"جمهورية العراق

وزارة التعليم العالي والبحث العلمي

جامعة الموصل – كلية الحقوق"

أثر الجوائح على كفالة حق التقاضي واجراءات الدعوى المدنية

"فايروس كورونا أنموذجاً"

دراسة مقارنة

شكري عصمت حسن

بحث دبلوم عالي

القانون الخاص / قانون المرافعات المدنية والاثبات

بإشراف

د. علي عبيد عويد الحديدي

مدرس قانون المرافعات المدنية والاثبات

١٤٤١هـ ٢٠٢٠م

المستخلص

يعد حق اللجوء الى القضاء من الحقوق الدستورية الأساسية للأفراد التي لا يجوز حرمانهم منها تعسفا، وقد نصت على كفالة هذا الحق المادة ١٩/ثالثا من دستور جمهورية العراق لعام ٢٠٠٥ على انه: "ثالثاً: التقاضي حق مصون ومكفول للجميع"، وتطبيقا لذلك يقع على عاتق الدولة واجب كفالته وفتح الطريق أمام الافراد للجوء الى المحاكم وتذليل كل الصعوبات والعقبات التي تعترض ذلك.

واذا كان الاصل ان الفرد يباشر حقه في اللجوء الى القضاء بواسطة الدعوى بالمطالبة القضائية أمام المحاكم الا انه قد يعترض مباشرته لذلك الحق ذلك عارضاً يتمثل بقوة قاهرة بوصفها واقعة او حدثاً او ظرفاً مستقلاً عن ارادة الافراد، إذ لا يمكن توقعه او دفعه او استبعاد نتائجه الضارة، من شأنها ان تجعل مباشرة العمل القانوني او القيام به امرا مستحيلا استحالة مطلقة سواء على الصعيد الموضوعي او الاجرائي، فتحول بين الافراد وبين امكانية حماية حقوقهم او القيام بالواجبات او الالتزامات الملقاة على عاتقهم، فتقطع الرابطة السببية بين الخطأ والضرر الذي يترتب على ذلك وتعفي الفرد من المسؤولية الموضوعية منها او الاجرائية.

وينطبق هذا الوصف على واقعة انتشار وباء فايروس كورونا المستجد الذي اجبر الحكومات في اغلب بلدان العالم الى اعلان حظر التجوال وتعطيل الدوام في دوائر الدولة كافة ومنها دور العدالة باستثناء الدوائر الخدمية ودعوة المواطنين الى المكوث في دورهم وعدم مبارحتها الا في حالات الضرورة القصوى وذلك كله للحفاظ على الصحة العامة، وهذا مما اقرته خلية الازمة التي شكلت في العراق بموجب الامر الديواني ذي العدد ٥٥ لسنة ٢٠٢٠ وامرت بتطبيقه واردفه في ذلك اوامر صادرة عن مجلس القضاء الاعلى بموجب الاعمام ذي العدد ٢٣٥/مكتب/٢٠٢٠ في ٢٠٢٠/٣/٣ الذي يخول فيه المحاكم اتخاذ الاجراءات اللازمة لمواجهة مخاطر انتشار فايروس كورونا ومن هذه الاجراءات تقليل عدد المراجعين وتأجيل الدعاوى الذي طبق واقعياً بعدم وجود مراجعين للمحاكم والدوائر العدلية نتيجة لفرض حالة حظر التجوال على الجميع باستثناء الكوادر الصحية والقوات الامنية والمنظمات الاغاثية والدوائر الخدمية، فضلاً عن أمر مجلس شورى الدولة ذي العدد ٧٥١ في ٢٠٢٠/٣/٥ والقاضي بتأجيل دعاوى المحاكم

الادارية، وعدم سقوط المدد القانونية في فترة الانقاع لإقامة الدعاوى او تقديم الطعن، فضلا عن بيان مجلس القضاء الاعلى ذي العدد ٤١/ق/آ في ٢٠٢٠/٤/٦ والقاضي بوقف سريان المدد القانونية الخاصة بالطعون وقطع المرافعات في الدعاوى كافة لحين زوال السبب.

الا ان بقاء الوضع على هذه الحال من دون اللجوء الى وسائل بديلة عن الدعوى الواقعية واجراءاتها – بوصف جائحة كورونا قوة قاهرة توقف الاجراءات وتقطع المدد – قد يلحق الضرر "بالحقوق والمراكز القانونية" محل الحماية، فضلا عن الخصوم والعدالة نفسها سواء على صعيد القضاء العادي أم المستعجل اذ يكون التأجيل آفة القضاء، لذا تبرز الحاجة الى اللجوء الى التقاضي الالكتروني او التقاضي عن بعد بواسطة الدعوى الالكترونية لضمان كفالة حق التقاضي لمن يطلبه من الخصوم باستخدام تقنيات التكنولوجيا الحديثة التي وظفت في مجالات الحياة شتى في ظل هذه الجائحة سواء في التعليم او التجارة او التعاملات المالية وغيرها، ويكون توظيفها في تحقيق العدالة من باب اولى، سواء في مجال اجراءات الدعوى او في مجال الاثبات بل حتى في تنفيذ الاحكام ان وفرت الامكانية اللازمة لذلك، تلافيا لأثار أية جائحة او قوة قاهرة قد تقع وتوجب التباعد وتعطل عمل الدوائر وتشل الحياة، اذ لا بد من مواجهة الازمات بدل الوقوف موقف المتفرج ووضع الحلول القانونية اللازمة لمواجهة آثارها.

Abstract

The right to resort to the judiciary is one of the basic constitutional rights of individuals, from which they cannot be deprived arbitrarily. Article 19 / Third of the Constitution of the Republic of Iraq for the year 2005 stipulated that this right be guaranteed: "Third: litigation is a safeguarded right and is guaranteed to all," and in implementation of that The state has a duty to guarantee it, to open the way for individuals to resort to the courts, and to overcome all difficulties and obstacles that obstruct this.

And if the principle is that the individual exercises his right to resort to the judiciary through a lawsuit with a judicial claim before the courts, but he may object to his assumption of that right, that is a contradiction represented by force majeure as a fact, event or circumstance independent of the will of individuals, it cannot be expected, pushed or excluded from harmful consequences It would make carrying out or carrying out legal work an absolute impossible thing, whether on the substantive or procedural level, thus transforming individuals from the possibility of protecting their rights or fulfilling the duties or obligations entrusted to them, thus severing the causal link between the error and the consequent damage and exempting the individual from Responsibility, whether substantive or procedural.

This is a description that applies to the outbreak of the new Corona virus, which forced governments in most countries of the world to announce a curfew and suspend work hours in all state departments, including the role of justice, with the exception of service departments, and invite citizens to stay in their role and not leave it except in cases of extreme necessity, and all of that for the sake of Preserving public health, but the situation remains in this state without resorting to alternative means to the factual lawsuit and its procedures, which may harm the rights and legal centers subject to protection, as well as the litigants and justice itself, whether at the level of the ordinary or urgent judiciary. Resorting to electronic litigation or remote litigation through electronic lawsuits to ensure that the right to litigate is guaranteed to those who request it from the litigants through the use of modern technology

techniques that have been employed in various areas of life in light of this pandemic, whether in education, commerce, financial transactions, etc., so that they are employed in achieving justice It is a first matter, whether in the field of lawsuit procedures or in the field of evidence, and even in the execution of judgments if the necessary means are provided, in order to avoid the consequences T any pandemic or force majeure that may occur, necessitates separation, disrupts the work of circles and paralyzes life, as it is necessary to face crises instead of standing idly by and laying down the necessary legal solutions to face their effects.

We have shown through this research what the pandemic is, its legal nature, and the importance of regulating it legislatively in the first topic, and then explaining its impact on litigation procedures, whether lawsuit procedures or evidence evidence and what is related to it, and the judge's discretionary authority in the second topic, and we showed the legal means that must be resorted to and which guarantee The right to litigate in light of the pandemic and to achieve justice instead of obstructing it, and that is in the third topic. Finally, we concluded the discussion with a conclusion that included the most important results we have reached and what we have proposed in terms of solutions needed to confront this pandemic and similar ones.

Republic of Iraq
Ministry of Higher Education
and Scientific Research
University of Mosul
College of Rights

The effect of pandemics on ensuring the right to litigation and civil action procedures Corona virus as a model

'A Comparative Study'

Postgraduate diploma thesis . In Private Law / Civil Procedural and evidence Law

Shukri Esmat Hassan

Supervised By

Dr. Ali Obeid Oweid Al-Hadidy

Lecturer of Private Law

2020 A.D 1441 A.H