



وزارة التعليم العالي والبحث العلمي
جامعة الموصل / كلية الحقوق

فاعلية الجزاء الإجرائي في قانون المرافعات المدنية
(دراسة تحليلية مقارنة)

زياد محمد شحادة الطائي

اطروحة دكتوراه
فلسفة في القانون الخاص / قانون المرافعات والأثبات

بإشراف الدكتور
فارس علي عمر علي الجرجري
استاذ قانون المرافعات والأثبات المساعد

٢٠١٧ م

١٤٣٨ هـ

المستخلص

يحتل الجزاء اهمية كبيرة في عالم القانون بعامه، وفي نطاق الإجراءات المدنية بصورة خاصة، وبرزت هذه الاهمية بعدما تطورت الحياة وازدادت تعقيداً، اذ كثرت الخصومات وتعقدت سبل حلها واختلف الناس عما كانوا عليه من فطرة سليمة وازدادوا رياءً ومكراً، وباتت تظهر صور مختلفة من الالتجاء الى الحيل القانونية والمراوغة ومحاولة طمس الحقيقة بشتى الوسائل والطرق، لذلك نجد أن اغلب التشريعات تسعى الى ربط معظم الإجراءات القضائية - ان لم نقل اغلبها- بنوع من انواع الجزاءات الإجرائية يتناسب مع المحل الذي يرد عليه، فهو عبارة عن وصف للمحل الإجرائي الذي لا يتطابق مع نمودجه اما لعدم اتخاذها اصلاً أو لاتخاذها بشكل معيب مما يؤدي الى تجريده من أثاره القانونية، ولهذا الجزاء عناصره التي يقوم عليها وله طبيعته القانونية التي تميزه عن غيره من الجزاءات.

وقد اتضح لنا من خلال هذه الدراسة حرص التشريعات على تنظيمها للجزاء الإجرائي لقناعتها التامة بالمقاصد التي تحققها تلك الجزاءات والتي لا يمكن تجاهلها بوصفها تكفل حسن انتظام سير الخصومة المدنية، كما انها تدفع الخصوم الى ضرورة القيام بالإجراءات القضائية حتى لا تتأبد الخصومة ولئلا يتخذها البعض وسيلة للتسويف والمماطلة، لذا فإن المنطق والعرف والمصلحة والمعايير المقبولة للسلوك القويم والسعي وراء تحقيق القضاء العادل العاجل واحترام هيبة القانون واتخاذ الإجراءات السليمة الموافقة لنمودجها الذي رسمه المشرع فضلاً عن التطور والتقدم الذي وصل اليه العالم اليوم في شتى المجالات لا سيما في مجال العمل القضائي هذه القوى التي تدعو منفردة كانت أم مجتمعة إلى أن يكون الجزاء الإجرائي ذا فاعلية في قانون المرافعات المدنية وهذا ما نسعى اليه من خلال هذه الدراسة.

وقد تبين لنا من خلال هذه الدراسة ايضاً ان الخصومة المدنية بوصفها الوسط الإجرائي الذي تعيش فيه الحقوق الخاصة للخصوم لم تعد اداة لحماية تلك الحقوق فقط وانما هي وسيلة لأداء وظيفة عامة تتبع من وظيفة القضاء ذاتها، ولما كان العمل القضائي يقوم على العلم والتجربة والمران، فضلاً عن عدم قدرة المشرع الاحاطة بكل شيء، بالتالي عدم قدرته على التنبؤ بكل مسألة أن يضع لها حلاً خاصةً في ظل التقدم السريع الذي سابق الزمن في شتى المجالات ولاسيما في مجال العمل القضائي، من هنا لا بد من اعطاء القاضي الدور الايجابي في ذلك العمل بصورة عامة ودوره في تفعيل الجزاءات الإجرائية بصورة خاصة، وهذا ما دعانا إلى الوقوف على ماهية السلطة التي يمارسها القاضي ومحاولة تدعيم تلك السلطة في فاعلية الجزاء الإجرائي من خلال فرض المشرع على القاضي واجب الرقابة والمحافظة على سير الإجراءات وتسلسلها وفقاً للترتيب المحدد لها من اجل الوصول بالخصومة الى الغاية التي يبتغيها المشرع،

فضلاً عن اعطاء القاضي سلطة واسعة في ادارة وتوجيه الدعوى المدنية واعمال الجزاء
الإجرائي.

ومن خلال التأمل في سياسة المشرع عند تصحيحه للجزاءات الإجرائية وجدنا انه يعتمد
على عدة اساليب، لكل منها فلسفته ونظامه الإجرائي واثاره القانونية، كما ان لكل اسلوب منها
مزايا وعيوب تنعكس بشكل أو بآخر على فاعلية الجزاء الإجرائي في قانون المرافعات المدنية،
نضيف الى ذلك ان المشرع في سياسته تلك يعتقد مفاهيم عدة يربط بها اعمال الجزاء
الإجرائي، يشوب تلك المفاهيم الضبابية والغموض، فبعضها يؤدي الى الاعفاء من اعمال الجزاء
الإجرائي على اعتبار ان الغاية من الإجراءات قد تحققت عن طريق واقعة قانونية مختلفة عن
الشكل الذي رسمه القانون، وبعضها الآخر لا يغير من طبيعة الجزاء الإجرائي أو وصفه
القانوني بل في آلية التمسك به، بالتالي تتسع دائرة الأشخاص أو تتقلص تلك الدائرة في حق
التمسك بالجزاء الإجرائي، لذلك حاولنا زج بعض الافكار والمبادئ التي تساهم في فاعلية الجزاء
الإجرائي من قانون المرافعات المدنية من أبرز تلك المبادئ مبدأ التناسب في اعمال الجزاء.

Abstract

The penalty is of great importance in the world of law in general, and in the scope of civil procedures in particular, this importance emerged after the evolution of life and became more complex, as there were many rivalries and complicated ways to solve them and people differed from the normal nature and grew more resentful and subtle, To resort to legal and evasive tricks and attempt to blur the truth by various means and methods, so we find that most of the legislation seeks to link most of the judicial proceedings - if not transfer most of them - a kind of procedural sanctions commensurate with the shop to which it responds, it is a description of the shop that does not match With its model either for not taking it originally or to take it in a flawed manner which leads to stripping it of its legal effects, for this penalty its elements on which it has its legal nature which distinguishes it from other sanctions.

It is clear to us through this study that the legislations are keen to fully understand the purposes achieved by these sanctions, which can not be ignored as guaranteeing the orderly functioning of the civil dispute. They also push the litigants to take judicial action so that they do not resist adversity and not take it as a means of procrastination and procrastination. The logic, custom, interest and accepted standards of good conduct and the pursuit of the achievement of fair and prompt justice and respect for the prestige of the law and take appropriate action to approve the model drawn by the legislator in addition to the development and progress that reached the world today in various Areas in particular in the field of judicial work are the forces that advocate individually or collectively that the procedural penalty is effective in the civil procedure law and this is what we seek through this study.

In this study, we found that civil litigation as the procedural center in which the special rights of the adversaries live is no longer a tool to protect these rights, but rather is a means of performing a public function stemming from the function of the judiciary itself. The judicial work is based on science, The inability of the legislator to take note of everything, and therefore his inability to predict any issue to put a solution, especially in light of the rapid progress of time in various fields, especially in the field of judicial work, it is necessary to give the judge the positive role in that work in general and its role in Activation of sanctions In particular, and this is what led us to find out what authority the judge exercises and try to strengthen that authority in the effectiveness of procedural penalty by imposing the legislator on the judge's duty to control and maintain the proceedings and sequence in accordance with the order specified in order to reach the opposition to the purpose sought by the legislator, Giving the judge broad authority in directing and directing civil proceedings and procedural penalties.

By reflecting on the policy of the legislator when correcting procedural sanctions, we found that it depends on several methods, each of which has its own philosophy, procedural system and legal effects, and each of which has its advantages and disadvantages reflected in one way or another on the effectiveness of the procedural penalty in the Civil Procedure Law. In his policy, he embraces several concepts connected to procedural sanctions. These vague concepts and ambiguities are eroded. Some of them lead to the withdrawal of procedural sanctions, since the purpose of the proceedings has been achieved through a legal fact different from the one drawn by the law. The procedural penalty or its legal description, but the mechanism of adhering to it, thus widening the circle of persons or shrinking the circle of the right to uphold the procedural penalty, so we tried to incorporate some ideas and principles that contribute to the effectiveness of procedural penalty of the Civil Procedure Code of the most prominent of these principles the principle of proportionality in the penalty .

University of Mosul
College of Rights



**The Effectiveness Of Procedural Penalty In
Civil Procedural law
(Analytic Comparative Study)**

Ziyad Mohammed Shehatha Al-Taie

Supervised by:

Dr. Faris Ali Omar Ali Al-Jarjary

Assistant Professor of Private Law

1438 AH

2017 AD