



وزارة التعليم العالي والبحث العلمي

جامعة الموصل

كلية الحقوق

القصور التشريعي في القانون الجنائي (دراسة مقارنة)

أطروحة دكتوراه تقدم بها الطالب

عبد الله فيصل عباس محمد الحمداني

إلى

مجلس كلية الحقوق في جامعة الموصل

وهي جزء من متطلبات نيل درجة الدكتوراه فلسفة في القانون العام

إشراف

أ.م.د. نوفل علي عبدالله الصفو

استاذ القانون الجنائي المساعد

المستخلص

القصور التشريعي ظاهرة قانونية عامة، لا يخلو منها أي تشريع في أي نظام قانوني وضعي، فالتشريع الوضعي في أي زمان وفي كل مكان هو من صنع البشر ولا بد أن يحمل صفاتهم وخصائصهم وأهمها العجز وقلة الحيلة وعدم بلوغ الكمال، كما يرجع القصور بسبب عدم مراعاة القائمين بصناعة التشريع للأسس السليمة في الصياغة التشريعية عند سن أو تعديل التشريع أو قلة معرفتهم بعلم القانون والعلوم الأخرى كالنحو والمنطق وعلم الأصول، أو بسبب عجز التشريع ذاته عن مواكبة وقائع الحياة المتجددة والمتطورة، وهنا تبرز تلقائياً صور القصور التشريعي التي قد تكون في صورة عدم وجود نص تشريعي لحكم الحالة الواقعية المعروضة على القاضي الجنائي، أو في صورة غموض النص أو في صورة تعارضه مع نص آخر.

ولم تسلم نصوص القانون الجنائي بشقيه (الموضوعي والإجرائي) من شيوع ظاهرة القصور التشريعي، الذي قد يحول دون تحقيق الهدف أو الغاية المرجوة منها وإضعاف مقدرتها على إشباع الحاجات التي صيغت من أجلها، وقد تتعدم هذه المقدرة تماماً، ليس هذا فحسب بل أن وجود القصور التشريعي يشكل أزمة قانونية بالنسبة للقاضي الجنائي كونه ملزم قانوناً بإصدار الحكم ولا يجوز له قانوناً الامتناع عن ذلك بحجة نقص النص أو غموض النص أو تعارضه مع نص آخر، والا عد ممتنعاً عن إحقاق الحق من جهة وبيان الأسباب القانونية التي أستاذت إليها في إصدار الحكم والا تعرض حكمه للنقض من جهة ثانية، ومقيداً بمبدأ الشرعية الجنائية الذي يحظر عليه القيام بعمل إجرائي معين غير منصوص عليه في القانون من جهة ثالثة.

مما يقتضي ضرورة التدخل لمعالجة (القصور التشريعي في القانون الجنائي) وأهم الحلول أو الوسائل لمعالجته هي التعديل الذي يعد من أهم وسائل تطوير النصوص الجنائية يلجأ إليها المشرع عندما يشعر بوجود قصور في المعالجة التشريعية أو أن النصوص باتت غير محققة لغايتها مع وقائع الحياة المتجددة والمتطورة وكذلك التفسير الذي يؤدي دوراً أساسياً في التغلب على القصور التشريعي من خلال توضيح معاني النصوص الغامضة وإزالة التعارض أو إكمال النقص في التشريع.

تتوقف صياغة النص الجنائي السليم على أدراك الصائغ لمعاني الألفاظ والعبارات المستخدمة في بناء الجملة التشريعية، والإحاطة بدلالات ذلك أن أي نص قانوني يتكون من الفاظ ومفردات وعبارات لكل منها دلالة معينة، ولا تتوقف أهمية المعرفة بدلالات الألفاظ عند حد الصياغة التشريعية للنصوص الجنائية كونها عماد فنّ الصياغة التشريعية بل تتعداها إلى مدى لا يقل أهمية عن الصياغة ألا وهو تطبيق القانون وما يتطلبه من عملية تفسير (لا غنى عنها) للنصوص للوصول إلى التطبيق السليم لها.

فالمشرع الجنائي حينما يُحسن استخدام دلالات الألفاظ، ويوظفها بالطريقة العلمية الفنية الصحيحة، سينتج عن ذلك نص تشريعيّ محدد منضبط ودقيق لا يثير اللبس والإشكال عند التطبيق على الوقائع المعروضة. والقاضي حينما يُحسن استخدام دلالات الألفاظ سيتوصل إلى المعنى المراد من النص، ولا يتوقف الأمر في ذلك عند حد النصوص المعيبة التي تحتاج إلى إزالة غموضها وإبهامها أو تكملة نقصها أو إزالة تعارضها أو رفع التناقض عنها، بل يتعاده إلى النصوص السليمة، فحتى الأخيرة تكون بحاجة إلى فهم وإحاطة كاملة، ومعرفة بمضمونها ومحتواها، حتى يأتي تطبيقها على الوقائع منسجماً وما ابتغاه المشرع الجنائي من تحقيق المصلحة العامة وحماية حقوق الأفراد ومصالحهم الخاصة، ولا يدع المجال لإساءة استعمال السلطة التقديرية للتحايل والالتفاف على النصوص، أو القفز على الإرادة والحكمة التشريعية، وخلق إرادات مفترضة أو محتملة ونسبتها إلى المشرع وهو لم يقصدها ولم يقل بها أو يعبر عنها في النص، ولا تكشف عنها حقيقة العوامل الخارجية المحيطة بها.

ABSTRACT

Legislative inadequacy is a general legal phenomenon, inherent in all legislation within any positive legal system. Positive legislation, at any time and in any place, is a human creation and must therefore bear human characteristics, most notably limitations, resourcefulness, and an inability to achieve perfection. This inadequacy stems from the failure of those responsible for drafting legislation to adhere to sound principles of legislative drafting when enacting or amending laws, or from their limited knowledge of jurisprudence and other disciplines such as grammar, logic, and legal theory. It can also arise from the inability of legislation itself to keep pace with the ever-changing and evolving realities of life. Here, forms of legislative inadequacy naturally emerge, which may manifest as the absence of a legal provision to govern the specific case presented to the criminal judge, or as ambiguity in the text, or as conflict with another legal provision.

The texts of criminal law, in both their (substantive and procedural aspects) have not been immune to the widespread phenomenon of legislative inadequacy. This inadequacy can prevent the achievement of their intended purpose and weaken their ability to fulfill the needs for which they were drafted, or even completely eliminate this ability. Moreover, the existence of legislative inadequacy poses a legal crisis for the criminal judge, who is legally obligated to issue a ruling and cannot legally refrain from doing so on the grounds of a deficiency, ambiguity, or conflict with another legal provision. Otherwise the judge would be considered to be failing to uphold justice, on the one hand, and to explain the legal grounds upon which the ruling was based, on the other hand, lest their ruling be overturned. Furthermore, the judge is bound by the principle of legality in criminal law, which prohibits them from undertaking any procedural action not explicitly stipulated in the law.

The texts of criminal law, in both their substantive and procedural aspects, are not immune to this phenomenon. This necessitates intervention to address (legislative shortcomings in criminal law). The most important solutions or means to address them are amendment, which is one of the most important means of developing criminal texts. The legislator resorts to it when he feels that there is a deficiency in the legislative treatment or that the texts have become ineffective in meeting

— ABSTRACT —

their purpose with the renewed and evolving realities of life, Also interpretation plays a fundamental role in overcoming legislative shortcomings by clarifying the meanings of ambiguous texts removing contradictions, reconciling conflicting texts, and completing the deficiencies in legislation.

The proper drafting of criminal provisions hinges on the drafter's grasp of the meanings and implications of the words and phrases used to construct legislative sentences. Every legal text is composed of terms and expressions, each carrying a specific significance; the importance of understanding these meanings extends beyond the mere drafting of criminal provisions which is the cornerstone of legislative drafting—to a matter of equal importance: the application of the law and the indispensable process of interpreting texts to ensure their correct application.

When the criminal legislator skillfully employs the nuances of language applying them with technical and scientific precision the result is a legislative provision that is specific, well-defined, and accurate, giving rise to no ambiguity or complications when applied to the facts at hand.

When a judge makes good use of the connotations of words, he will arrive at the intended meaning of the text This does not stop at flawed texts that need to have their ambiguity and obscurity removed, their deficiencies completed, their contradictions eliminated, or their inconsistencies resolved. Rather, it extends to sound texts, as even the latter need complete understanding and awareness of their content and substance, so that their application to the facts is consistent with what the criminal legislator sought in terms of achieving the public interest and protecting the rights and private interests of individuals. This does not leave room for the misuse of discretionary power to circumvent and bypass the texts, or to jump over the legislative will and wisdom, and to create hypothetical or potential intentions and attribute them to the legislator when he did not intend them, did not say them, or express them in the text, and the reality of the external factors surrounding it does not reveal them.

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



Legislative Deficiencies in Criminal Law (A Comparative Study)

**A doctoral dissertation submitted by
Abdullah Faisal Abbas Mohammed Al-Hamdani**

**To the College of Law at the University of Mosul, as partial
fulfillment of the requirements for the degree of Doctor of
Philosophy in Criminal Law.**

**Supervised by
Dr. Nawfal Ali Abdullah Al-Safou
Assistant Professor of Criminal Law.**