التدخل الإنساني العسكري في ظل أحكام القانون الدولي
"العراق دراسة حالة"

يوسف عبد الله السيد أحمد المرزوقي

بحثٌ مقدمٌ لنيْل درجة الدكتوراه في الشريعة والقضاء

كلية الشريعة والقانون

جامعة العلوم الإسلامية الماليزية

نيلاي

ديسمبر 2019

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
جامعة العلوم الإسلامية الماليزية
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

بِسۡمِ ٱللَّهِ ٱلرَّحۡمَٰنِ ٱلرَّحِيمِ

﴿ يَٰٓأَيُّهَا ٱلَّذِينَ ءَامَنُواْ ٱدۡخُلُواْ فِي ٱلسِّلۡمِ كَآفَّةٗ وَلَا
تَتَّبِعُواْ خُطُوَٰتِ ٱلشَّيۡطَٰنِۚ إِنَّهُۥ لَكُمۡ عَدُوّٞ مُّبِينٞ ٢٠٨ ﴾

القرآن. البقرة. 2. 208.

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
جامعة العلوم الإسلامية الماليزية
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

الإقرار

بسم الله الرحمن الرحيم

إنني أقر وأعترف، أن هذا البحث بعنوان " التدخل الإنساني العسكري في ظل أحكام القانون الدولي "العراق أنموذجًا" من عملي وجهدي الشخصي، أما المقتطفات والاقتباسات فقد أشرت إلى مصادرها في هامش البحث.

التاريخ: 11 ديسمبر 2019م التوقيع: يوسف

الاسم: يوسف المرزوقي

الرقم الجامعي: 4170054

العنوان: الإمارات – أبو ظبي

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
جامعة العلوم الإسلامية الماليزية
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

الإهداء

إلَى كُلِّ مَن أَضَاءَ بِعِلمهِ عَقلَ غَيرِهِ

أَو هَدى بِالجَوابِ الصَّحيحِ حَيرةَ سَائِلِيه

فَأظهر بِسَمَاحتِه تَواضُعَ العُلماءِ

وبِرحابَتهُ سَماحَةَ العَارِفِينَ

وإلى كُلِّ مَن سَاندني أَثنَاء مُدة دِراستي الجَامِعية

وأُسرتي التي كانتْ تَوفر لِي المناخَ المُناسِبَ لِلدراسَة

أهدي هَذا البَحثَ

الباحث: يوسف عبد الله المرزوقي

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
جامعة العلوم الإسلامية الماليزية
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

الشكر والتقدير

يتوجه الباحثُ بمزيدٍ من الشكر والتقدير لجامعة العلوم الإسلامية الماليزية

ويخصُّ بالذكر كليةَ الدراسات العليا وكليةَ الشريعة والقانون

وجميعَ العاملين بها، لما قدموه من تعاونٍ وتحفيزٍ طوال فترة دراسة الباحث.

كما يتقدم الباحث بأسمى معاني الاعتزاز لسَعادة:

البروفيسور الدكتور/ أمير حسين (المُشرف الرئيس على هذهِ الرّسالة)

الذي أفاضَ عليَّ بتوجيهاتهِ السَّديدةِ وآرائهِ الدقيقَة، وأعطانِي من وقتهِ وعلمهِ الكثيرَ دونَ ترددٍ أو مللٍ؛ مِمَّا كان له بالغُ الأثرِ – بعد عونهِ (تعالى) – في إنْجازِها؛ فجزاهُ اللهُ خيرَ الجزاءِ.

كما يتقدم الباحثُ بأسمى معاني الاحترام والتقدير لكلٍّ من:

الدكتورة: فطرية واردي

الدكتور: فريد بن محمد حسن

لما قدماه من دعمٍ ورعايةٍ؛ ليخرج هذا العملُ العلميُّ إلى النور.

كذلك يطيبُ للباحث التقدمُ بكامل معاني التقدير والاحترام للجنة المناقشة الرسالة؛ لبذلهم الجهد والوقت الثمين للحكم على عملي المتواضع؛ فلهم مني جميعًا كامل العرفان بالجميل.

ولا يفوتني أن أتقدمَ بجزيلِ الشكرِ والوفاءِ إلى كُل من أسدى إليَّ معْرُوفًا في سبيل إخرَاج هذا العملِ إلى النورِ؛ فلهم مِني كُلَّ شُكرٍ وتَقديرٍ.

الباحث: يوسف عبد الله المرزوقي

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

نبذة عن الباحث

الاسم: يوسف عبد الله المرزوقي، إماراتي، الرقم الجامعي (4170054)، طالب دكتوراة بجامعة العلوم الإسلامية الماليزية ـ كلية الشريعة والقانون ـ تخصص القانون الدولي العام، من مواليد 1983/06/22م في دولة الإمارات أبو ظبي، عنوان الإقامة: الإمارات، إمارة أبو ظبي.

الإيميل: uae1ad@hotmail.com

حاصلٌ على درجة الماجستير في القانون الرياضي بتقدير (ممتاز)، وحاصل كذلك على درجة البكالوريوس في القانون بتقدير (ممتاز). أعمل بوظيفة عضو هيئة تدريس للمواد القانونية في القيادة العامة لشرطة أبو ظبي، ومحامٍ مجازٌ للترافع أمام محاكم وزارة العدل، ومالكٌ مكتب/ يوسف المرزوقي للاستشارات القانونية في أبو ظبي.

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
جامعة العلوم الإسلامية الماليزية
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

ABSTRAK

Kajian ini memberikan tumpuan kepada Campur Tangan Ketenteraan atas Dasar Kemanusiaan dari perspektif Undang-undang Antarabangsa "Iraq sebagai Model Kajian" dengan menunjukkan Campur Tangan Ketenteraan atas Dasar Kemanusiaan serta kedudukannya dalam Undang-undang Antarabangsa, mentakrifkan peruntukannya dan mengenal pasti kebertanggungjawaban antarabangsa sebagai asas Campur Tangan Antarabangsa atas Dasar Kemanusiaan secara umum, dan menjadikan Perang Iraq sebagai-model kajian untuk analisis dan perbandingan .Bagi mencapai matlamat kajian ini, Pengkaji menggunakan pendekatan deskriptif dah perbandingan untuk menganalisis peruntukan Undang-undang Antarabangsa dan Perjanjian Antarabangsa yang mengawal selia Campur Tangan Ketenteraan atas Dasar Kemanusiaan serta membuktikan pandangan sarjana Undang-undang Antarabangsa dan Resolusi Antarabangsa yang mengawal selia atau mentadbir perkara ini, serta memantau dan menganalisis Campur Tangan Ketenteraan atas Dasar Kemanusiaan di Iraq dalam tempoh antara 1991 hingga 2012. Permasalahan Kajian ini ialah, Campur Tangan Ketenteraan atas Dasar Kemanusiaan yang diluluskan oleh undang-undang kemanusiaan dan antarabangsa ini telah disalah guna oleh kuasa-kuasa besar untuk menyerang negara dunia ketiga. Permasalahan ini turut memperlihatkan hakikat bahawa sesetengah negara besar, terutamanya Amerika Syarikat dan Great Britain, menggunakan kekuatan ketenteraan untuk bertindak wewenang mencabuli kedaulatan negara membangun atas. motif kemanusiaan yang tidak wujud, sama ada campur tangan itu dipersetujui oleh negara tersebut atau tidak, tanpa melalui PBB atau Majlis Keselamatan. Tambahan lagi, Majlis Keselamatan tidak mampu membuat keputusan yang adil berhubung dengan campur tangan dan pencabulan itu, yang menjadi penyebab di sebalik campur tangan kuasa-kuasa besar terhadap kedaulatan negara Iain tanpa mandat daripada masyarakat antarabangsa, dengan mengambil kesempatan atas tiadanya persepakatan antarabangsa untuk mempertanggungjawabkan anggota majlis keselamatan menurut prinsip yang mengawal selia hak campur tangan atas dasar kemanusiaan. Sebagai contoh, serangan ke atas Iraq oleh Amerika Syarikat dan Great Britain pada 2003. Kajian ini mencapai kesimpulan; sebahagian besarnya ialah kelemahan Undang-undang Antarabangsa berhubung dengan bantuan Kemanusiaan dan ketiadaan apa-apa syarat yang mengikat serta kaedah pelaksanaan yang tidak berkesan. Selanjutnya, siasatan terhadap insiden dan mekanisme penilaian bukti berhubung dengan pencabulan hak asasi manusia di kawasan bergolak yang memerlukan perlindungan masyarakat antarabangsa melalui jawatankuasa yang lebih tinggi; tidak terangkum dalam Protokol Geneva. Malah, timbul halangan lain; Amerika Syarikat dan United Kingdom mendominasi apa-apa keputusan yang boleh memberi kesan terhadap kepentingan negara mereka, khususnya dalam majlis keselamatan. Kajian ini mengusulkan beberapa cadangan; sebahagian besarnya ialah keperluan untuk membangunkan mekanisme pelaksanaan dan penguatkuasaan undang-undang antarabangsa supaya tiada penjenayah yang boleh terlepas daripada tindakan undang-undang, termasuk Amerika Syarikat dan United Kingdom yang menjadi negara anggota Majlis Keselamatan, serta keperluan untuk meminda beberapa fasal undang-undang untuk memasukkan peraturan yang mengikat kesemua negara anggota Pertubuhan Bangsa-Bangsa Bersatu.

الملخص

يتناول البحثُ موضوعَ التدخل الإنساني العسكري في ظل أحكام القانون الدولي واتخذت قضية العراق كنموذج، وذلك ببيان نطاقه، ومكانته في القانون الدولي، وتوضيح أحكامه، وتحديد المسؤولية الدولية. ولتحقيق أهدافِ البحث؛ تم الاعتمادُ على المنهج الوصفي المقارن لتحليل أحكام القانون الدولي والاتفاقيات الدولية المنظِّمة لمبدأ التدخل الإنساني العسكري، وبيان آراء فقهاء القانون الدولي والقرارات الدولية التي تَحْكُم هذا الموضوع أو تُنَظِّمه، ورصد وتحليل التدخل الإنساني العسكري في العراق من عام 2003 ولغاية 2012م. وتبرز مشكلة البحث في أنه نتيجةً للتدخل الإنساني العسكري الذي شرَّعته القوانينُ الدولية والإنسانية؛ فقد استغلته الدول الكبرى لغزو دول العالم الثالث، كما تتركز في أن بعض الدول العظمى – وفي مقدمتها الولايات المتحدة وبريطانيا – تتدخل عسكريًّا في سيادة الدول النامية تحت دوافع إنسانيةٍ غير حقيقيةٍ، سواء أكان هذا التدخلُ بموافقة الدول أم دون موافقتها، وبدون الرجوع إلى موافقة الأمم المتحدة. كما أن مجلس الأمن لم يكنْ قادرًا على اتخاذ القرارات العادلة تجاه هذا التدخل وتلك الانتهاكات، وبالتالي أخذت الدولُ الكبرى تتدخل في سيادة الدول الأخرى دون الرجوع إلى أي تفويض من المجتمع الدولي؛ مستفيدةً في ذلك من عدم وجود إجماعٍ دوليٍّ لمحاسبة الدول الأعضاء في مجلس الأمن وفق المبادئ التي تَحْكُمُ حقَّ التدخل الإنساني، وبدى ذلك واضحًا في غزو العراق من قبل الولايات المتحدة وبريطانيا عام 2003م. وخلصت الدراسةُ إلى مجموعةٍ من النتائج أهمها: ضعف القانون الدولي الإنساني، وعدم تضمنه بنودًا ملزمةً، وعدم فاعلية آلية تنفيذه، وافتقار بروتوكولات جنيف إلى آليةٍ خاصةٍ للتحقيق في الوقائع، وتقييم الأدلة على انتهاكات حقوق الإنسان في مناطق الصراع التي تتطلب حمايةً قويةً من المجتمع الدولي. كما توجد عقباتٌ أخرى تنشأ، تتمثل في هيمنة الولايات المتحدة والمملكة المتحدة على أي قرارٍ قد يؤثر في مصلحتهم الوطنية، وبصورةٍ خاصةٍ داخل مجلس الأمن. وتوصلت الدراسة إلى مجموعةٍ من التوصيات أهمها: ضرورة تطوير آلية تطبيق القانون الدولي؛ بحيث لا يكون أيُّ مجرمٍ فوق القانون بما في ذلك مواطني دول أعضاء مجلس الأمن، وتعديل بعض المواد القانونية لتشمل قواعدَ ملزمةً لجميع الدول الأعضاء في الأمم المتحدة، ومنها المادة رقم (27) من ميثاق الأمم المتحدة بحيث لا يُستخدم حقُّ النقض ضد التصويت الإيجابي بالأغلبية، والمادة رقم (44) من بروتوكول جنيف الإضافي 1977م؛ بحيث تضمن الاعترافَ بالمدنيين، والتمييز بين المقاتلين وغير المقاتلين، وأيضًا المادة رقم (47) منه بحيث تضيف حكمًا ملزمًا للتمييز بين الإجراءات الدفاعية والهجومية، وكذلك المادة رقم (91) منه لضمان تعويض ضحايا الحرب.

ABSTRACT

The Research addresses the Military Humanitarian Interference of the International Law and uses " Iraq as a Model" through the Research examine it provisions and identifies its international liability as basis for Humanitarian International Interference in general. To achieve the goals of this study, the Researcher adopted the descriptive and comparative approaches to analyze the provisions of the International Law and International Agreement regulating the Military Humanitarian Interference, it also demonstrate the opinions of scholars of International Law and International Resolutions regulating or governing this area and to monitor and analyze the Military Humanitarian Interference in Iraq in the years between 1991 to 2012. The problem of this research is that, as a result of the Humanitarian Military Interference enacted by the humanitarian and international legislations, which was misused by the powerful countries to invade the third world countries. The problem also lies on the facts that some powerful countries, mainly USA and Great Britain, interfere military on the sovereignty of the developing countries under the humanitarian motives, whether or not such interference is consented by such countries without recourse to the UN or the Security Council. Furthermore, the Security Council is unable to take fair decision on such interferences and violations, which is the reason behind the interference of powerful countries into the sovereignty of other countries without the mandate from the international community by taking the advantage of the absence of international consensus to hold the Security Council members accountable according to the principles governing the humanitarian interference right. For example, the invasion of Iraq by the USA and the Great Britain in 2003 was a shining example. This Research reached a set of conclusions, mainly the weakness of the Humanitarian International Law and the absence of any binding terms and its ineffective method of implementation added to that is Geneva Protocols which are free of any incident investigation and evidence assessment mechanisms in respect of on the violation of human right in the conflict areas which requires the international community's protection through the higher committee. However, there are other impediments that arise for example the USA and the UK dominance of any decision that may affect their national interest especially within the Security Council.

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

فهرس المحتويات

المحتويات	الصفحة
الآيـــــــــــة:	ب
الإقـــــــــرار:	ج
الإهـــــــــداء:	د
الشكر والتقديـــر:	هـ
نبذة عن الباحث:	و
ABSTRAK	ز
الملخـــــــــص:	ح
ABSTRACT	ط
فهـــرس المحتويات:	ي
الفصـــــل الأول: الإطار العام للدراسة	**1**
المقـــدمـــــــة:	2
مشكلة الدراســة:	3
أسئلة الدراســـة:	4
أهداف الدراســة:	4
أهمية الدراســـة:	4
حدود الدراســـة:	5
منهجية الدراســة:	5
الدراسات السابقة:	6
هيكل الدراســـة:	17
الفصل الثاني: الإطار القانوني العام للتدخل الإنساني العسكري	**18**
التمهيـــــــد:	19
المبحـث الأول: مبدأ عدم التدخل كأصل في العلاقات الدولية	20
المطلب الأول: ماهية التدخل الإنساني العسكري	24
المطلب الثاني: تطور مفهوم التدخل الإنساني العسكري	31
المبحـث الثاني: القانون الدولي الإنساني	40

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
جامعة العلوم الإسلامية الماليزية
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA

المطلـب الأول: مبادي القانون الدولي الإنساني 42
المطلـب الثاني: تطبيقات عدم جواز التدخل في المواثيق الدولية 50
المطلب الثالث: شروط حماية المدنيين في التدخل الإنساني العسكري 55
الفـــرع الأول: حماية المدنيين في إطار اتفاقيات جنيف 55
الفـــرع الثاني: حماية المدنيين من التدخلات العسكرية الخارجية في القانون الدولي الإنساني 59
المبحث الثالث: ثغرات القانون الدولي في توفير الحماية للمدنيين في الحروب الأهلية 65
المطلب الأول: الفجوات بين القانون الدولي الإنساني وقانون حقوق الإنسان في حماية المدنيين 67
المطلب الثاني: تحديات القانون الدولي الإنساني في النزاعات الداخلية بسبب الاحتلال العسكري 73
المطلب الثالث: عقبات تطبيق أحكام القانون الدولي التدخل العسكري في العراق 2003م 75
المطلب الرابع: الضوابط المقرر لحقوق الإنسان في التدخلات العسكرية الخارجية 85
الخلاصـــــة: 97
الفصل الثالث: المسؤولية الدولية كأثر للتدخل الدولي الإنساني 100
التمهيـــــــد: 101
المبحث الأول: مفهوم المسؤولية الدولية في المنظور التقليدي والحديث 102
المطلب الأول: تعريف المسؤولية الدولية 102
المـــطلب الثاني: المبدأ الحديث والتقليدي للمسؤولية الدولية 105
الفـــــرع الأول: مبدأ الخطأ كأساس تقليدي للمسؤولية الدولية 105
الفـــــرع الثاني: الأساس الحديث للمسؤولية الدولية في العمل غير المشروع 108
الفـــرع الثالث: اعتبار الجريمة الدولية تجسيدًا للعمل غير المشروع 112
المبـحث الثاني: موانع المسؤولية الدولية 120
المـطلب الأول: حالة الضرورة 120
المـطلب الثاني: حق البلد في الدفاع الشرعي القانوني 122
المطلب الثالث: حق المعاملة بالمثل 123
المبحث الثالث: أشخاص المسؤولية الدولية 128
المـطلب الأول: المسؤولية الدولية للأفراد 128
المـطلب الثاني: المسؤولية الجماعية في التدخل الإنساني العسكري 134

الخلاصـــــــة: 135
الفصل الرابع: التدخل العسكري الأمريكي والبريطاني في العراق 136
التمـــــــهيد: 137
المبحث الأول: حقوق الإنسان في العراق بعد التدخل العسكري الأمريكي والبريطاني 137
المطلب الأول: حالات التجاوز على حقوق الإنسان في العراق 138
المطلب الثاني: تحليل وتقييم تجاوزات القوات الامريكية والبريطانية أثناء التدخل العسكري في العراق 141
المبحث الثاني: المقابلات الشخصية 171
المطلب الأول: ماهية العينة المختارة ونتائج المقابلات الشخصية 171
المطلب الثاني: الاستنتاجات من المقابلات الشخصية 179
الخلاصـــــــة: 180
الفصل الخامس: تعويضات الضحايا في التدخلات العسكرية والحروب **184**
التمهيـــــــد: 185
المبحث الأول: مبادئ التعويضات في المعاهدات الدولية 185
المطلب الأول: نشأة قوانين تعويضات المدنيين في الحروب 186
المطلب الثاني: مبادئ التعويض في القانون الدولي الإنساني 190
المطلب الثالث: تعويضات الضحايا من قبل المحكمة الجنائية الدولية 194
المبحث الثاني: تعويضات الضحايا في حرب العراق (2003م-2012م) 198
المطلب الأول: حالات التعويضات المسجلة في حرب العراق 198
المطلب الثاني: تعويض الضحايا العراقيين وفق القانون الدولي الإنساني 201
المطلب الثالث: المعوقات التي تواجه تعويض الضحايا العراقيين بعد الاحتلال الأمريكي والبريطاني 205
الخلاصـــــــة: 207
الخـــــــاتمة: 209
أولًا: النتائج 209
ثانيًا: التوصيات 214
قائمة المصادر والمراجع **219**
ملحق نموذج المقابلات الشخصية **248**

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA
جامعة العلوم الإسلامية الماليزية

الفصل الأول

الإطار التنظيمي للدراسة

المقدمة

مشكلة الدراسة

أسئلة الدراسة

أهداف الدراسة

أهمية الدراسة

حدود الدراسة

منهجية الدراسة

الدراسات السابقة

تعريف المصطلحات الأساسية

هيكل الدراسة

UNIVERSITI SAINS ISLAM MALAYSIA
ISLAMIC SCIENCE UNIVERSITY OF MALAYSIA