



جمهورية العراق
وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
جامعة الموصل - كلية الحقوق

عقد التجربة الطبية

دراسة مقارنة

وعد جاد الله حمود
رسالة دبلوم عالي
القانون الخاص / القانون المدني
بإشراف

د. رائدة محمد محمود النجماوي
أستاذ القانون المدني المساعد

١٤٤١ هـ

٢٠٢٠ م

المستخلص

يعد عقد التجربة الطبية من العقود التي لا يمكن الاستغناء عنها في المجال الطبي، لإيجاد علاج للأمراض المستعصية التي عجزت الطرائق العلاجية التقليدية عن شفائها وتحقيق التقدم في ميدان العلوم الطبية والطرائق العلاجية، إذ بفضل اللجوء الى التجارب الطبية إذ أصبحت كثير من الامراض في طي النسيان وما بقي منها أصبح لا يشكل خطورة بحكم اكتشاف العلاج الناجع لها، وتختلف التجارب التي يتم اللجوء اليها بحسب القصد منها، فهي اما ان تكون تجارب طبية علاجية الغرض منها ايجاد علاج للمرض قيد البحث أو ان تكون تجارب طبية علمية غير علاجية الغرض منها تحقيق تقدم علمي مجرد، وهناك اتفاق تام على مشروعية التجارب الطبية العلاجية واجازتها بضوابط للتجارب الطبية العلمية والا كان العقد الوارد عليها باطلا وعد الذي يقوم بها مرتكبا لجريمة يعاقب عليها القانون.

ولكي ينتج هذا العقد اثره وتكون التجربة مشروعة فانه لا بد من توفر اركانها واهمها رضا المريض المستنير فضلا عن توفر في شروط المحل في التجربة فضلا عن ضوابط اجرائها وان يكون له سبب مشروع يتمثل في ايجاد علاج وتحقيق تقدم علاجي خدمة للمجتمع، وان يكون هذا العقد مكتوبا على أساس ان الشكالية ركن فيه، لذا ينتج هذا العقد اثره في ترتيب التزامات متقابلة على عاتق طرفيه، على ان الاصل في التزام الطبيب في التجارب العلاجية بذل عناية بعكس التجارب العلمية غير العلاجية فيلتزم بتحقيق غاية بالنسبة الى الالتزام الرئيس في عقد التجربة الطبية الا ان هناك التزامات اخرى ناتجة عنه ونص عليها القانون يلتزم الطبيب بموجبها بتحقيق غاية.

فاذا ما اخفق الطبيب في تنفيذ التزاماته وترتب على ذلك ضرر اصاب الشخص الذي يخضع للتجربة قامت مسؤوليته المدنية، الا ان المسؤولية في اطار عقد التجربة الطبية لها خصوصيتها بحسب نوع التجربة محل العقد فاذا كانت التجربة علاجية فان المسؤولية تقوم على اساس خطأ الطبيب المفترض فلا بد من توفر ركن الخطأ والضرر والعلاقة السببية، اما ان كانت علمية غير علاجية فانها تقوم على اساس الضرر وحده اي من دون خطأ انطلاقا من مبدأ تشديد المسؤولية على الطبيب لأن محل التجربة جسم الانسان.

ولعل اهم ما يميز المسؤولية المدنية التي

تنجم عن الاخلال بعقد التجربة الطبية ان الاصل فيها انها مسؤولية عقدية وتعد مسؤولية تقصيرية اذا ما تم الاخلال بالتزام فرضه القانون وتؤكد بالعقد استثناء، وحكمها ان ثبتت يكون بتعويض المضرور عما فاتته من كسب وما لحقه من خسارة، فان لم يتم تغطيتها بالقواعد التقليدية للمسؤولية وتبرز وسائل مكملة لها فاما يتم تغطيتها من خلال عقد التأمين الذي يبرمه الذي يقوم بالتجربة مع شركة التأمين لتعويض المضرور فان لم يكف مبلغ التأمين يتم اللجوء الى وسيلة اخرى تتمثل بالتضامن الوطني وينقل عب التعويض الى المجتمع أو ان تتكفل به الدولة، وقد قسمنا موضوع البحث للإحاطة بكل ما تقدم الى فصلين في الاول تناولنا ماهية عقد التجربة الطبية وفي الثاني احكامه وختمنا البحث بخاتمة ثبتنا فيها اهم ما وصلنا اليه من نتائج وما دعونا اليه من التوصيات التي نأمل من المشرع العراقي الاخذ بها.

Abstract

The medical experiment contract is one of the decades that cannot be dispensed with in the medical field, in order to find a cure for incurable diseases that traditional treatment methods have failed to cure, and to achieve progress in the field of medical sciences and treatment methods, as thanks to resorting to medical experiments many diseases are in the fold Forgetting and what remains of it have become no danger by virtue of discovering the effective treatment for them, and the experiments that are resorted to differ according to their intent, as they are either therapeutic medical experiments intended to find a cure for the disease under investigation or they are non-therapeutic medical medical experiments aimed at achieving progress It is merely scientific, and there is complete agreement on the legality of therapeutic medical experiments and permits with controls for scientific medical experiments.

In order for this contract to produce its effect and for the experience to be legitimate, it is necessary to have its pillars, the most important of which is the consent of the enlightened patient, in addition to the availability of the conditions of the shop in the experiment, as well as the controls for its conduct, and that it has a legitimate reason represented in finding a treatment and achieving therapeutic progress in service to the community, and that this contract be written Given that formalism is a pillar in it, and thus this contract produces its effect in arranging reciprocal obligations on the shoulders of the two parties, provided that the principle is that the doctor's commitment to therapeutic experiments is to exert care, unlike non-therapeutic scientific experiments, so he is committed to achieving an objective in relation to the main obligation in the medical experiment contract. Other results from it and stipulated by law, according to which the doctor is obligated to achieve a goal.

If the doctor fails to fulfill his obligations, and as a result, damage to the person undergoing the trial, his civil liability is established. However, the liability within the framework of the medical experiment contract has its own specificity according to the type of experiment subject to the contract. If the trial is therapeutic, the liability is based on the error of the presumed doctor, then there must be availability The corner of error, damage and the causal

relationship, either if it is a non-therapeutic scientific one, it is based on the harm alone, i.e. without error, based on the principle of stressing the responsibility on the doctor, since the subject of the experiment is the human body.

Perhaps the most important characteristic of civil liability resulting from a breach of the medical experiment contract is that the principle in it is that it is a contractual liability and an exception is a negligent liability if the breach of an obligation imposed by law and confirmed by the contract, and its ruling, if proven, is to compensate the injured for what he has lost and what has befallen him in terms of loss. Covering it with the traditional rules of liability, there are complementary means to it. Either it is covered by the insurance contract that the experimenter concludes with the insurance company to compensate the injured. If the amount of the insurance is not sufficient, then resorting to another method is national solidarity and transferring the compensation fee to society, or that the state assures it.

We divided the topic of the research to encompass all the above into two chapters, in the first we dealt with the nature of the medical experiment contract and in the second its provisions and concluded the research with a conclusion in which we proved the most important results we have reached and what we called for in the recommendations that we hope the Iraqi legislator will take.

**Republic of Iraq
University of Mosul
College of Rights**



contract of Medical Trail

'A Comparative Study'

**Postgraduate diploma thesis . In Private Law
/ Civil Law**

Waad Jaad Alaah humoud

Supervised By

**Ra'ida Muhammad Mahmoud al-Najmawi
Assistant professor of Private Law**

2020 A.D

1441 A.H