وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
جامعة الموصل
كلية الحقوق

النظام القانوني للخبرة الطبية

(دراسة مقارنة)

رسالة تقدم بها

أحمد ناصر مصطفى الناصر

إلى

مجلس كلية الحقوق في جامعة الموصل

وهي جزء من متطلبات نيل شهادة الماجستير في القانون الخاص

قانون المرافعات المدنية والإثبات

بإشراف

الأستاذ الدكتور

عمار سعدون حامد المشهداني

أُستاذ القانون الخاص

١٤٣٩ هـ **٢٠١٨ م**

المستخلص

قد يواجه القاضي في اثناء نظر الدعوى بعض المسائل الفنية التي يصعب عليه إلالمام بها، ومنها المسائل الطبية، مما يضطر معها الى الاستعانة بالخبراء الطبيين لإنارة الطريق امامه ومساعدته في فهم الواقعة لحسم الدعوى والوصول الى الحكم العادل.

وتتصف الخبرة الطبية بمجموعة من الخصائص، منها انها دليل اثبات للمحكمة أن تعتمد عليه في حسم الخصومات المعروضة أمامها، كما أن ميدانها العلم بالطب، فالطب علم واسع ومتشعب الفروع والمجالات، فهو يلم بكل ما يتعلق بجسم الانسان وصحته، وتمتاز الخبرة الطبية ايضاً بأنها من ادلة الاثبات المباشرة التي تدل بطريق مباشر على الواقعة المرتبة للحق المدعى به، سواء كان هذا الدليل مهيأ مسبقاً من ذوي الشأن، او غير مهيأ يتم اللجوء اليه في اثناء سير الخصومة.

ويختلف معيار اللجوء للخبرة الطبية عن الخبرة العادية من حيث أن الأخيرة تعطي للمحكمة السلطة التقديرية في أتخاذ القرار بوجود الحاجة لواقعة الدعوى بالإحالة الى الخبرة ام لا، اما الخبرة الطبية فهي خبرة ملزمة لمحكمة الموضوع في الحالات التي ينص عليها القانون، او الحالات التي استقر عليها القضاء، او اذا اقتضت الدعوى والعمل القضائي، ونتيجة لذلك فقد تباينت آراء الفقه القانوني بشأن الطبيعة القانونية للخبرة الطبية، الا ان الراجح في ذلك ان الخبرة الطبية دليل اثبات من نوع خاص لوجود اختلافات بين الخبرة العادية والخبرة الطبية وتفرض هذه الاختلافات على الخبرة الطبية الطبيعة الخاصة.

الا ان اجراء الخبرة الطبية ليس بالأمر السهل بل يمر بمراحل عديدة ابتداء من طلب اجراء الخبرة الطبية الى حين تقدير قوتها في الاثبات، اذ يشترط ممن يقدم طلب الخبرة الطبية ان تتوفر فيه الاهلية والخصومة والمصلحة، والا وجب من ينوب عنه قانوناً او قضاء.

وبناء على ذلك فأن حجية تقرير الخبرة الطبية ملزم لمحكمة الموضوع وان هي جنحت عن ذلك فليس لها ان توضع نفسها موضع الخبير في تقدير المسائل الفنية، فاذا لم تقتنع بالتقرير فلها أن تطلب رأي ثلاثة خبراء او تحال الى اللجان الطبية المختصة، ويبقى امر حسم الدعوى معلقاً على تقرير الخبرة الطبية وهذا ما يميز دليل الخبرة الطبية عن الادلة الاخرى.

اما الميدان التطبيقي العملي للخبرة الطبية فهو واسع يشمل أية مسألة تعرض على القضاء ويتوقف حسم الدعوى عليها، والمجال الأوسع لها هو في مسائل الاحوال الشخصية ومنها اثبات النسب ونفيه، الا ان القضاء العراقي لم يستقر على اتجاه ثابت فيما يخص نفي النسب بالخبرة الطبية، ويعود السبب الى ان المشرع العراقي لم ينظم ادلة اثبات النسب.

وقد ويتم اللجوء للخبرة الطبية في مسائل معينة لأثبات الاخطاء الطبية الا ان هناك صعوبات تواجه اثبات الخطأ الطبي بالخبرة الطبية منها شخصية تتعلق في الخبراء ذاتهم للنظرة الشك المأخوذة ضدهم بعدم حياد تقاريرهم، وصعوبة موضوعية تتمثل بالواقعة الطبية المراد اثباتها.

Abstract

A judge may confront during the examination of the action some technical issues which are difficult for him to know comprehensively such as medical issues, which he is obliged to seek assistance from medical experts with the aim of being helped in comprehending the case for settling the action and arriving at the just judgement .

The medical experience is characterised by a group of features such as it is an evidential proof which the court may depend in settling litigations presented before it . In addition, medical experience has as its domain knowledge of medicine. Medicine is a wide science having diverse branches and fields. It is concerned with all that related to man's body and health. It is also characterised by being one of the direct evidential proofs which refers directly to the event involving the right claimed, whether this evidence is already prepared by those concerned or not prepared to which it is resorted during the proceedings of the litigation.

As to the criterion for resorting to the medical experience, it differs from the ordinary experience which gives the authority to the court for appreciating whether such an action necessitates transferring for experience or not. As for medical experience, it binding for the judge in the cases prescribed by the law or the cases established by the judicial authorities, or if action necessitates that. Opinions of legal jurisprudence vary as to the legal nature of medical experience, but what is likely is that the medical experience is an ad hoc evidential proof for there are differences between ordinary experience and medical experience. Such differences impose a special nature on the medical experience .

However, conducting medical experience is not that easy; it passes through many stages starting from a demand to conduct a medical experience until

its strength in proof is estimated. He who demands a medical experience is stipulated to have capacity, litigation and interest, otherwise legal and judicial subrogation is demanded .

As for the authoritative source of report, the court is bound by what is submitted by the report of the medical experience, and if it deviates from that ,it shall not replace the expert in estimating the technical matters. If the court is not convinced by the report, it may claim the experience of three experts or it may refer the report to the specialised medical committees, and the settlement of the action may be dependent on the report of the medical experience. That is what distinguishes this evidence from others .

As for the applicational field of the medical experience, it is wide encompassing any matter brought brought before the courts and the settlement of action is dependent on it and the wider field of it is in the matters of family law including legitimation and non paternity.

However, the judicial courts do not have one trend concerning non paternity by way of medical experience, and the reason is that the Iraqi legislature has not regulated proofs of legitimation.

However,there are difficulties confronting proof of medical mistake by medical experience, personal and objective. The former pertains to the experts themselves for the view taken against them as their reports are not neutral, whereas the latter is represented by the event itself to be proved

University 0f Mosul
Collage of rights

The legal System of Medical Experience

A Comparative Study

A Thesis Presented by

Ahmed Nasser Mustafa al-Nasser

To
The Council of College of Law
University of Mosul as part of the requirements for a master's degree in private law
Civil Procedure and Evidence Law

Supervised by

Dr. Ammar sa'doun Hamed al-Mashhadani

Assistant professor of private Law

1439 A.H **2018 A.D**