحتمي ، فإعمال الكلام أولى من إهماله ، كما أن المشرع علم عن التلغظ و التزيد ، أو هكذا يفترض فيه أصلاً .

عليه و لما تقدم يرى المجلس:

- بأن المشرع قد قصد من مصطلح الراتب التام الوارد في قانون الخدمة و التقاعد لقوى الامن الداخلي رقم (١٨) لسنة ٢٠١١ ، المعنى المشار اليه في المادة (١) من القانون لمصطلح الراتب الكلي لترادف المصطلحين في المعنى، و صدر الرأي بالإتفاق في ٢٨/٥/٢٠١٢ .

رقم القرار : ٢٠١٢ / ١٨

جهة الاصدار: مجلس شوري إقليم كردستان - العراق .

التاريخ: ٢٣ / ٥ / ٢٠١٢ .

مبدأ الحكم:

يصرف راتب زوجة الشهيد من تاريخ إقرار صرفه من قبل الحكومة لا من تاريخ تقديم الطلب.

نص الحكم:

تطلب وزارة شؤون الشهداء و المؤنفلين في إقليم كردستان . العراق بكتابها المرقم (٢٦٨٠) في ٨/٥/٢٠١٢ الرأي من مجلس شوري إقليم كردستان . العراق بشأن كيفية صرف راتب زوجة الشهيد على ضوء أحكام البند (أولاً) من المادة السابعة من قانون حقوق و امتيازات ذوي الشهداء و المؤنفلين لإقليم كردستان . العراق رقم (١) لسنة ٢٠٠٧ و هل يصرف الراتب من تاريخ تقديم الطلب من قبل زوجة الشهيد أم من تاريخ إستحقاقها ؟ و هل يصرف راتب الشهيد المتزوج من زوجتين (لزوجاته بالتساوي، أم يعتمد ذلك على تاريخ تقديم الطلب من قبل كل منهما ؟.

و حيث ان البند (أولاً) من المادة السادسة من قانون حقوق و إمتيازات ذوي الشهداء و المؤنفلين لإقليم كردستان - العراق رقم

(٩) لسنة ٢٠٠٧ ينص على : ((توزع الحقوق المالية على المستحقين بالتساوي وحيث أن البند (أولاً) من المادة السابعة منه ينص على : ((أولاً : يتمتع ذوو الشهيد المناضل و شهيد الأباداة الجماعية بالحقوق والامتيازات التالية:

إذا كان الشهيد متزوجاً بأكثر من زوجة فتمتع كل منهن بنفس الحقوق و الامتيازات المقررة للزوجة الواحدة بموجب أحكام هذا القانون)).

و حيث أن المشرع قد اقر صراحة بأن كل من الزوجتين تتمتعان بنفس الحقوق والامتيازات المقررة للزوجة الواحدة. لذا فان هذا الحق ثابت قانوناً و لا يجوز حرمان أحد منهن إلا بقانون و حيث أن تقديم الطلب لصرف الراتب ليس إلا إجراء شكلي لا يترتب على تاخير تقديمها حرمانها من هذا الأمتياز الممنوح لها بموجب القانون و هذا ما يتفق مع روح النص و قصد المشرع في تعويض عوائل الشهداء و المؤنفلين عن الضرر الذي أصابهم و قصده في الأيفاء بجزء بسيط مما قدموا فداءً لكوردستان و توضحية في سبيل المبادئ السامية، و أن عدم صرفها وقت استحقاقها يعد دينا للزوجة بذمة الحكومة.

عليه و لما تقدم يرى المجلس:
بأن راتب زوجة الشهيد يُصرف من تاريخ
إقرار صرفه من قبل الحكومة لا من تاريخ
تقديم الطلب لصرفه لمخالفة ذلك لروح
النص وقصد المشرع، وصدر الرأي بالإتفاق
في ٢٣/٥/٢٠١٢ .

رقم القرار: ٣٩ / ٢٠١٠

جهة الاصدار: مجلس شوري إقليم كردستان - العراق

التاريخ: ١٤ / ٢ / ٢٠١١

مبدأ الحكم:

ان مطالبة الزوجة لراتب زوجها ليست من اختصاص المحكمة الادارية بل تختص بنظرها هيئة انضباط موظفي الإقليم .

تطبيقاً لأحكام المادتين ٧٧ و ٧٨ من قانون المرافعات المدنية المعدل وحيث أن الحكم المميز خالف وجهة النظر القانونية اعلاه ، لذا قرر نقضه وإعادة إضبارة الدعوى الى محكمتها للسير فيها طبقاً لما سلف بيانه على ان يبقى رسم التمييز تابعاً للنتيجة وصدر القرار بالاتفاق في ١٤ / ٢ / ٢٠١١ .

نص الحكم:

لدى التدقيق والمداولة وجد أن الطعن التمييزي مقدم ضمن المدة القانونية قرر قبوله شكلاً ولدى عطف النظر على القرار المميز تبين أنه غير صحيح ومخالف للقانون حيث ان طلب المدعية ينصب على المطالبة برواتب ومخصصات زوجها وحيث ان مثل هذه المنازعة تتعلق بشؤون الخدمة لذا تختص بنظرها هيئة انضباط موظفي الإقليم وليست المحكمة الإدارية وحيث ان الاختصاص الولائي من النظام العام وأن الدفع به يجوز إبداءه في أي حالة تكون عليها الدعوى وحيث أنه إذا قضت المحكمة بعدم الاختصاص الولائي وجب عليها ان تحيل الدعوى الى المحكمة المختصة مع الاحتفاظ بما دفع من رسوم قضائية وتبليغ الطرفين أو الحاضر منهما بمراجعة المحكمة المحالة عليها الدعوى في موعد تعينه على ان لا يتجاوز خمسة عشرة يوماً من تاريخ الإحالة وذلك

هه‌و‌ال‌نام‌ه‌ی کتیب

خستنه‌پ‌و‌وی کتیب



خویندنه وهیهك بۆ كتیبی :

" ئالنگارییه کانی بهردهم پهیره وکردنی لامه رکه زیه تی کارگێری له ههڕیمی کوردستان "

■ نویسی : عوسمان عهبدوڵا ئهحمه د | خویندنه وهی : د.ئاسۆ حهشهین عبدالکریم

دهستپێك

ئهم كتیبه له بنهردت دا بریتی یه له ماسته رنامه یه کی ئه کادیمی له بواری زانستی سیاسی نووسراود، و له ئیستاشدا له دوو توێی پهرتوکی قهبارد مامناوهند دایه و ژماردی 367 لاپه رده دایه و به زمانیک زانستی و ئه کادیمی پروون نووسراود، و له لایه ن ناوهندی کاروباری یاسایی. ن. ک. بلاو کراودتهود، و له سێ بهش-الفصل- پێك دیت و ههر بهشهش دابهش کراود بۆ چه نندین توێژراودی هاوپه یوهند به ناوهرۆکی بهشه کانهود به شیودییه کی دیاریکراو، دابهشکردنی پلانی نووسین و پهرتوکه که تهواو زانستی یه له پرووی پرووخساری نووسین و میتۆدی توێژینهودی زانستی، له م خستنه پروودی پێ ههستاوین دهمانهوێت ناساندنیک پوخت و دروست بۆ ئهم شاکاره زانستیه ئه نجام بدهین.

له پێشه کی ئهم پهرتوکه دا نووسه ر بنه مایه کی گشتی و ناساندنیک گشتیمان بۆ ددکات له باردی سیستمی لامه رکه زی کارگێری یهود، یاخود شیوازی ریکخستنی کارگێری و چۆنیه تی به رتۆد بردنی کاروباره کان که به م جوړه ددستی پیکردوود" له هه ر ده وڵه تیک یاخود هه ریمیکدا به سه ر دوو شیوازی سه ره کیدا دابه شبوون که ئه وانیش ناوه ندیاتی مرکزیه (Decentralization)، به لام فردی و زۆربوونی ژماره ی دانیشنوان - Centralization) و ناناوه ندیاتییه (الامرکزیه) له لایه ک هه رود ها فراوان بوونی پرووبه ری هه ندیک له ده وڵه تان و زیاد بوونی ئه رکه کانی سه رشانی حکومه ت له لایه کی دیکه وه بوونه ته هۆکاری ئه وه ی که جیبه جیکردنی سیستمی ناناوه ندیاتی به یه کیک له شیوازه گونجاوه کانی به رتۆد بردن دابنری."

ئابوورى يان بازار.

پاشان، نووسەر ھاتوود ھەر يەك لہ و چەمکانە يان جۆردكانى ناناووندىتى كارگىپرى باسكردوود، بەشيوديهكى زانستى و پشت بەست بە بەلگە و ژىددرە ئەكادىمىيەكانى لہم بوارددا نووسراود، ئەمەش ھەمووى بۆ ئەودىيەكە پۆك خۆشكارى بكات بۆ چوونە ناو بابەتى ديارىكراوى خۆى.

لە توئىژراودى دوودم، باس لە ناساندنى ناناووندىتى كارگىپرى دىكەت ئەمەش لە چەندىن توئىژىنچە ديارىكراو ئەم بابەتەى پروون كىردوودتەود، و پالپشت بوود بەو پىناسانەى كە زانايانى بوارى ياساى كارگىپرى بە تەواوى پروونيان كىردوودتەود، و دەچنە چوارچىووى پىناسانە كلاسكىيەكان كە بۆ پىناسەى ئەو چەمكە كراود، لەوانە (د.سليمان الطماوي، د.ماجد راغب الحلو، د.مازن راضي ليلو و كەسانى دىكە). لىرددا باشتىر بوو چەند پىناسەىيەكى نوئىباوى بېئىنايە كە پىناسەى نوئىن بۆ ناناووندىتى كارگىپرى و كروكى ئەو بابەتەيان ديارىكردوود.

بەھەمان شىو بەس شىوازكانى ناناووندىتى كارگىپرى كىردوود، ئەوانىش ناووندىتى كارگىپرى چىر- التركيز الإدارى- و پاشان شىووى دوودم كە برىتىيە لە ناووندىتى كارگىپرى ناچىر- عدم التركيز الإدارى- كە لە دوودمىيان دا ھەندىك لە دەسەلات و ئەركە كارگىپرىيەكان دەدرىت بە فەرمانبەرانى سەر بەھكومەتى ناووندىتى ناوچە جىاوازكانى دىكەدا، بەلام ناناووندىتى كارگىپرى جۆرىكە لە جۆدكانى

دواتر، نووسەر لەبەشىيەكەمى توئىژىنەودكەى دا باسى ناساندنى چەمكى ناووندىتى كارگىپرى- المركزية الإدارية- و ناناووندىتى كارگىپرى باسكردوود چەمكى ناووندىتى (المركزية - Centralization) لە كىردارى تەمركز - Centraliser داتاشراود كە ئە وىش لە وشەى (مركز central) - ناووندىتى و دىرگىراود بىنەردە كەى لە وشەى مركزى centralis) ي لاتىنىيە و ھاتوود كە داتاشراوى كىردارى (مركزى Centrum) و بە واتاى ناووندىتى - المركزية دىت لە پرووى سىياسى و كارگىپرىيە و بە سىستەمىك دەگوتىت كە ھەموو دەسەلاتىكى سىياسى و ئابورى و كارگىپرى لە دەستى ھكومەتى ناووندىتى كۆبوودتە و لە بەرامبەر دا وشەى (Decentralization) ئىنگلىزى ھەيەكە بە واتاى ناناووندىتى (اللامركزية) دىت و پىچەوانەى چەمكى ناووندىتىيە (المركزية Centralization) ئە وىش بە واتاى دابەشكردنى دەسەلاتەكان بەسەرزىاتر لەيەك ناووندىتى. ئەمە پىناسە باودكەى ھەر دوو پىنكخستەنە كارگىپرىيەكەيە.

ھاوكات لە توئىژىنچەى دوودم باس كراود لە جۆردكانى ناناووندىتى بەشيوديهك كە لەم باسەدا پشت بەست بوود، بەو دابەشكردنەى كە بانكى مەركەزى كىردووىتە بۆ ناناووندىتى كارگىپرى و دىكە دامەزراودىيەكى نىوودەولەتى باودىپىكراو، كە دابەشى كىردوود بەسەر چوار جۆر لە ناناووندىتى كارگىپرى كە ئەمانەن:

ناناووندىتى سىياسى، ناناووندىتى كارگىپرى، ناناووندىتى دارايى و پاشان ناناووندىتى

ئه وهی گرنگ و جی باسی توئینه و ده که یه بریتی یه له بابتهی ناناوهندی کارگێری و خو جی له هه ریی کوردستان دا، که نووسه ر به شی دوو دمی ئه م په رتوکه ی بۆ ته رخا ن کردو و ده، که له میژووی دروست بوونی قه واره ی هه ریی کوردستان به رجه سته بوو ده، و ده بابته یی ئه مری واقع- دیفاکتۆ- له دهرده ی دهسه لاتی حکومه تی ناوهندی عیراق دروست ببیت، چونکه حکومه تی ناوهندی ئه و کاته ی عیراق ته واهو کاری له سه ر ناوهندی چر بوو ده له سه رانه ری حوکمه رانی عیراقدا. که له راستی دا ئه م په رتوکه کاری له سه ر پیشینه و دروازه یه کی باش کردو و ده بۆ ناساندنی ئه و بابته ی ناناوهندی کارگێری له هه ریی کوردستان و پاشا ن پاشخانی ناوهندی کارگێری خو جی له م هه ریمه دا.

هه ر بۆیه له بابته ی گرنگی و پیشینه ی میژووی عیراق و هه ریی کوردستان باسی لیو ده کرا و ده له سه رده می دروست بوونی ده و له تی عیراقه و ده تا و ده کو دروست بوونی قه واره ی یاسایی و سیاسی هه ریی کوردستان.

نووسه ر ئه و قوناغ به ندیه میژووییه ی کردو و ده دوو به شه و ده یا خود دوو جه مه ری جیا وازدو و ده، یه که میان بریتی یه له به رتو دبردی خو جی له هه ریی کوردستان له نیوان سالانی ۱۹۹۲ - ۲۰۰۳ له م قوناغه یان دا گو رانکاریه کان و ده پئویست نه بوون، راسته کۆمه لێک یاسا- تشریع- و رێنمایی سه رده می رژی پی شوو هه لئو دشی ندرایه و ده، به لام و ده یاسای پیاده کرا و بریتی بوو ده له

ناناوهندی و دهسه لاتی کارگێری له نیوان ناوهندا، له سیستمی ناوهندی کارگێری ناچر، بریاردا ن و گرێه سته کان، به ناوی حکومه تی ناوهندییه و ده درده کری ن و مۆر ده کری ن، به لام له ناناوهندی کارگێری دا، بریاردا ن و واژو کردنی ئه و گرێه سته نه ی که له لایه ن دهسته خو جییه کانه و ده ئه نجام ده کری ن، به ناوی دهسته ی خو جیه تیه و ده درده کری ن. پاشتر به خسته یه ک ئه و جیا کاریه پروو کرا و ده ته و ده به شی و ده کی بوخت و رێک و پێک. له ته و ده و به سه کانی تر دا، جو ر و ده که زه کانی سیستمی ناناوهندی کارگێری باس ده کات که له بواری جیه جیکردن دا له سه ر به مه ی دابه شکردنی دهسه لاته کارگێرییه کان بۆ دوو شی واز دابه ش ده کری ت، که ئه وانی ش ناناوهندی کارگێری خو جییه تی یه- اللامرکیه الإقليمیه أو المرفقیه- له که ل ناناوهندی کارگێری دامه زرا و دی یان به رزه و ده نخی وازی یه - اللامرکیه المرفقیه أو المصلحیه- .

لقی دوو دمی ئه م بابته ی ته رخا ن کردو و ده بۆ باسکردن له ده که زه کانی ناناوهندی کارگێری، و سه رجه م ده که زه کانی له سی جو ردا کو کردو و ده ته و ده ئه وانی ش بریتین له بوونی به رزه و ده ندی تایبه تی خو جی جیا واز له به رزه و ده ندی تایبه تی که ئه مه ش جیا واز له به رزه و ده ندی گشتی نیشتما نی، بوونی دهسته ی خو جی سه ره خو، چاو دی ریکردنی دهسته خو جییه کان له رێگه ی دهسه لاتی ناوهنده و ده، پاشا ن هه ریه ک له م ده که زانه ی به ته واهو ی پروو ن کردو و ده و ده.

به مه به سستی رێکخستنی کارگێڕی خۆجێیه تی و به پێوه بردنی شاردهوانیه کان. له یاساکه دا هاتووه که شاردهوانیه کان خاوهنی که سایه تی مه عنه وێی ده بێت.

یاسای سییه م: یاسای ژماره ۳ سالی ۲۰۰۹ یاسای پارێزگاکانی هه رێمی کوردستان- عێراق، نووسهر لێره دا باسی دۆخیکی ته وا و واقیعی کردووه ئه ویش ئه و دیه پێش ته شریع کردنی ئه م یاسایه چوارچێوه دیه کی یاسایی پروو بۆ رێکخستنی نا ناوه ندی تی کارگێڕی له هه رێمی کوردستان بوونی نه بووه، به لām ئه م یاسایه توانی به شیوه دیه کی پروو سیستمی کارگێڕی له هه رێمی کوردستان به سیستمی نا ناوه ندی تی جێگیر بکات- سه رنجی به نده - ناتوانین بڵێن ئه م یاسایه ته وا وێی گرفته کانی چاره سه ر کردووه، ته نها ده توانین بڵێن به شیک له گرفته کارگێڕیه کانی که هه بوون پێشتر چاره سه ری کردووه، ئه گینا له ناوه رۆک و جێبه جێکردن دا جێگه ی ته وا وێی ئومید و خواسته کانی میللەت و شاردهزایانی بواری کارگێڕی نه بووه، هه ر بۆیه شه چه ندين هه ولێ گۆرانه کاری ته وا و دی تی له یاساکه بوونی هه بووه چي به هه موار کردنه وه بێت، یا خود راگرتنی کارکردن به یاساکه و دانانی یاسایه کی نوێ له جێگه ی. یاسای چوارده م نووسهر باسی کردووه بریتی یه له یاسای ژماره ۱ سالی ۲۰۱۵ یاسای ئیداره ی پارێزگای هه له بجه له هه رێمی کوردستان- عێراق، له هۆیه کانی دهرچوواندن ئه م یاسایه دا هاتووه به مه به سستی جێبه جێکردن و پێکهێنانی ئیداره ی پارێزگای هه له بجه به

یاسای پارێزگاکانی عێراق ژماره ۱۵۹ سالی ۱۹۶۹ به کارپێکراوی مایه وه، به گوێره ی ئه م یاسایه کاروباری یه که کارگێڕیه کان له رێگه ی ئه و به پرسانه وه به پێوه ده چوون، که له لایه ن ده سه لاتی ناوه ندییه وه دادنه ران، تا وه کو راگرتنی کارکردن به یاساکه له هه رێمی کوردستان سه روکی یه که کارگێڕیه کان له لایه ن حکومه تی هه رێمه وه داده مه زان.

قۆناغی دوو ده م/ به پێوه بردنی خۆجێی له هه رێمی کوردستان له نیوان سالی ۲۰۰۳-۲۰۲۲ له دوای رووخاندنی حکومه تی ناوه ندی عێراق له ۲۰۰۳/۴/۹ سیستمی سیاسی له عێراق گۆرانی ریشه یی به سه ردا هات، به جوړیک عێراق له ده وله تیکی ساده وه بوو به ده وله تیکی فیدرالی و نا ناوه ندی تی کارگێڕی و سیاسی بایه خێ زیاتری پێدرا. دواتر له هه رێمی کوردستان هاوشیوه ی عێراق هه لبژاردنی خولی یه که می ئه نجوومه نی پارێزگاکان به پێی فه رمانی ژماره ۷۱ ده سه لاتی کاتی هاویه یمانان ئه نجام درا.

له پاش ئه وانه باسی واقیعی نا ناوه ندی تی کارگێڕی خۆجێی له هه رێمی کوردستان دا باس ده کات، له پروانگه ی چه ند یاسایه کی هاویه یوده ست به م دۆخه ی له هه رێمی کوردستان په یره ده ده کړیت، ئه وانیش یاسای ژماره ۱۵۹ سالی ۱۹۶۹ یاسای پارێزگاکانی عێراق له کارخراو، پاشان یاسای ژماره ۶ سالی ۱۹۹۳ یاسای به پێوه بردنی شاردهوانیه کانی هه رێمی کوردستان که ئه م یاسایه له لایه ن په رله مانی کوردستان- عێراق له ۱۹۹۳/۳/۳ په سه نده کراوه،

ئالنگارییه کی دیکه ی ئەم دۆخه دانراود، لێردا ئەم بابەتەش قسە هەڵدەگریت، چونکە ئایا پرسە که بریتی یە لە نەبوونی دیدگا یاخود بڕوانەبوونە بە تەواوی بە پرسی ناوهندی کارگیر، یاخود هەردوو حالەتەکیە بە یەکهود.

لە ئالنگارییه یاساییه کانی بەردەم پەیردوکردنی ناوهندی کارگیر خۆجیی لە هەریه کوردستان دا، لەبەرئەودی یاساکان روحی جیبه جیکردن و پیاوکردنی نەخشەپێ ناناوهندی کارگیرین، بۆیه لە هەر ولاتی کدا وا پێویست دەکات پشکنین بکەین بۆ ددقه دەستوری و یاساییه کان بکریت، چونکە لە سەرتادا دەبێت ئەو زەمینە یاساییه بە باشی بسازیتریت بۆ ئەو مەبەستە، ئەگەر بەپێچەوانەو بوو، ئەوکات کاربکریت لەسەر زیادکردن و فراوانکردنی ئەو دۆخه یاساییه.

دوابه دواي ئەو نووسەر باسی لە ئالنگارییه کانی تایبەت بە یاسای ژماره ١٥٩ سالی ١٩٦٩ یاسای پارێزگا کانی عێراق- لە کارخراو- کردوو و گرتگترین ئەو بەرەست و گرفتانه ی بەردەم پەیردوکردنی یاساکه ی باسکردوو، لەوانهش بەوردبوونەو لە مادده و بڕگه کانی یاساکه بهروونی زالبوونی ددسه لاتی ناوهندی بهسەر یاساکه دا به دیدکریت، بۆ نموونه به پێ یاساکه سهروکی یه که کارگیریه کان له لایه ن ددسه لاتی ناوهندیه و دادمه زان.

پاشان باسی گرتگترین ئالنگارییه کانی تایبەت به یاسای ژماره ٣ سالی ٢٠٠٩ یاسای پارێزگا کانی هەریه کوردستان- عێراق- هەموارکراو، لەوانهش ئەودیه که ئەو

تایبه تمه ندى خۆی و لا بردنی پێگری یاسایی بۆ پێکپێنانی پارێزگا که به شیوهدیه ک که بێته هاندەر بۆ خزمه تکردنی زیاتری دانیهشتوانی پارێزگا که و که مکردنه و دی لیکه و ته کانی تاوانه کانی جینۆساید په رله مانى هەریه کوردستان ئەم یاسایه ی دەرکرد. لە دەرندجام دا ناو دپۆکی ئەم یاسایه جیبه جینه کراو.

بهشی سێ یه م تایبەت کراو به ئالنگاریه سیامی و یاسایی و داراییه کانی بهردەم پەیردوکردنی ناوهندی کارگیر خۆجیی لە هەریه کوردستان دا، ئەمەش دابهشکراو بۆ چه ندين توێژراو، لە بابەتی ئالنگاریه سیامی یه کان له هەریه کوردستان دا چه ند جوړیکی دیاریکردوو، لەوانه:

نەبوونی حکومه تیکی ناوهندی یه کگرتووی به هیز له هەریه کوردستان دا، به حیزبیکردنی پرسی ناوهندی کارگیر خۆجیی به هوی بۆ متمانە ییه و له هەریه کوردستان دا، له توێژینه چه ی سێ یه م دا باس له دابهشکاری حیزبی کراو له هەریه کوردستان دا و دیکه یه کێ له ئالنگارییه کانی بهردەم پرۆسه ی ناناوهندی کارگیر له هەریه م دا، نووسەر لێردا ئاوری داو ته و له بابەتی دابهشکاری حیزبی له پۆست و به پرس یاریه تی له که رتی گشتی و دابهشکردنی پۆسته کانی که رتی گشتی نیشتمانی له ئاستی حکومه تی هەریه کوردستان، و دابهشکاری پۆسته کان له ئاستی ئەنجوومه ن و دامه زراو خۆجییه کانی سنوری پارێزگا کانی هەریه م دا. له توێژینه چه ی چوارده م دا نەبوونی دیدگای هاوبهش بۆ ناناوهندی کارگیر له نیوان لایه نه سیاسي یه کان دا به

ئەم لايەنەش ھىچى واي كەمەتر ني يى لە ئالنگارىيە كانى دىكە، بەتايبەت چونكە پەپرە و كوردنى و دەھا سىستېمىك پەيودستە بە لايەنى تەرخان كوردنى ئەستۈيەكى دارايى زۆر گونجاۋ لەم پروودە، ئەمەش وەك ھەموان دەزانين جىبە جىكردنى سىستېمى ناناۋەندىتى كارگىپرى بى لە بەرچاۋگرتنى لايەنى دارايى مانايەك و واتايەكى بەرجەستە ناگەيەنيت، لەو ئالنگارىيەنەش نەبوونى ياساى بودجەى گشتى يە لە ھەريمى كوردستان دا، نەبوونى دەسەلاتە كانى خەرجكردن و سەرچاۋەى داھاتى سەر بەخۇ بۇ يەكە كارگىپرىيە كانى ھەريمى كوردستان، ھەرودھا دابەشكردنى داھات لەسەر بىنەماى دوو ئىدارەى ناھاۋسەنگ لە برى داھات دا، سەرچاۋە كانى داھات لە ناۋچە جياۋازدكانى يەك دەۋلەت ياخود يەك ھەريمدا.

لە كۆتايى دا نووسەر كۆمەللىك دەرەنجامى بەدەست ھاتوو لە ناو ئەم پەرتوو كەى باسكردوو، لەگەل كۆمەلە دەرەنجامى واقىيى گونجاۋ .

ئەنجوۋمانە نەبوونەنەتە ناۋەندىكى باشى بىرپاردان، چونكە زۆرىنەى ئەو دەسەلات و تايبەتمەندىيانەى، ئەمەش بۇ ئەۋدى گەپاندۆتەۋە كە زۆرىنەى دەسەلاتە كانى زياتر پراۋىژكارى و پىشنىيازكارىن.

ئالنگارىيە كانى تايبەت بەرپار و پىنمايە كانى ئەنجوۋمەنى وەزىرانى ھەريمى كوردستان و وەزاردە كان ناۋە ناۋە بىرپار و پىنمايە دەردەكەن، بەلام لە جياتى كارئاسانى زۆرجار دەبنە پىنگر و ئالنگارىيە لەبەردەم جىبە جىكردنى بىنەماكانى ناناۋەندىتى كارگىپرى لە ھەريمى كوردستاندا كە ئەۋىش لەبەر چەند ھۆكارىك لەۋانە:

زۆرجار ئەو بىرپار و پىنمايەنەى لە لايەن وەزاردە كانەۋە دەردەچن پەچاۋى ئەۋە ناكەن كە ناۋەپۇكيان گونجاۋ و لەبار بىت لەگەل بىنەماكانى ناناۋەندىتى كارگىپرى دا ئەمەشى گەپاندۆتەۋە بۇ بە تەۋاۋى جىبە جىنە كوردنى ياساى ئەنجوۋمەنى پارىژگاكان، ياخود ھەندىك جار ئەو بىرپار و پىنمايەنە دژ ئەۋەستەۋە لەگەل خودى ياسا كە دا.

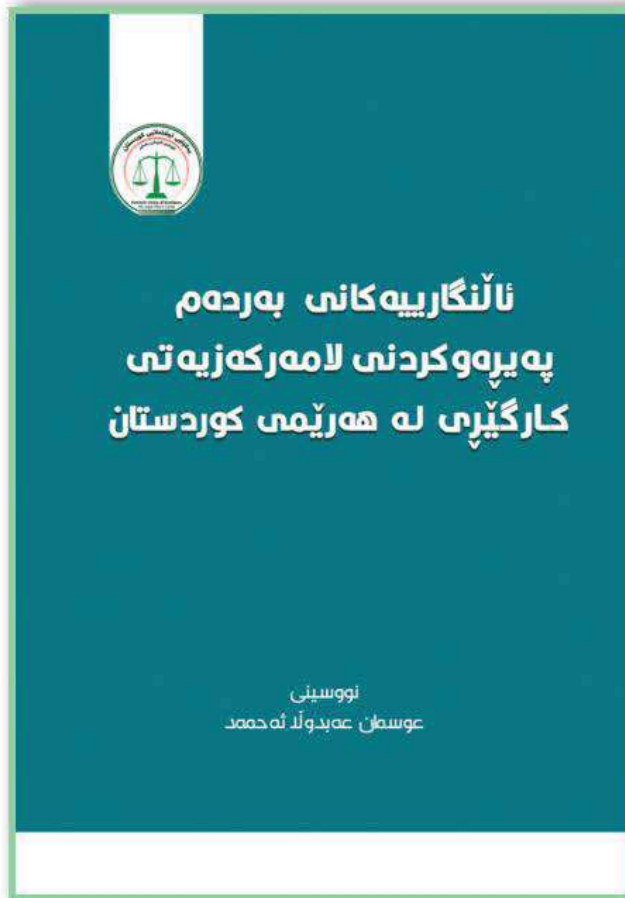
ياخود جارى ۋاھەيە ئەنجوۋمەنى وەزىران دەسەلاتىكى زياتر شۆر دەكاتەۋە بۇ ناۋەندە لامەركەزىيەكە تايبەت بۇ نمونە بە دەسەلاتى پارىژگار يان سەرپەرشتىارى ئىدارە سەر بەخۇكان، بەلام ئەۋەندى پىناچىت بە پىنمايەكى دواتر ئەو پىنمايەى پىشوو ھەلدەۋەشپىنيتەۋە.

لەتۋىژراۋەى سىيەم دا باسى گىرنگىترىن ئالنگارىيە داراييە كانى كىردوو، چونكە



مجلة المركز القانوني

مجلة قانونية فصلية, يصدرها مركز الشؤون القانونية



خستنه پرووی کتیب

- خویندنه وهیه ک بو پهرتوکی:
- (نالنگارییه کانی بهردهم پهیره وکردنی لامهرکه زیه تی کارگیږی له ههریمی کوردستان)
- نوسینی : عوسمان عهبدولآ ئه حمهد

العدد 10 السنة الثالثة، حزيران 2024

