



كلية الحقوق
الدراسات العليا
قسم القانون الجنائي

التفريد القضائي للعقوبة

" دراسة مقارنة "

رسالة لنيل درجة الدكتوراه في الحقوق

مقدمة من الباحث
فهد هادى يسلم حبتور

لجنة المناقشة والحكم على الرسالة :
الأستاذ الدكتور / أحمد صبحى العطار "رئيساً"
أستاذ ورئيس قسم القانون الجنائي - كلية الحقوق - جامعة عين شمس

الأستاذ الدكتور / عمرو إبراهيم الوقاد "عضوًا"
أستاذ القانون الجنائي ووكيل كلية الحقوق لشئون التعليم والطلاب - جامعة طنطا

الأستاذ الدكتور / مصطفى فهمي الجوهرى "مشرفاً وعضوًا"
أستاذ القانون الجنائي - كلية الحقوق - جامعة عين شمس

النفريـد الـقضـائـى لـلـعـقوـبـة

الـدـكـتـور
فـهـدـ هـادـى يـسـلـمـ حـبـتـور

أـسـتـاذـ الـقـانـونـ الـجـانـيـ الـمـسـاعـدـ
كـلـيـةـ الـحـقـوقـ - جـامـعـةـ عـدـنـ

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

{وَقُلِ اعْمَلُوا فَسَيَرَى اللَّهُ
عَمَلَكُمْ وَرَسُولُهُ وَالْمُؤْمِنُونَ}

سورة التوبة : آية (١٠٥)

الفهرس

رقم الصفحة	الموضوع
٧	باب تمهيدى
	الفصل الأول
٨	التقريد القضائى والأنظمة الشبيهة به
٩	المبحث الأول : تعريف التقريد القضائى
١٨	المطلب الأول : تعريف التقريد القضائى فى الفقه المقارن
٣١	المطلب الثانى : تعريف التقريد القضائى فى الفقه المصرى
٣١	المبحث الثانى : الأنظمة الشبيهة بالتقريد القضائى
٤٦	المطلب الأول : التقريد التشريعى
	المطلب الثانى : التقريد التنفيذى
	الفصل الثانى
٥٧	التقريد القضائى فى المدارس الجنائية المختلفة
٥٨	المبحث الأول : التقريد القضائى فى السياسة الجنائية التقليدية
٦٥	المطلب الأول : التقريد القضائى فى فقه المدرسة التقليدية الأولى
٧٤	المطلب الثانى : التقريد القضائى فى فقه المدرسة التقليدية الجديدة
٧٤	المبحث الثانى : التقريد القضائى فى السياسة الجنائية الحديثة
٨١	المطلب الأول : التقريد القضائى فى فقه المدرسة الوضعية
٨١	المطلب الثانى : التقريد القضائى فى فقه المدارس الوسطية

رقم الصفحة	الموضوع
٨٣	أولاً : المدرسة الثالثة الإيطالية
٨٧	ثانياً : الاتحاد الدولي لقانون العقوبات
٩٤	المطلب الثالث : التفريد القضائي في فقه حركة الدفاع الاجتماعي
٩٥	الحديث
٩٦	المبحث الثالث : التفريد القضائي في السياسة الجنائية الإسلامية
١٠٠	المطلب الأول : موقف الشريعة الإسلامية من التفريد القضائي
١٠٣	أولاً : العقوبات المقدرة
	ثانياً : العقوبات غير المقدرة
	المطلب الثاني : التفريد القضائي في العقوبات التعزيرية
	الفصل الثالث
١١٣	عناصر التفريد القضائي ومتطلباته
١١٣	المبحث الأول : عناصر التفريد القضائي
١٢٠	المطلب الأول : تأهيل القاضي الجنائي
١٢٤	المطلب الثاني : الأجهزة المساعدة للقاضي الجنائي
١٢٤	المبحث الثاني : متطلبات التفريد القضائي
١٣٦	المطلب الأول : تخصص القاضي الجنائي
١٥٦	المطلب الثاني : فحص شخصية المتهم
	المطلب الثالث : تقسيم الدعوى الجنائية إلى مرحلتين
	الباب الأول
	وسائل التفريد القضائي
١٧١	

رقم الصفحة	الموضوع
١٧٢	الفصل الأول
١٧٣	الدرج الكمي والاختيار النوعي للعقوبة
١٧٣	المبحث الأول : الدرج الكمي للعقوبة
١٧٦	المطلب الأول : الدرج الكمي الثابت
١٧٦	أولاً : العقوبات ذات الحدين الأدنى والأعلى الخاصين
١٨٠	ثانياً
١٨٠	العقوبات ذات الحد الأدنى العام والحد الأعلى
١٨٤	الخاص الثابتين
١٨٤	ثالثاً : العقوبات ذات الحد الأدنى الخاص والحد الأعلى
١٨٨	العام الثابتين
١٨٨	رابعاً : العقوبات ذات الحدين الأدنى والأعلى العامين
١٩٢	الثابتين
١٩٢	المطلب الثاني : الدرج الكمي النسبي
١٩٥	الفرع الأول : الدرج الكمي النسبي الموضوعي
١٩٦	الفرع الثاني : الدرج الكمي النسبي الشخصي
١٩٨	المبحث الثاني : الاختيار النوعي للعقوبة
٢٠٢	المطلب الأول : نظام العقوبات التخيرية
٢٠٦	الفرع الأول : نظام العقوبات التخيرية المطلق
٢٠٧	الفرع الثاني : نظام العقوبات التخيرية المقيد
٢١٠	المطلب الثاني : نظام العقوبات البديلة
٢١٠	الفرع الأول : نطاق العقوبات البديلة

رقم الصفحة	الموضوع
٢١٥	الفرع الثاني : صور العقوبات البديلة القضائية
٢١٥	الفصل الثاني
٢١٧	الظروف المخففة والمشددة للعقوبة
٢٢٩	المبحث الأول : الظروف القضائية المخففة
المطلب الأول	سلطة القاضي في تحديد الظروف المخففة
المطلب الثاني	نطاق العقوبات المشمولة بالظروف القضائية
٢٣١	المخففة
٢٣٧	الفرع الأول : سلطة القاضي في التخفيف الشاملة لجميع أنواع
٢٣٧	الجرائم
٢٤٠	الفرع الثاني : سلطة القاضي المحددة في تخفيف العقوبة
٢٤٣	المطلب الثالث : حدود سلطة القاضي في درجة التخفيف
٢٤٤	الفرع الأول : سلطة القاضي المطلقة في درجة التخفيف
٢٤٩	الفرع الثاني : سلطة القاضي المحددة في درجة التخفيف
٢٥٣	المبحث الثاني : الظروف المشددة للعقوبة
٢٥٣	المطلب الأول : الظروف المشددة العامة الاستثنائية
٢٦٣	المطلب الثاني : الظروف المشددة الخاصة
٢٧٢	المطلب الثالث : العود والاعتياض على الإجرام
٢٧٤	الفرع الأول : العود إلى الإجرام
٢٧٨	الفرع الثاني : الاعتياض على الإجرام
	الفصل الثالث

رقم الصفحة	الموضوع
٢٩١	بدائل العقوبة السالبة للحرية قصيرة المدة
٣٠٦	المبحث الأول : وقف تنفيذ العقوبة
٣٠٦	المطلب الأول : نطاق العقوبات المشمولة بوقف التنفيذ
٣١٢	المطلب الثاني : سلطة القاضى فى الحكم بإيقاف التنفيذ
٣١٦	المطلب الثالث : إقرار إيقاف التنفيذ بشروط
٣١٦	الفرع الأول : وقف التنفيذ المقترن بالوضع تحت الاختبار
٣١٦	الفرع الثاني : وقف التنفيذ المقترن بشروط أخرى
٣٢٧	المطلب الرابع : سلطة القاضى فى إلغاء وقف التنفيذ
٣٣٢	أولاً : الإلغاء القانونى لوقف التنفيذ
٣٣٧	ثانياً : الإلغاء القضائى لوقف التنفيذ
	المبحث الثاني : الوضع تحت الاختبار
٣٤٦	المطلب الأول : نطاق العقوبات المشمولة بالوضع تحت الاختبار
٣٥٢	المطلب الثاني : سلطة القاضى فى الحكم بالوضع تحت الاختبار
٣٥٧	المطلب الثالث : سلطة القاضى فى إقرار الوضع تحت الاختبار
٣٦٠	شروط
٣٦٩	المطلب الرابع : سلطة القاضى فى إلغاء الوضع تحت الاختبار
	المبحث الثالث : تأجيل النطق بالعقوبة
٣٧٠	المطلب الأول : سلطة القاضى فى تأجيل النطق بالعقوبة
٣٧١	المطلب الثاني : إقرار تأجيل النطق بالعقوبة بشروط
	أولاً : شرط الالتزام بتقديم ضمان للمحافظة على حسن
	السلوك

رقم الصفحة	الموضوع
٣٧٥	ثانيًا : شرط الالتزام بإصلاح أضرار الجريمة
٣٨٠	ثالثًا : شرط الالتزام بقواعد سلوك معينة بالإضافة إلى
٣٨٠	الخضوع لتدابير الاختبار
٣٨٢	المطلب الثالث : سلطة القاضى فى إلغاء تأجيل النطق بالعقوبة
٣٨٨	المبحث الرابع : التوبيخ والإعفاء القضائى من العقوبة
٣٩٤	المطلب الأول : التوبيخ القضائى
٣٩٥	الفرع الأول : التوبيخ القضائى للأحداث
٤٠٨	الفرع الثانى : التوبيخ القضائى للبالغين
	المطلب الثانى : الإعفاء القضائى
	الفرع الأول : الإعفاء القضائى المطلق
	الفرع الثانى : الإعفاء القضائى المشروط
٤١٧	الباب الثانى
٤١٨	الصوابط الإرشادية والرقابة على التفريذ القضائى
٤١٩	الفصل الأول
٤٢٠	الصوابط المتعلقة بالجريمة
٤٢٤	المبحث الأول : الصوابط المتعلقة بالركن المادى
٤٢٩	المطلب الأول : الصوابط المتعلقة بالسلوك الإجرامى
٤٣٣	الفرع الأول : طبيعة الفعل الإجرامى
٤٣٧	الفرع الثانى : الوسيلة المستخدمة فى ارتكاب الجريمة
٤٣٨	الفرع الثالث : زمان ارتكاب الجريمة ومكانه
٤٤٠	

رقم الصفحة	الموضوع
٤٤٥	المطلب الثاني : الضوابط المتعلقة بالنتيجة الإجرامية
٤٥٥	المبحث الثاني : الضوابط المتعلقة بالركن المعنوي
٤٥٥	المطلب الأول : الضوابط المتعلقة بالقصد الجنائي
٤٥٦	المطلب الثاني : الضوابط المتعلقة بالخطأ غير العمدى
٤٥٦	المطلب الثالث : الضوابط المتعلقة بالبادع
٤٥٦	الفصل الثاني
٤٦٠	الضوابط المتعلقة بالجاني والمجني عليه
٤٦٧	المبحث الأول : الضوابط المتعلقة بالجاني
٤٧١	المطلب الأول : الضوابط المتعلقة بحالة الجاني
٤٧٤	أولاً : سن الجاني
٤٧٩	ثانياً : الحالة العقلية للجاني
٤٨٦	ثالثاً : الحالة المعيشية للجاني
٤٨٦	المطلب الثاني : صلة الجاني بالمجني عليه
٤٩٣	المطلب الثالث : سلوك الجاني السابق على الجريمة
٤٩٨	المطلب الرابع : سلوك الجاني المعاصر واللاحق على الجريمة
٤٩٨	المبحث الثاني : الضوابط المتعلقة بالمجني عليه
٤٩٨	المطلب الأول : درجة مسؤولية المجني عليه
٥١٢	المطلب الثاني : الضوابط المتعلقة بشخصية المجني عليه
٥٢٥	الفصل الثالث
٥٢٥	الرقابة على التفريد القضائي
٥٢٥	المبحث الأول : موقف التشريعات والفقه من الرقابة على

الموضوع

التفريد القضائى

رقم
الصفحة

المطلب الأول : موقف التشريعات الجنائية من الرقابة على ٥٢٥

التفريد القضائى ٥٤٤

المطلب الثاني : موقف الفقه من الرقابة على التفريد القضائى ٥٤٩

المبحث الثاني : رقابة محكمة النقض والاعتراضات عليها ٥٦٠

المطلب الأول : رقابة محكمة النقض على

السلطة التقديرية في اختيار العقوبة

المطلب الثاني : الاعتراضات على رقابة محكمة النقض

خاتمة و توصيات

قائمة المراجع

شكر وتقدير

الحمد لله الذي لا يبلغ مدحته القائلون. ولا يحصي نعماءه العادون. ولا يؤدي حقه المجتهدون. الذي لا يدركه بعد الهمم. ولا يناله غوص الفطن. فطر الخائق بقدرته. ونشر الرياح برحمته. ووتد بالصخور ميدان أرضه. أحمده استتماماً لنعمته. واستسلاماً لعزته. واستعصاماً من معصيته. وأستعينه فاقة إلى كفايته. أنه لا يضل من هداه. ولا يعز من عاداه. ولا يفترق من كفاه. والحمد لله الذي علا بحوله ودنا بطوله. مانح كل غنيمة وفضل. وكاشف كل عظيمة وأذل. أحمده على عواطف كرمه وسوابغ نعمه. وأؤمن به أولاً بادياً. واستهديه قريباً هادياً وأستعينه قادراً قاهراً. وأنوكل عليه كافياً ناصراً. نحمده على ما كان ونستعينه من أمرنا على ما يكون. ونسأله المعافاة في الأديان كما نسأله المعافاة في الأبدان.

وأشهد أن لا إله إلا الله وحده لا شريك له. شهادة ممتحناً إخلاصها. نتمسّك بها أبداً ما أبقانا. وندخرها لأهãoيل ما يلقانا. فإنها عزيمة الإيمان وفاتحة الإحسان ومرضاة الرحمن.

وأشهد أن محمداً عبد الله ورسوله. أرسله بالدين المشهور. والعلم المأثور. والكتاب المسطور. والنور الساطع. والضياء اللامع. والأمر الصادع. إزاحة للشبهات واحتجاجاً بالبيانات وتحذيراً بالأيات. وتخويفاً بالمثلات.

أما بعد :

فإنني لا أملك إلا أن أبوح بكلمة شكر لمن يستحق الشكر
بعد الله عز وجل ، أقول : الوفاء تؤام الصدق ولا أعلم جنة أوقى منه
.... ويبقى الإنسان ما بقى الوفاء ... ومن لا يشكر الناس لا يشكر
الله ...

ومن هنا لا يسعني في هذا المقام إلا أن أتقدم بخالص آيات
التقدير الجليل والشكر الوفير المقرنين بالاحترام والامتنان لأستاذى
الفضل والقدير والعالم الجليل الأستاذ الدكتور / أحمد صبحى العطار
أستاذ ورئيس قسم القانون الجنائى بحقوق عين شمس بتفضله لرئاسة
لجنة المناقشة والحكم على هذه الرسالة وتحمله عناء قرائتها على
الرغم من مشاغله الكثيرة ، فلسيادته منى كل الشكر والتقدير والامتنان
وجزاه الله تعالى عنى خير الجزاء ، ومتنه بموفور الصحة والعافية
ليكون ذخراً ومنهلاً لتلاميذه .

كما أتقدم أيضاً بخالص شكري وعظيم امتناني وتقديرى
لأستاذ الدكتور / عمرو إبراهيم الوقاد ، أستاذ القانون الجنائى
ووكليل كلية الحقوق لشئون التعليم والطلاب بجامعة طنطا على قبوله
الاشتراك فى المناقشة والحكم على هذه الرسالة ، وتحمله عناء قرائتها
، على الرغم من مشاغله وأعبائه الكثيرة ، فلسيادته منى كل الشكر
والامتنان ، وجزاه الله عنى خير الجزاء ، ونفع الله بعلمه رواد العلم
والمعرفة ، وأدام الله فى عمره ، ومتنه بالصحة والعافية .

وكذلك أتوجه بخالص شكري وتقدير وعظيم عرفانى وأمتناني
إلى أستاذى القدير ومشرفى الجليل رفيع الخلق الأستاذ الدكتور /
مصطفى فهمى الجوهرى ، أستاذ القانون الجنائى بحقوق عين شمس
على تفضله على الرغم من كثرة مشاغله بقبول الإشراف على رسالتك
هذه فشمنى بعلمه الغزير وخلقه الرفيع وفضله الوفير ، وهمته العالية
، فكان العقل المنير الذى عبر معى ظلام الحيرة فأضاء بحثى حتى
وصلنا معاً إلى شاطئ النور ، وقد تعامل مع هذا البحث ومنذ

البداية بكل صدق وجد ومنحه الكثير من وقته واهتمامه واعطائه علمه ، وقد وجدت فيه صفات العالم المتواضع بعلمه والباحث والناقد الموضوعى ، وقد عايش معى مراحل مختلفة من البحث وأرشدنى خير إرشاد وساعدنى على التغلب على جميع المعوقات التى تواجه عادةً الباحث ، وكان حريصاً على أن يخرج البحث فى أبهى صورة تحقق الهدف المنشود منه ، فقد تعلمت منه حسن الأخلاق، ناهيك عن الاستتارة بآرائه العظيمة وأفكاره النيرة فله منى عظيم الشكر والتقدير ، ووافر العرفان والتقدير والاحترام ، ومتعمه الله بموفور الصحة والعافية ليكون ذخراً ومنهلاً لتلמידه ، وجزاه الله عنى خير الجزاء .

وأخيراً يطيب لى فى هذه المناسبة ، أن أنتهز الفرصة لأعبر عن عميق شكرى وحبى لأرض الكنانة مصر العربية ، قيادةً ، وحكومةً ، وشعباً لما لقيته فى هذا البلد المضياف من رعاية ومحبة طوال سنوات إقامتي فيه ، ولا يفوتنى كذلك أن أشكر بلدى ووطني الحبيب اليمن ، الذى تكبد نفقات دراستى ، راجياً الله سبحانه وتعالى أن يوفقنى فى رد بعض من أفضاله على .

قدر الله ما شار فعل ... إنه نعم المولى ونعم البصير

والحمد لله رب العالمين

الباحث

الإهدا

إلى روح والدى الطاهر
التي غمرتني طوال حياتها بالدعاء
وما توفيقى بعد الله سبحانه وتعالى إلا من ذلك
الدعاء ...
ولى روح والدى الطاهر الذى وافقه المنية أنتاء
كتابة هذا البحث
وكم كنت أتمنى أن أغمر سعادته بهذا البحث ،
ولكن قدر الله وما شاء فعل
ولى فلذات كبدى ...
أولادى ...
ولى زوجتى ...
الذين تحملوا عنا فرقة رب الأسرة ...

أهدى لكم هذا البحث

الباحث