



شبكة المعلومات الجامعية

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ



جامعة عين شمس

التوثيق الالكتروني والميكرو فيلم

قسم

نقسم بالله العظيم أن المادة التي تم توثيقها وتسجيلها
على هذه الأفلام قد اعدت دون أية تغيرات



يجب أن

تحفظ هذه الأفلام بعيداً عن الغبار

في درجة حرارة من 15 – 20 مئوية ورطوبة نسبية من 20-40 %

To be kept away from dust in dry cool place of
15 – 25c and relative humidity 20-40 %



شبكة المعلومات الجامعية



بعض الوثائق الأصلية تالفة



شبكة المعلومات الجامعية



بالرسالة صفحات

لم ترد بالأصل

أداء الواجب الوظيفي كسبب للإباحة

رسالة لنيل درجة الماجستير فى الحقوق
مقدمة من

الباحث/ على سالم على سالم النعيمي

لجنة المناقشة والحكم على الرسالة :

مشرفاً ورئيساً

الأستاذ الدكتور/ مأمون محمد سلامة

أستاذ القانون الجنائى ورئيس جامعة القاهرة الأسبق

عضوا

الأستاذ الدكتور/ إبراهيم عيد نايل

أستاذ القانون الجنائى - كلية الحقوق - جامعة عين شمس

عضوا

الأستاذ الدكتور/ محمود سليمان كبيش

أستاذ ورئيس قسم القانون الجنائى - كلية الحقوق - جامعة القاهرة

B

٢٨٧١

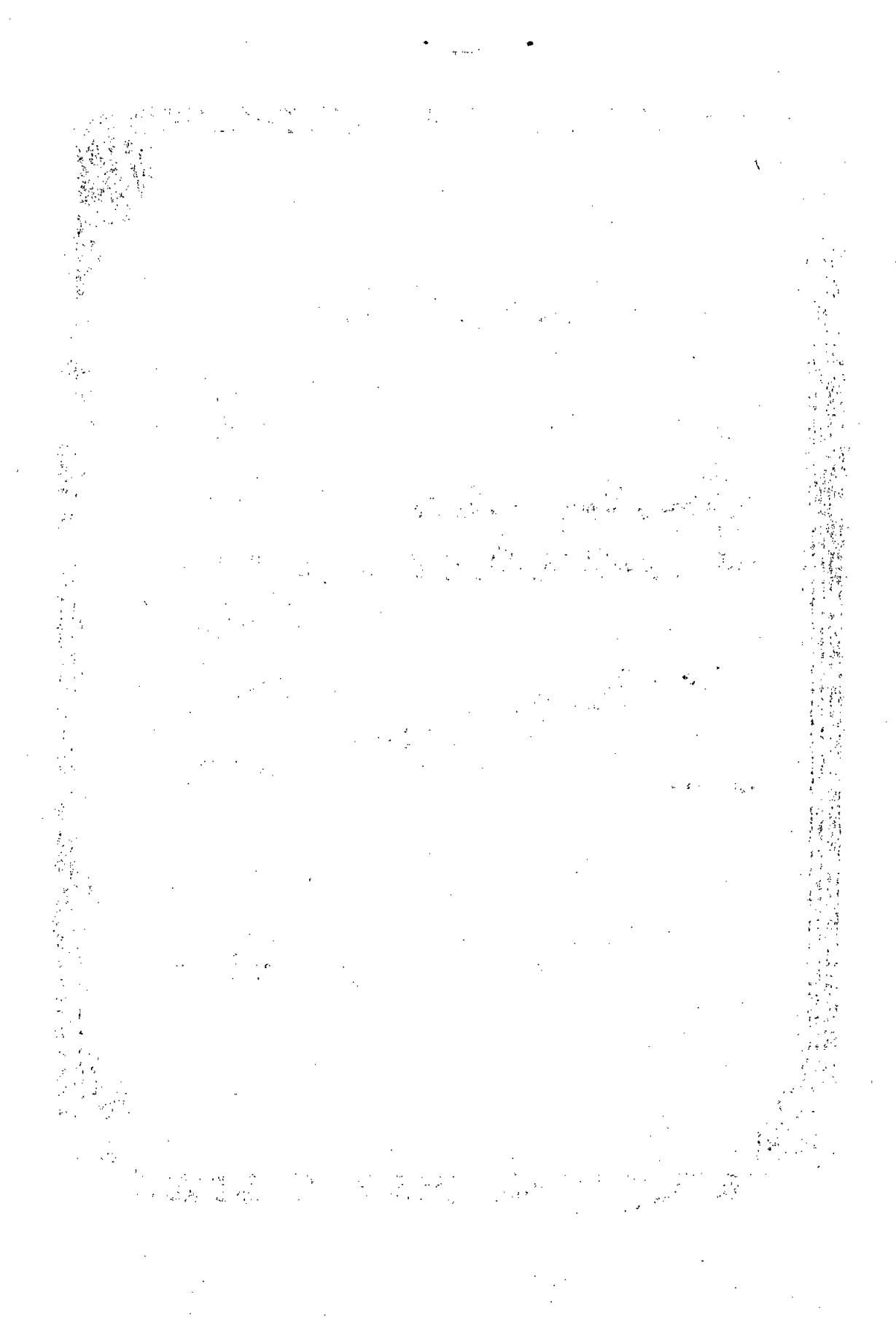
٢٠٠٥

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

﴿وَقُلْ اَعْمَلُوا فَسَيَرَى اللَّهُ عَمَلَكُمْ وَرَسُولُهُ وَالْمُؤْمِنُونَ
وَسَتُرَدُّونَ اِلَىٰ عِلْمِ الْغَيْبِ وَالشَّهَادَةِ فَيُنَبِّئُكُمْ بِمَا كُنْتُمْ
تَعْمَلُونَ﴾

صدق الله العظيم

سورة التوبة



اهْدَاء

إلى روح فقيه الأمة الإسلامية والأمة العربية
إلى روح فقيه الوطن
المغفور له صاحب السمو الشيخ زايد بن سلطان
أل نهيان تغمده الله برحمته .
أهدي هذا العمل المتواضع والذي أقل ما يمكن
أن يهدي إلى روحه الطاهرة .

اهْدَاء

إلى بلكدي الإمارات

اهداء

إلى روح والدي الطاهرة

وإلى روح والدي

إلى زوجتي العزيزة

إلى أبنائي

نورة .. سلطان .. ماجد

إلى أختي الغالية

فاطمة سالم النعيمي

شكر وتقدير

بداءة أتوجه بخالص الشكر والتقدير إلى أستاذي الفاضل
العالم الجليل الأستاذ الدكتور/ مأمون محمد سلامه على قبوله
الإشراف على هذه الرسالة ولما خصني به من آراء سديدة كان
لها أكبر الأثر في خروج الرسالة على النحو الذي انتهت إليه .

كما أتوجه بخالص الشكر والتقدير إلى الأستاذ الدكتور/
إبراهيم عيد نايل . والأستاذ الدكتور/ محمود سليمان كبيش
على ما تكرما به من قبول الاشتراك بمناقشة الرسالة والحكم
عليها .

الباحث

THEORY

The first part of the theory is the basic principles of the theory. The second part is the application of the theory to the practice. The third part is the conclusion of the theory. The fourth part is the summary of the theory. The fifth part is the appendix of the theory. The sixth part is the index of the theory. The seventh part is the bibliography of the theory. The eighth part is the list of figures of the theory. The ninth part is the list of tables of the theory. The tenth part is the list of references of the theory. The eleventh part is the list of symbols of the theory. The twelfth part is the list of abbreviations of the theory. The thirteenth part is the list of acronyms of the theory. The fourteenth part is the list of initialisms of the theory. The fifteenth part is the list of contractions of the theory. The sixteenth part is the list of expansions of the theory. The seventeenth part is the list of synonyms of the theory. The eighteenth part is the list of antonyms of the theory. The nineteenth part is the list of related terms of the theory. The twentieth part is the list of associated terms of the theory. The twenty-first part is the list of derivative terms of the theory. The twenty-second part is the list of compound terms of the theory. The twenty-third part is the list of complex terms of the theory. The twenty-fourth part is the list of simple terms of the theory. The twenty-fifth part is the list of basic terms of the theory. The twenty-sixth part is the list of fundamental terms of the theory. The twenty-seventh part is the list of primary terms of the theory. The twenty-eighth part is the list of secondary terms of the theory. The twenty-ninth part is the list of tertiary terms of the theory. The thirtieth part is the list of quaternary terms of the theory. The thirty-first part is the list of quinary terms of the theory. The thirty-second part is the list of senary terms of the theory. The thirty-third part is the list of septenary terms of the theory. The thirty-fourth part is the list of octenary terms of the theory. The thirty-fifth part is the list of nonary terms of the theory. The thirty-sixth part is the list of decenary terms of the theory. The thirty-seventh part is the list of undenary terms of the theory. The thirty-eighth part is the list of vigintary terms of the theory. The thirty-ninth part is the list of trigintary terms of the theory. The fortieth part is the list of quadrigintary terms of the theory. The forty-first part is the list of quinquagintary terms of the theory. The forty-second part is the list of sexagintary terms of the theory. The forty-third part is the list of septuagintary terms of the theory. The forty-fourth part is the list of octogintary terms of the theory. The forty-fifth part is the list of nonagintary terms of the theory. The forty-sixth part is the list of centenary terms of the theory. The forty-seventh part is the list of bi-centenary terms of the theory. The forty-eighth part is the list of tri-centenary terms of the theory. The forty-ninth part is the list of quadri-centenary terms of the theory. The fiftieth part is the list of quini-centenary terms of the theory. The fifty-first part is the list of sexi-centenary terms of the theory. The fifty-second part is the list of septi-centenary terms of the theory. The fifty-third part is the list of octi-centenary terms of the theory. The fifty-fourth part is the list of noni-centenary terms of the theory. The fifty-fifth part is the list of milli-centenary terms of the theory. The fifty-sixth part is the list of bi-milli-centenary terms of the theory. The fifty-seventh part is the list of tri-milli-centenary terms of the theory. The fifty-eighth part is the list of quadri-milli-centenary terms of the theory. The fifty-ninth part is the list of quini-milli-centenary terms of the theory. The sixtieth part is the list of sexi-milli-centenary terms of the theory. The sixty-first part is the list of septi-milli-centenary terms of the theory. The sixty-second part is the list of octi-milli-centenary terms of the theory. The sixty-third part is the list of noni-milli-centenary terms of the theory. The sixty-fourth part is the list of centi-milli-centenary terms of the theory. The sixty-fifth part is the list of bi-centi-milli-centenary terms of the theory. The sixty-sixth part is the list of tri-centi-milli-centenary terms of the theory. The sixty-seventh part is the list of quadri-centi-milli-centenary terms of the theory. The sixty-eighth part is the list of quini-centi-milli-centenary terms of the theory. The sixty-ninth part is the list of sexi-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventieth part is the list of septi-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventy-first part is the list of octi-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventy-second part is the list of noni-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventy-third part is the list of centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventy-fourth part is the list of bi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventy-fifth part is the list of tri-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventy-sixth part is the list of quadri-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventy-seventh part is the list of quini-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventy-eighth part is the list of sexi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The seventy-ninth part is the list of septi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eightieth part is the list of octi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eighty-first part is the list of noni-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eighty-second part is the list of centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eighty-third part is the list of bi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eighty-fourth part is the list of tri-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eighty-fifth part is the list of quadri-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eighty-sixth part is the list of quini-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eighty-seventh part is the list of sexi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eighty-eighth part is the list of septi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The eighty-ninth part is the list of octi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninetieth part is the list of noni-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninety-first part is the list of centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninety-second part is the list of bi-centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninety-third part is the list of tri-centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninety-fourth part is the list of quadri-centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninety-fifth part is the list of quini-centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninety-sixth part is the list of sexi-centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninety-seventh part is the list of septi-centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninety-eighth part is the list of octi-centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The ninety-ninth part is the list of noni-centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory. The hundredth part is the list of centi-centi-centi-centi-centi-milli-centenary terms of the theory.

THEORY

مقدمة

ماهية أسباب الإباحة وأساسها:

أسباب الإباحة تعبير ينصرف إلى الأحوال التى يبرز فيها بحسب الظاهر توافر أركان الجريمة من نشاط مادي فى صورة جريمة تامة أو مجرد شروع معاقب عليه، ومع ذلك تكون الواقعة مباحة لا عقاب عليها، لأنها لا تخرج عن كونها استعمالاً لحق مقرر بمقتضى القانون، وهذا أمر بديهي، إذ أن القانون لا يمكن أن يبيح فعلاً معيناً، ثم يحظره فى ذات الوقت (١).

إن أسباب الإباحة كما يفصح عنها اسمها أحوال تبدو فيها الواقعة من حيث الظاهر مستجمعة كل العناصر التى تلزم لاعتبارها جريمة، ولكنها مع ذلك لا تعد جريمة، وذلك لوجود قاعدة قانونية ترخص بارتكاب الفعل فى تلك الأحوال أو توجيهه. فالقانون يحمى الحق فى سلامة البدن، ولهذا، فهو يجرم أفعال الضرب والجرح ويعاقب من يرتكب هذا الفعل أو ذاك، لكنه فى الوقت ذاته يسمح للطبيب بممارسة مهنته، وربما تطلب الأمر أن يجرى الطبيب جراحة لمريض قد تؤدى إلى بتر عضو من أعضائه. وهو - أى المشرع - يجيز كذلك للأب أن يؤدب أولاده، وقد يتطلب الأمر ضربهم لتقويمهم. فصفة الطبيب فى الحالة الأولى وصفة الأب فى الحالة الثانية تبيح لكل منهما - بشروط معينة - أن يرتكب أفعالا ينص القانون على عقاب مرتكبها فى الظروف العادية (٢).

(١) الدكتور روف عبيد: مبادئ القسم العام من التشريع المقابى، الطبعة الرابعة، ١٩٧٩، دار

الفكر العربى، ص ٤٩٥.

(٢) الدكتور عوض محمد: قانون العقوبات، القسم العام، ٢٠٠٠، دار الجامعة الجديدة للنشر،

الاسكندرية رقم ٦٤ ص ٨٧.

كذلك فإن القانون يحمى الحرية الشخصية، كما يحمى حق الإنسان فى الحياة، ولذلك، فهو يجرم خطف الناس واحتجازهم بدون وجه حق، كما يجرم قتلهم. غير أنه فى الوقت ذاته يوجب على القائمين بتنفيذ الأوامر والأحكام القضائية أن يقبضوا على المتهمين وأن يودعوهم السجن لآجال قد تقصر أو تطول. كما يوجب عليهم ازهاق حياة من حكم القضاء باعدامهم سواء بالشنق أو رمياً بالرصاص.

والقاعدة فى هذا الشأن أن ما يأذن به القانون أو يوجهه لا يمكن أن يكون جريمة، لأنه يمتنع عقلاً أن ترد الاباحة والتأثير على محل واحد فى وقت واحد. ولهذا، فإن أسباب الاباحة ترفع عن الفعل صفة الجريمة وتبقيه على أصله مباحاً كما كان (١).

إن سبب الاباحة يفترض خضوع الفعل لنص تجريم واكتسابه ابتداء صفة غير مشروعة، وينحصر الدور القانونى لسبب الاباحة فى اخراج الفعل من نطاق نص التجريم وخلع الصفة غير المشروعة عنه ورده إلى أصله من المشروعية. ويتضح بذلك أن نصوص التجريم ليست مطلقة، فشمّة قيود تحد من نطاقها فتخرج منه أفعالا كانت داخلة فيه، وهذه القيود هى أسباب الاباحة (٢).

ولا محل للأخذ بأسباب الاباحة، بل ولا للبحث فيها إلا إذا كان السلوك

(١) المرجع السابق، ذات الإشارة.

(٢) الدكتور محمود نجيب حسنى: شرح قانون العقوبات، القسم العام، الطبعة السادسة، ١٩٨٩.

دار النهضة العربية رقم ١٤٧ ص ١٥١.

الذى وقع مطابقاً من كل الوجوه لصورة السلوك الاجرامى، كما هو مبين فى القانون، لأن هذا السلوك هو مناط التأثيم وعلة العقاب، أما سبب الاباحة، فإنه مانع من ثبوت صفة الجريمة. ومن المسلم به أنه لا يصار إلى المانع إلا إذا وجد المقتضى بتمامه، فإذا تحللت أو تخلفت بعض عناصره لم تتم الجريمة، لا نتيجة لوجود سبب مبيح، بل لتخلف ما يوجب التجريم والعقاب أصلاً (١).

وبلاحظ أن القاعدة التى تبيح للفرد تحقيق واقعة معينة بالرغم من النص على تجريمها لا يلزم أن تكون فى قانون العقوبات، بل يمكن أن توجد فى أى فرع من فروع النظام القانونى للدولة، والقول بغير ذلك يؤدى إلى التعارض بين القواعد القانونية فى ذلك النظام القانونى، مع ما يترتب على ذلك من وجوب اعتبار الفعل مشروعاً وغير مشروع فى الوقت ذاته (٢). والقواعد القانونية التى تنص على أسباب الاباحة يطلق عليها القواعد المبيحة نظراً لأنها تسمح للفرد بالإضرار بمصلحة محمية جنائية إضراراً يعتبر غير مشروع فى غير الظروف المنصوص عليها. كما يطلق عليها أيضاً أسباب انتفاء الجريمة نظراً لأنها تؤثر على تقييم الواقعة غير المشروعة، وبالتالي تستبعد الجريمة كلية (٣).

(١) الدكتور عوض محمد، المرجع السابق، ص ٨٧، ٨٨.

(٢) الدكتور مأمون محمد سلامة: قانون العقوبات، القسم العام، ٢٠١، دار النهضة العربية، ص ١٨٣.

(٣) المرجع السابق، ذات الإشارة. انظر فى تحديد ماهية أسباب الاباحة: الدكتور أحمد فتحى سرور: الوسيط فى قانون العقوبات، القسم العام، الطبعة السادسة، ١٩٩٦، رقم ١٠٢ ص ١٦٩.