



وزارة التعليم العالي والبحث العلمي

جامعة الموصل

كلية الحقوق

التشخيص الطبي وأثره في مسائل الميراث (دراسة مقارنة)

هذال موافج سلطان الجبوري

أطروحة دكتوراه فلسفة في

القانون الخاص / قانون الأحوال الشخصية

إشراف الدكتور

طه صالح خلف الجبوري

أستاذ قانون الأحوال الشخصية المساعد

المستخلص

يُعد علم الموارِيث من أهم العلوم قدراً واعظماً شأناً واعلاها منزلةً ولهذا تولى الله سبحانه وتعالى بذاته تقسيم التركة في آيات محكمات في القرآن الكريم في سورة النساء، وبينتها السنة النبوية، واعتنى بها الفقهاء من عهد الصحابة الى يومنا هذا، إلا ان هذا العلم فيه من المسائل كانت محل خلاف بين الفقهاء كميراث الخنثى والموت الجماعي والحمل، واستمر الخلاف أيضاً على ما استجدت من النوازل الذي ظهرت مع الثورة العلمية والتطور الطبي، الذي تصدى لها الفقهاء المعاصرين بالاستعانة بأهل الاختصاص من الأطباء.

خصوصاً ان قانون الاثبات العراقي رقم ١٠٧ لسنة ١٩٧٩ اجاز للقاضي الاستفاده من وسائل التقدم العلمي ومنها التشخيص الطبي لاستنباط القرائن القضائية.

ومن المسائل التي استطاع التشخيص الطبي حسم كثير منها هو الخنثى، وهو الذي يحمل جزء من الصفات الذكورية والانثوية، وغالبا اعضائه الظاهره تختلف عن الباطن.

واما ميراث الخنثى فقد اختلف الفقهاء فيه، فلا بد اولاً ان يعرض على المتخصصين لحل الاشكال بتشخيص حالته حتى وان تطلب الأمر اجراء عملية جراحية وتصحيح حالة فاما ذكر واما انثى، ولم نجد معالجة لحالته في قانون الاحوال الشخصية العراقي رقم ١٨٨ لسنة ١٩٥٩ .

كذلك حالة ميراث الموت الجماعي الذين يموتون في حادث واحد ولا يعلم من هو الميت الأول ومن المتأخر، أو علم ونسي، ففي هذه الحالة فقد كل منهم شرط من شروط الميراث وهو تحقق حياة الوارث بعد موت المورث، واختلف الفقهاء في توريثهم من عدمه والراجح هو المعمول به في المحاكم ان لا يرث بعضهم البعض، وان جاء التطور العلمي والطبي في حسم كثير من الحالات بعد الاستعانة بالتشخيص الطبي وكشف حالات السابقين في الموت عن اللاحقين له.

واما فيما يخص ميراث الميت دماغيا بوصفها من النوازل التي ظهرت مع التطور الطبي، لان الموت قديماً معروف بتوقف القلب والدورة الدموية وانقطاع التنفس، إلا أنه ظهرت حالة ما اذا مات الدماغ نهائياً، وبقيت بعض الاعضاء تعمل بواسطة أجهزة الانعاش، فهنا يجب اسناد الأمر الى أهل الاختصاص من الاطباء فاذا حكموا عليه انه توقف الدماغ ولا رجعة فيه، فيحكم بموت صاحبه وترفع عنه أجهزة الانعاش، ومن ثم تترتب عليه كل آثار الوفاة ومنها تقسيم تركته على الورثة كلاً حسب استحقاقه .

واهتمت الشريعة الاسلامية بالانسان في كل مراحل حياته ومنها مرحلة كونه حمل، إلا ان ولادته حياً كانت محل شك، وقد جعلت له بعض الحقوق ومنها ميراثه، وهنا يبرز دور التشخيص الطبي في حسم أمره في بيان حياته من عدمها وما هو جنسه وكم عدده حتى يعطى كل وارث حقه بدون زيادة أو نقصان ولا تبقى التركة معلقة لحين الولادة، وانما توزع بعد الوفاة. ومن أهم ثمرات العلاقة الزوجية النسب الذي يربط الاولاد بالأبوين، ولهذا اهتمت به الشريعة الاسلامية للحفاظ على النسب من الضياع، وجعلت الطريقة الشرعية الوحيدة لنفي نسب الولد اللعان، ووضعت له ضوابط، وصيغة محدده، أكدت عليها آيات في القرآن الكريم .

إلا أن هناك من الفقهاء المعاصرين يرون بعدم اجازة الاعتماد على البصمة الوراثية في نفي النسب وتقديرها على اللعان، وبما ان التشخيص الطبي يقدم لنا اليوم نتائج قطعية لا تقبل الشك وخصوصا عن طريق البصمة الوراثية فيمكن الاستفادة منها في مسألة اللعان.

ومع التقدم العلمي ظهر علم الأجنة والارحام الذي أخذ حيزاً واسعاً، ومن نوازله تأجير الأرحام، وما رافقها من جدل واسع، وهنا يمكن الاستفادة من التطور العلمي والاستعانة به من خلال التشخيص الطبي في حسم الخلاف.

Abstract

The science of inheritance is one of the most important and prestigious sciences. For this reason, God Almighty Himself undertook the division of the estate in clear verses in the Holy Quran, specifically in Surah An-Nisa, and its context is the Prophetic Sunnah. Scholars have paid close attention to it from the time of the Companions until today. However, this science, too, has encountered disagreements on some issues, such as the inheritance of a hermaphrodite, mass death, and pregnancy. Disagreements have continued even regarding new issues that have arisen with scientific revolutions and medical advancements, which contemporary scholars have addressed with the assistance of specialists in medicine. The question that arises here is: to what extent can we rely

on and depend upon scientific progresss?

Especially since the Iraqi Evidence Law No. 107 of 1979 permits the judge to utilize the means of scientific advancement, including, of course, medical diagnosis, to deduce judicial evidence.

possesses some male and female characteristics, and whose external organs often differ from their internal ones.

As for the inheritance of a hermaphrodite, jurists have differed on this matter. It is necessary first to present the case to specialists to resolve the issue by diagnosing the condition, even if it requires surgery to correct the condition, so that it is either male or female. No treatment for this condition was found in the Iraqi Personal Status Law No. 188 of 1959.

As for the case of inheritance in mass death, where those who die in a single accident are unknown, or it is known but forgotten who died first, each of them has lost one of the conditions of inheritance, namely, the heir being alive after the death of the deceased. Scholars differ on

whether they inherit or not, and the prevailing opinion, which is the one followed in the courts, is that they do not inherit from each other. However, scientific and medical advancements have resolved many of these cases by utilizing medical diagnosis and distinguishing between the deceased who died earlier and those who died later.

As for the inheritance of the brain-dead, considering it one of the issues that arose with medical development, because death was known in the past as the cessation of the heart, blood circulation, and respiration, a case has emerged where the brain has completely died, and some organs continue to function with the help of life support devices. In this case, the matter must be referred to specialists among doctors. If they rule that the brain has stopped and there is no reversible change, then the person is declared dead, and life support devices are removed. Consequently, all the effects of death apply, including the division of the estate among the heirs, each according to their entitlement.

Islamic law has been concerned with the human being in all stages of life, including the stage of being a fetus, although its birth alive is uncertain. It has granted it some rights, including inheritance. Here, the role of medical diagnosis becomes prominent in determining whether it is alive or not, its sex, and how many there are, so that each heir receives his right without excess or deficiency, and the estate is not left pending until birth, but is distributed after death.

One of the most important fruits of the marital relationship is lineage, which connects children to their father. For this reason, Islamic law has given it great importance to preserve lineage from being lost and to prevent any doubt from entering into it. It has made the only legitimate method for denying lineage the oath of imprecation (li'an), and has established specific rules and a defined formula for it. This is why verses

in the Holy Quran address it, which will be recited until the Day of Judgment.

Most contemporary jurists hold that it is not permissible to rely on DNA fingerprinting to deny lineage, nor should it take precedence over the oath of imprecation. However, since medical diagnosis today provides us with definitive results that leave no room for doubt, especially through DNA fingerprinting, it can be used in the matter of the oath of imprecation.

leave no room for doubt, especially through DNA fingerprinting, it can be utilized in the matter of li'an.

With scientific advancements, the science of embryology and uterine diseases emerged and gained significant prominence. Among the contemporary issues related to this field is the issue of surrogacy (the surrogate mother) and the extensive debate that accompanied it. This involves fertilizing an egg with sperm and implanting the resulting embryo in the uterus of another woman. The majority of contemporary jurists, after consulting with medical specialists, have concluded that it is not permissible to rent the uterus of a foreign woman. The disagreement arose when the surrogate mother was the wife of the sperm donor. Here, scientific advancements and medical diagnosis can be utilized to resolve the dispute.

**Ministry of Higher Education
and Scientific Research
University of Mosul
College of rights**



Medical Diagnosis and its Impact on Inheritance Matters (A Comparative Study)

Hathal Moafag Sultan Al jbuori

**PhD Dissertation in
Special Law / Personal Status Law**

**Supervised by
Dr.Taha Saleh Khalaf Al-Jubouri
Assistant Professor of Personal Status Law**