



وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
جامعة الموصل
كلية الحقوق

حق المتهم في سلامة الجسم

- دراسة مقارنة -

شظان سليمان اسماعيل كوضر

رسالة ماجستير

في القانون العام/ القانون الجنائي

بإشراف

الدكتور محمد حسين محمد علي الحمداني

استاذ القانون الجنائي المساعد

٢٠١٩م

١٤٤٠ هـ

المستخلص

إن الحق في سلامة الجسم من الحقوق للصيقة بالفرد التي يمتد أثرها لينعكس في المجتمع، الذي يعد الانسان السليم المعافى الركيزة الاساسية فيه، وفي تقدمه وازدهاره، لذا فقد اعترفت مختلف التشريعات بهذا الحق ووفرت الحماية له تجاه أي اعتداء يقع عليه ويمس السير الطبيعي للحياة في ذلك الجسم سواء كان ذلك الاعتداء صادراً من السلطة العامة أم من الافراد، ولا يتم تقييد ذلك الحق إلا في الحدود التي سيؤدي بها استعماله إلى الإضرار بمصلحة المجموع فحينها لا يكون للفرد سلطة التصرف ولا لرضاه من أثر فعال لأن الاخير يتجرد من قيمته في الحدود التي يمتد فيها الارتفاق المقرر لمصلحة المجتمع.. لذا فقد احتل الحق في سلامة الجسم بصورة عامة وسلامة جسم المتهم بصورة خاصة مكانة مهمة في مختلف المواثيق العالمية والدولية الاقليمية ودااتير الدول وقوانينها وذلك من خلال النص عليه في العديد منها كالإعلان العالمي لحقوق الانسان والاتفاقية الاوربية لحقوق الانسان وتبعتها في ذلك معظم دساتير الدول وقوانينها الداخلية ذات الشأن كقانون العقوبات وقانون اصول المحاكمات الجزائية.. وتعد جريمة الاعتداء على سلامة الجسم بفعل التعذيب- والذي بحثناها في القانون العراقي والقوانين المقارنة المصري والفرنسي- من اقصى صور انتهاكات حقوق الانسان ومن اكثرها مساساً وتعدياً وخطورة على ذلك الحق، بسبب كثرة وقوعها وبشاعة وقسوة افعالها، ولهذه الجريمة كغيرها اركان لا تتحقق بدون توافرها، والتي هي ثلاثة اركان دلنا عليها نص المادة (٣٣٣) عقوبات عراقي هي أولاً ركن خاص بالصفة التي يحملها ويتمتع بها المعتدي القائم بالتعذيب أو الأمر به والذي هو اما موظفاً أو مكلفاً بخدمة عامة وصفة المعتدى على سلامة جسمه والذي هو أما متهماً أو شاهداً أو خبيراً، والركن الثاني هو السلوك المادي أو المظهر الخارجي للسلوك الانساني المحذور والذي انصب القانون على تجريمه، ذلك السلوك ذو الطبيعة المادية الذي تلمسه الحواس، وهو بذلك يتمثل في النشاط المحسوس للفاعل سواء أكان سلبياً أم ايجابياً، ويتكون هذا الركن من ثلاث عناصر هي السلوك الاجرامي والنتيجة الجرمية والعلاقة السببية، أما الركن الثالث فهو الركن المعنوي والمتمثل فضلاً عن القصد العام المطلوب توافره في الجرائم العمدية كافة، بالقصد الخاص والذي حدده المشرع العقابي في النص وهو ان يكون غرض الجاني من إتيانه السلوك الاجرامي هو حمل المتهم أو الشاهد أو الخبير على الاعتراف بجريمة أو الادلاء باقوال أو معلومات أو رأي بشأنها ما كان ليعترف أو يدلي بها لو لا تعذيبه، وباعتبار الاعتداء

على سلامة جسم المتهم بالتعذيب سلوكاً غير مشروع فقد رتب القانون أثراً متعددة عليه منها الأثر الاجرائي والممثل بالجزاء الذي قرره ورتبه المشرع جزاء مخالفة القواعد الاجرائية والذي هو البطلان، والثاني هو الاثر الموضوعي المترتب على ارتكاب الجريمة ألا وهو الجزاء الجنائي المقرر لجريمة التعذيب، ومن خلال نص المادة (٣٣٣) عقوبات يتبين بأن العقوبة الاصلية التي قررها المشرع هي السجن أو الحبس دون تحديد حد اي منهما الاعلى أو الادنى مما يعني بأن جريمة التعذيب هي من جرائم الجنايات في القانون العراقي والذي ترك فيها المشرع للمحكمة سلطة واسعة في تقدير عقوبتها والتي تمتد من (٢٤) ساعة إلى السجن لمدة (١٥) سنة، ولكون جريمة التعذيب عمل غير مشروع ينتج عنه ضررٌ للمجنى عليه ولغيره فقد رتب القانون على عاتق مرتكب هذا العمل مسؤولية مدنية هي المسؤولية التقصيرية والتي تلزم محدث الضرر بالتعويض المادي والأدبي، والذي هو هنا ممارس التعذيب أو الأمر به والجهة التي يعملون لديها والتي هي الدولة ممثلة بالوزارة أو الجهة المعنية (المتبوعة).

لذا فقد قمنا بتناول ما تقدم في ثلاثة فصول خصصنا الأول منها للتعريف بالمتهم والحق في سلامة جسمه وقسمناه إلى مبحثين الأول لمفهوم المتهم، والثاني لمدلول الحق في سلامة الجسم، أما الفصل الثاني فخصصناه لأركان الاعتداء على حق المتهم في سلامة الجسم وجاء على ثلاثة مباحث الأول للصفة (صفتا الجاني والمجني عليه)، والمبحث الثاني للركن المادي أما المبحث الثالث فكان من نصيب الركن المعنوي، وجاء الفصل الثالث بعنوان آثار الاعتداء على حق المتهم في سلامة الجسم في مبحثين تناولنا في الأول الآثار الاجرائية وفي الثاني الآثار الموضوعية المترتبة على جريمة التعذيب، ثم خاتمة البحث والتي احتوت على أهم الاستنتاجات التي توصلنا إليها من خلال الدراسة مع إيراد التوصيات التي نعتقد بأنها ضرورية لاستكمال البحث.

Abstract

The safety of the body is one of inherent rights of the individual, which extends its impact to reflect on society, which is the proper human healthy which is main pillar in the progress and prosperity so the various legislations have recognized this right and have protected it against any attack on it and affects the normal course of life in that body whether the assault was committed by the public authority or by individuals, Such a right shall not be restricted only to the extent that its use will prejudice the interests of the public then the individual does not have the power to act or to dissuade him from an effective effect because the latter is stripped of value within the limits in which the agreed benefit extends to the benefit of society the right of body safety in general and the safety of the accused in particular have therefore been taken into special place in defferent world , international and region agreements and the constitutions of States and their laws, as stipulated in many of them, such as the Universal Declaration of Human Rights and the European Convention on Human Rights, followed by most constitutions of States and their internal laws, such as the Penal Code and the Code of Criminal Procedure.. The crime of assaulting the body's safety as a result of torture - which they discussed in the Iraqi law and the comparative laws of Egypt and France – Because of the frequent occurrence and the ugliness and cruelty of its acts, its considered as one of most extreme forms of human rights violations and the most harmful and infringing and dangerous to that right. This crime, like any other, can not be realized without its availability, Which are three pillars indicated by the text of article (333) Iraqi sanctions First, a special section of the character carried by and enjoyed by the aggressor of torture or the order of it, which is either a staff member or assigned to a public service and a prescription infringing on the integrity of his body, which is either accused or witness or expert, The second pillar is the physical behavior or external appearance of the forbidden human behavior that the law has established, This behavior is of a physical nature touched by the senses, and it is thus the activity of the tangible actor, whether passive or positive, and this corner consists of three is the criminal behavior and the outcome of the crime and the causal relationship, The third pillar is the moral element, which is preferable to the general purpose required to be available in all

intentional crimes, with the specific intent defined by the punitive draft in the text, namely that the purpose of the perpetrator of criminal conduct is to induce the accused, the witness or the expert to confess his crime or evidence and make say or opinion on them would not have been recognized or made if not to torture him, Considering that the assault on the body of the accused of torture was unlawful, the law has set multiple consequences Including the procedural effect of the penalty decided by the legislator and the penalty of violating the rules of procedure, The second is the substantive effect of the commission of the crime, namely the criminal penalty for the crime of torture, Through the text of (333) penalties, it turns out that the original sentence decided by the legislator is imprisonment or imprisonment without specifying the limit of either the highest or the lowest, which means that the crime of torture is a criminal offense in Iraqi, law In which the legislator left the court broad discretion in the assessment of her sentence, which extends from (24) hours to imprisonment for a period of (15) years, And because the crime is torture is an illegal act that results in harm to the victim and others, the law stipulates that the perpetrator of this act is a civil liability which is the tort liability and that the torturer is liable for compensation, Which is here the practitioner of torture or its order and the party they work for, which is the state represented by the ministry or the concerned authority (it Followed).

Therefore, we have dealt with the above in three chapters, the first of which was devoted to the definition of the accused and the right to his body safety and divided it into two sections. The first for the concept of the accused, the second for the meaning of the right of the body safety, as to the second chapter, we devoted to the elements of the violation on the right of the accused to his body safety, This chapter consists of three sections, the first deals with (characters of the offender and the victim), the second section tackles is devoted to the physical side, whereas the third section was allocated to the moral side. While the third chapter was titled the effects of the assault on right of the accused to his body safety and it was divided into two sections, in the first we dealt with the procedural effects and the second section dealt with the substantive effects of the crime of torture. Then we end our research with a conclusion, which contained the most important of our findings through the study with revenue recommendations that we believe are necessary to complete the search.

The Ministry of Higher Education

And scientific research

University of Mosul

College of Law



The Right Of Accused In Body Safety -Comparative Study-

Shivan Sulaiman Ismael Kocher

*M. A. Thesis
General Law/Criminal Law*

*Supervised by
Dr. Mohamed Hussein Hamdani
Assistant Professor in Criminal Law*

2019 A.D.

1440 A.H.