وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
جامعة الموصل – كلية الحقوق

الغش الإجرائي في الدعوى المدنية

– دراسة مقارنة –

رسالة تقدمت بها

طيبة واثق ممدوح الغضنفري

إلى

مجلس كلية الحقوق في جامعة الموصل وهي جزء من متطلبات نيل شهادة الماجستير في القانون الخاص/ قانون المرافعات المدنية

إشراف

الدكتور إچياد ثامر نايف الدليمي
أستاذ قانون المرافعات والإثبات

١٤٤٤هـ
٢٠٢٢م

المستخلص

تقتضي الضرورة أن تواكب النظم الإجرائية كل محاولات الاعتداء على القاعدة الإجرائية بعد أن تأكد بوضوح دورها المستقل في حماية النظام القانوني، ومبادئ العدالة، ذلك أن غاية مرفق القضاء إقامة العدل بين الناس الذين لهم الحق في اللجوء إلى القضاء، وقد عنى المشرع بتنظيم حق التقاضي وأحاطه بضمانات لحسن سير العدالة، ولكون المجتمع ليس مثالياً، فإن الوصول إلى الحقوق بقدر من اليسر ليس متاحاً خصوصاً بعد شيوع الأساليب غير المشروعة في استخدام الحقوق والواجبات الإجرائية، ومنها الغش الإجرائي، بل أصبح سارياً في العقول لدى من يلجأ إلى هذه الوسيلة إن من مصلحته أن يلجأ خصمة إلى القضاء على اعتبار أن أفضل سبيل لإعاقة الحق هو طرحه أمام القضاء، وما يسفر ذلك من استخدام أساليب الغش الإجرائية التي يمكن اللجوء إليها خلال مراحل الدعوى المدنية بدأ من لحظة الخصام وصولاً إلى إصدار الأحكام، ومهما كان حرص المشرع في تنظيم وصياغة الحقوق والواجبات الإجرائية منعاً للغش، إلا أنه لا يزال الغش شائعاً، ويفسد الغاية التي من أجلها سن المشرع هذه الإجراءات.

لم يورد المشرع العراقي تعريفاً للغش الاجرائي الا، انه اورد هذا المصطلح في مواضع عدة منها نصوص المواد(١٨٧، ١٩٦، ٢٨٧) من قانون المرافعات المدنية رقم (٢٣) لسنة ١٩٧١، ويقصد به استعمال الحيل التدليسية يلجئ اليه الخصم بقصد التوصل لحصول على منفعة او تحقيق مصلحة خاصة تتعارض مع القانون من خلال الحصول على حكم لصالحه، ومن تم يعد الغش الاجرائي في وقت الحاضر التي يمكن ان يعتمد عليها الخصوم بغية كسب الدعوى.

إن أهمية هذا الموضوع تقتضي بيان عبث الخصوم بسير إجراءات التقاضي، وكذلك انحراف القضاة وأعوانهم في أحياناً أخرى عن السير الصحيح باتجاه العدالة، وجعل حقوق الأفراد بل والقاعدة الإجرائية كذلك التي وضعها المشرع وعَدّها حجر الزاوية في كفالة الوصول إلى الحقوق وضمان المساواة في التقاضي بين المتخاصمين على المحك في مدى تحقيقها للعدالة.

وعلى الرغم من الجزاءات والوسائل الوقائية والعلاجية التي حاول المشرع من خلالها القضاء أو الحد من ظاهرة الغش الإجرائي، إلا أنها بقت تمثل تهديداً حقيقياً لعملية التقاضي ووسمتها بعدم الثقة أحياناً، والركود الإجرائي أحيانا أخرى؛ لذلك ومن خلال هذه الدراسة أوصينا المشرع العراقي بضرورة تعديل بعض النصوص لتفعيل الجزاءات الإجرائية والجزاءات الأخرى لضمان منع الغش الإجرائي.

Abstract

The necessity obligates the procedural rules to be in conformity with all the attempts of violating the procedural basis, due to its independent role in protecting the legal system and the principles of justice, because the primary aim of the judicial system is holding justice among people. The legislator has considered and organized the right of litigation and surrounds it with guarantees to assure the smoothness of justice and since the society is not an ideal one, it became difficult to get the rights easily, especially after the prevalence of illegal methods of using rights and procedural duties, including procedural fraud. Rather, it has become common in the minds of those who resort to this means that it is in his interest for his opponent to resort to justice as the best way to obstruct the right, is to put it before the court. This has also resulted in the use of procedural fraud methods that can be resorted to during the stages of the civil lawsuit, starting from the moment of the dispute all the way to the issuance of judgments. Moreover, no matter how the legislator was keen in enacting these procedures to prevent fraud, it is still there greatly which spoils the intention of issuing those procedures. The importance of this case requires shedding light on the opponents' tampering with the conduct of litigation , as well as the deviation of judges and their assistants sometimes from the correct path towards justice. This has made the individuals rights and the procedural basis, set by the legislator, as the corner stone in guaranteeing the approaching and equity of rights in litigation among opponents.

The Iraqi legislator did not provide a definition of procedural fraud, except that he mentioned this term in several places, including the texts of Articles (187, 196, 287) of the Civil Procedure Code No.

(23) of 1971, and it is intended to use fraudulent tricks that the opponent resorts to with the intention of reaching to obtain a benefit Or achieving a private interest that contradicts the law by obtaining a judgment in his favour, and it is considered procedural fraud at the present time that the litigants can rely on in order to win the case.

Despite the penalties, preventive and remedial means through which the legislator tried to eliminate or reduce the phenomenon of procedural fraud, it remained a real threat to the litigation process and marked it with distrust sometimes, and procedural recession at some other times. Therefore, through this study, the researcher recommends that the Iraqi legislator must amend some texts to activate procedural penalties and some other penalties to ensure the prevention of procedural fraud.

Ministry of Higher Education
& Scientific Research
University of Mosul
College of Law

Procedural Fraud in Civil Lawsuit

- Comparative Study -

A thesis submitted
By

Tiba Wathiq Mamdooh Al-Ghadanfary

To
The Council of College of Law / Mosul University in Partial Fulfillment for The Requirements of The Degree of Master in Private Law/ Civil Proceedings Law

Supervised by:

Dr. Echyad Thamer Nayef AL-Dulaimi

Prof. of Proceedings Law

1444 A. H 2022 A. D