



وزارة التعليم العالي والبحث العلمي

جامعة الموصل

كلية الحقوق

الرقابة على التحكيم التجاري –
دراسة مقارنة

منهل عبدالغني مصطفى

أطروحة دكتوراه

في

القانون الخاص

بإشراف الاستاذ المساعد الدكتور

. مصطفى ناطق صالح

استاذ مساعد في القانون الدولي الخاص

١٤٤٢هـ

٢٠٢١م



جمهورية العراق

وزارة التعليم العالي والبحث العلمي

جامعة الموصل

الْأَسْخْص

ان الرقابة على التّحكيم التجاري مسألة في غاية الاهمية، نظرا لما توفره من حماية سابقة ولاحقة على كل مجريات حسم المنازعة امام هيئة التّحكيم التجاري المختارة.

وتوفر الرقابة بكل اشكالها طمأنينة للطرفين المتنازعين، من خلال ما كفله القانون لهم في ذلك، والتي تتمثل بالرقابة على هيئة التّحكيم التجاري منذ اختيارها وعند نظرها المنازعة التجارية، او وجود رقابة المركز المؤسسي عند اختيار الاطراف لهذا النوع من التّحكيم ووفقا لقواعده التّكيفية المتاحة.

وتبرز ايضا رقابة القضاء على التّحكيم التجاري من خلال إبعاد المحكم من الهيئة للشكوك حول حياده واستقلاله وكذلك الرقابة القضائية على حكم التّحكيم بعد صدوره للاعتراف به وتنفيذه، فالقضاء يؤدي دوراً مهماً في الرقابة على العملية التّكيفية.

ان وجود الرقابة بكل اشكالها ومن اي جهة كانت تعد امانا وطمأنينة للأطراف المتنازعة وايضا لهيئة التّحكيم وللمركز التّكيمي نظرا لما ستوفره من السمعة الحسنة والخبرة والكفاءة والمهنية عند حسم المنازعة فترتب الرقابة بناء على ذلك اثرا اساسية في صحة اجراءات نظر النزاع وصدور الحكم العادل والمناسب للطرفين المتنازعين بلا ادنى شك.

ومع عدم وجود تنظيم قانوني حديث ومتطور في التحكيم التجاري في العراق وغياب اليات الرقابة الواضحة في هذا المجال فانه يتم الرجوع للنصوص الخاصة بالتحكيم في ظل قانون المرافعات المدنية العراقي والتي مضى عليها اكثر من ٥٠ عاما من دون اي تجديد بها.

وبالتالي تتضح المعاناة الكبيرة للمتنازعين من تجار ومستثمرين افرادا وشركات بسبب الخوف من ضياع الضمانات القانونية في التحكيم في العراق وحماية حقوقهم والوصول الى حكم تحكيم مناسب ومنصف للجميع.

ولقد تم معالجة موضوع الرقابة في عملية التّحكيم التجاري من خلال الخطة ادناه، إذ تم تقسيم دراستنا إلى فصول ثلاثة، إذ استعرضنا في الفصل الاول مفهوم الرقابة في التحكيم واهميتها والدور الذي يمكن أن تؤديه بهذا الشأن، وبيننا مفهوم التحكيم التجاري وانواعه واهميته

في حسم المنازعات التجارية والاستثمارية، ودور اتفاق التحكيم كوسيلة مهمة في اللجوء للتحكيم التجاري، وجاء الفصل الثاني ليركز على ادوار الرقابة في مرحلة بدء اجراءات نظر النزاع ومدى ارادة الاطراف في اختيار محكميهم واهم الاجراءات التحكيمية التي لابد ان تطبق بهذا الشأن، ومدى إمكانية ثبوت عدم صلاحية هيئة التحكيم التجاري لنظر النزاع وفقا لحالات معينة كردها او تحيها وغيرها.

وجاء الفصل الثالث ليركز على دور الرقابة بعد ان يصدر حكم التحكيم التجاري ووضحنا فيه مراحل صدور حكم التحكيم والحالات التي ممكن ان يرجع اليه المحكم للتعديل عليه وبأسباب خاصة محددة، ومن ثم بينا حالات بطلان حكم التحكيم والجهات التي ممكن تمارس رقابتها عليه، وتبطله.

لذلك جاءت الدراسة مركزة بشكل مباشر على الرقابة بأنواعها واشكالها المختلفة على نظام التحكيم التجاري كوسيلة اساسية في فض المنازعات التجارية والاستثمارية، ولتصل الدراسة الى نتيجة بوجود رقابة من الاطراف المتنازعين على عملية التحكيم التجاري، ووجود رقابة من هيئة التحكيم سواء كان التحكيم حر ام منظم وكذلك الرقابة القضائية على العملية التحكيمية لتعد أساساً في حماية حقوق المتنازعين في التحكيم التجاري والوصول الى العدالة واحقاق الحق بشكل قانوني ومناسب.

وقد توصلنا من خلال دراستنا هذه إلى عدم وجود رقابة مباشرة في نصوص قانون المرافعات العراقي وخاصةً قبل صدور حكم التحكيم وذلك لعدم وجود تنظيم قانوني خاص بالتحكيم التجاري.

Abstract

Overseeing commercial arbitration is a very important issue, given the protection it provides before and after all procedures for resolving a dispute before the selected commercial arbitration body.

Supervision in all its forms provides reassurance to the parties to the dispute, through what the law has guaranteed them in that, which is the oversight of the commercial arbitration body since its selection and when it considers the commercial dispute, or the existence of institutional center oversight when choosing the parties for this type of arbitration and in accordance with its available arbitration rules.

Judicial oversight of commercial arbitration is also evident by looking into any matters related to the dimensions of this arbitrator or others from the commission, for doubts about the impartiality and independence, for example, or the judiciary's oversight of the arbitration award after its issuance in preparation for its recognition and implementation. The judiciary plays an important role in the appropriate monitoring of the process. Arbitration.

The existence of oversight in all its forms and from any party was considered a safety and reassurance for the parties to the conflict, as well as for the arbitration committee and for the arbitration center, given the good reputation, experience, competence and professionalism it will provide when resolving the dispute. Therefore, monitoring will have a fundamental effect on the validity of the dispute procedures and the issuance of a fair and appropriate judgment for the two parties. The slightest doubt.

With the absence of a modern and developed legal organization in commercial arbitration in Iraq and the absence of clear oversight mechanisms in this field, the texts on arbitration are referred under the Iraqi Civil Procedures Law, which has passed since more than 50 years without any renewal.

Thus, the great suffering of the disputants, whether traders and investors, individuals and companies, becomes evident due to the fear of losing legal guarantees in arbitration in Iraq, protecting their rights, and reaching an appropriate and fair arbitration award for all.

The issue of control in the commercial arbitration process has been addressed through this topic, as our topic has been divided into three chapters, where we reviewed in the first chapter the concept of control in arbitration and its importance and the role it can play in this regard, and we showed the concept of commercial arbitration, its types and its importance in resolving commercial disputes And investment, and the role of the arbitration agreement as an important means in resorting to commercial arbitration, and the second chapter came to focus on the roles of control in the stage of starting the procedures for looking into the dispute and the extent of the will of the parties to choose their arbitrators and the most important arbitration procedures that must be applied in this regard, and the extent to which the commercial arbitration board can prove to be unfit for consideration. Conflict according to specific situations, as a response to it or its recusal and others.

The third chapter came to focus on the role of oversight after the issuance of the commercial arbitration award, and we explained in it the stages of issuance of the arbitration award and the cases that the arbitrator may refer to for amendment on it for specific special reasons, and then we explained the cases of invalidity of the arbitration award and the parties that can exercise control over it and invalidate it.

Therefore, the study focused directly on the control of all kinds and its various forms on the commercial arbitration system as a basic method in resolving commercial and investment disputes, and the study reaches a conclusion that there is control by the disputing parties on the commercial arbitration process, and the existence of control by the arbitration board, whether the arbitration is free or organized, as well as oversight Judicial authority on the arbitration process is considered a basis for protecting the rights of litigants in commercial arbitration, access to justice and realization of the right legally and appropriately.

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



Control Over Commercial Arbitration ***-Comparative Study -***

Thesis submitted
Manhal Abdul Ghani Mustafa

PhD thesis
Private law / commercial law

Supervised by
Dr. Mustafa Natiq Saleh Matloob
Assistant Professor of Commercial Law

1442 A.H.

2021 A.D.