



وزارة التعليم العالي والبحث العلمي  
جامعة ميسان  
كلية التربية الاساسية

Ministry of Higher Education and Scientific  
Research  
University of Misan  
College of Basic Education

Misan Journal for Academic Studies  
Humanities, social and applied sciences

**مجلة ميسان**  
**للدراسات الاكاديمية**  
**العلوم الانسانية والاجتماعية والتطبيقية**

ISSN (Print) 1994-697X  
(Online)-2706-722X

المجلد 23 العدد 51 أيلول 2024  
Sep 2024 Issue 51 Vol23



# مجلة ميسان للدراسات الأكاديمية

العلوم الإنسانية والاجتماعية والتطبيقية

كلية التربية الأساسية / جامعة ميسان / العراق

Misan Journal for Academic Studies

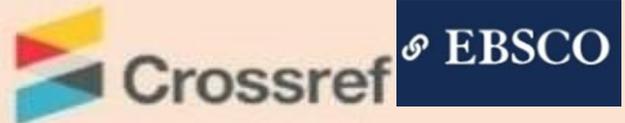
Humanities, social and applied sciences

College of Basic Education/University of Misan/Iraq

ISSN (Print) 1994-697X ( Online ) 2706-722X

المجلد (23) العدد (51) أيلول (2024)

SEP 2024 ISSUE51 VOL 23



journal.m.academy@uomisan.edu.iq

رقم الأيداع في دار الكتب والوثائق بغداد 1326 في 2009

الصفحة	فهرس البحوث	ت
16 - 1	<b>Using of the Two Tools Analytic Hierarchy Process (AHP) and Technique for Order Performance by Similarity to Ideal Solution (TOPSIS) in Multi-Criteria Decision Making</b> Ali Dawood Salman Al-khanagini      Omar Mohammed Nasser alashary	1
26 - 17	<b>Investigation of piranha solution on Color Stability of heat cure acrylic</b> Noor Azher Al-Rubaie      Aseel Mohameed Al-Khafaji	2
33 - 27	<b>Beamforming and Resource Allocation for Heterogeneous Bands in 6G</b> Mustafa N. Mnati	3
51 - 34	<b>The Sounds of Colours: A Pragmatic Study of Toni Morrison's The Bluest Eye</b> Rafah Abdulkareem Adham      Hassan Muayad Hamid	4
60 - 52	<b>Diagnostic Accuracy of GCF IL33 and sST2 For Periodontitis Stage I, II, and III</b> Samar A. Abood      Ayser N. Mohammed	5
76 - 61	<b>The Globalization of Human Rights: A Critical Assessment</b> Omowonuola OKUNNU      Bimbo OGUNBANJO	6
87 - 77	<b>Impact of erythritol air polishing in supportive periodontal care: literature review</b> Muhsin Kadhim Abbas      Hayder Raad Abdulbaqi	7
102 - 88	<b>Distributed Random Number Generation Fair and Reliable for Blockchain Applications</b> Mays Moneer Abd Ali      Bashar M.Nema	8
114 - 103	<b>Adhesion of 3d printed acrylic resin with silicone soft liner after sandblast surface treatment (A Review of Literature)</b> Mohammed Taqi S. Wadi      Bayan S. Khalaf	9
125 - 115	<b>Effect of Immersion Time of a Hydrogen Peroxide and Vinegar Mixture Solution on the roughness of Heat-cured and CAD/CAM Polymethyl Methacrylate Resin</b> Ahmed I. Shanef      Firas Abdulameer Farhan	10
135 - 126	<b>Evaluation the Salivary levels of Interleukin-23 in Individuals with Thyroid Disorders</b> Riam Hassoun Harbi      Maha Adel Mahmood	11
150 - 136	<b>The Interplay Between Chronic Kidney Disease and Periodontal Health: A Comprehensive</b> Ahmed M Mahdi      Maha Sh Mahmood	12
157 - 151	<b>Ethics In Orthodontic Clinical Practice: (A review article)</b> Zainab Mousa Kadhom      Alaa Faleh Albo Hassan Shaymaa Shaker Taha	13
172 - 158	<b>Preparing of Controlled Release Systems for Atenolol and Studying it is in Vitro Dissolution and Swelling</b> Mohammed R . Abdul - Azeez	14
179 - 173	<b>Evaluation the salivary anti-<i>Porphyromonas gingivalis</i> (IgA and IgG) response in relation to sera levels of Ferritin and Vitamin D in Patients with Beta-Thalassemia Major</b> Shahad fayiz abd      Maha Adel Mahmood	15
188 - 180	<b>The role of different adjunctive plaque control modalities in orthodontic patients with gingivitis</b> Ola Issam majed      Raghad Fadhil abbas	16

205 - 189	<b>Assessed performance of E-learning methods and benefit from (AI) for Undergraduate Engineering stage</b> Ali Dhahir Alramadhan	17
224 - 206	<b>The use of counterpoint in Kurdish orchestral compositions: (Dilshad Muhammad Saeed)</b> ary kadir Mohammed      Seerwan Mohammad Mustafa	18
248 - 225	<b>Demographic Transitions and Spatial Reallocation of Population Variables in the Administrative Territories of Al-Majar Al-Kabeer District Over the Period 1997-2022</b> Ahmed Sihoud Hashem	19
263 - 249	<b>The economic and social reasons leading to the phenomenon of child labor in Al-Fuhud district in the year 2023</b> Osama Hameed Majeed	20
277 - 264	<b>Exposure to Iraqi satellite channels and its role in shaping public attitudes toward political organizations</b> Khuzaymah Nizar Khudair	21
294 - 278	<b>The Situational Implicture of Al-Sararqus in the Structural and Stylistic Correlation</b> Karima Abed Jumaa	22
314 - 295	<b>Isolate and Identification of Rhizoctonia solani Kühn causing Eggplant rot and accompanying bacteria with toxicity studying of fungicides and their effect in vitro</b> Alaa Hassan Al-Farttoosy      Fatima Chasib Bader	23
331 - 315	<b>A Geopolitical Approach to the City ; with Emphasis on the Central Elements of Power and Competition</b> Hasan Kamran Dastjerdi      Narjessadat Hosseini Abbas Ghali Al-Hadithi	24
347 - 332	<b>Patterns of Multiple Intelligences among High School Students in Misan Governorate According to The (TEEN-MIDAS) Scale and Their Relationship to Achievement</b> Haneen Mahdi Siker      Ahmed Abdul-Muhsin	25
364 - 348	<b>The Impact of Transitional Regulations on the Application of National Reconciliation and National Amnesty Mechanism (A Comparative Study)</b> Hadi Hassan Kashash AlRikabiu      Sayyid Ali Mirmad Najafabad	26
381 - 365	<b>Technical Diversity in Contemporary Kurdish Art</b> Sirwan Rafat Ahmed	27
389 - 382	<b>The interpretive approach at Al-Shahrastani</b> Mohammed Reda Salman      Mohammed Ali Tajery      Reda Moadeb	28
409 - 390	<b>The Degree of Consistency Between Mathematics Teachers' Beliefs Towards Constructivist Learning and Their Practice of its Skills</b> Haider Abdulzahra Alwan	29
420 - 410	<b>Hadiths posted about Imam Ali (peace be upon him) on social media platforms and their impact on society's behavior</b> Lectuer.Mohammed Jabbar Jassim Ali	30
442 - 421	<b>The stylistic diversity that transformed the form and concept of contemporary visual arts.</b> Rajaa Kareem Jiboori Alobaidi	31



ISSN (Print) 1994-697X  
ISSN (Online) 2706-722X

DOI:

<https://doi.org/10.54633/2333-023-051-026>



## The Impact of Transitional Regulations on the Application of National Reconciliation and National Amnesty Mechanism (A Comparative Study)

<sup>1</sup>Hadi Hassan Kashash AlRikabiu      Sayyid Ali Mirmad Najafabad<sup>2</sup>

<sup>1,2</sup>University of Religions and Sects, Faculty of Law

[itsh9786@gmail.com](mailto:itsh9786@gmail.com)

<https://orcid.org/0009-0001-1056-5609>

### Abstract

The purpose of this study is to determine the status of the transitional period and its implications for the "reconciliation and amnesty" mechanisms found in nations with transitional laws. These mechanisms are typically included in the transitional phase that results from drastically and completely altering a country's political system. The state uses a variety of mechanisms and strategies to integrate equity during times of systemic transition or transformation. In our research, we examine extrajudicial mechanisms like "reconciliation," victim compensation programs, and amnesty linked to community reconciliation in comparison to the dominant mechanisms of transitional constitutional systems to arrive at a conclusion regarding the relative importance or value of each. We also attempt to highlight the advantages or disadvantages of including these provisions or system in that mechanism and offer conclusions and recommendations targeted at addressing or evaluating that inclusion.

**Keywords:** (transitional provisions: procedures, reconciliation, amnesty, political system).

إثر الأحكام الانتقالية في تطبيق آلية المصالحة الوطنية والعفو (دراسة مقارنة)

هادي حسن كشاش الركابي      سيد مدرماد نجف ابادي

جامعة الاديان والمذاهب - كلية القانون

### المخلص:

يهدف هذا البحث إلى التعرف على ما يتعلق بمكانة المرحلة الانتقالية وما هو الأثر المرتب على آلية "المصالحة والعفو" في الدول ذات القوانين الانتقالية والتي عادة ما تتضمنها هذه الآليات لتنظيم المرحلة الانتقالية التي نجدها عند تغيير نظام سياسي بشكل جذري وشامل، إذ تقوم الدولة بتطبيق عدد من الآليات والاستراتيجيات المتكاملة الانصاف في فترات الانتقال او تحول النظام، وفي بحثنا هذا ندرس الآليات غير القضائية مثل "المصالحة"، وبرامج تعويض الضحايا والعفو المرتبط بالمصالحة المجتمعية ونميز بالمقارنة مع ما يسود هذه الآليات من انظمة دستورية انتقالية للوصول إلى نتيجة تتعلق بقيمة أو وزن أحدهما مقارنة بالآخر الى جانب محاولة الإشارة إلى سلبيات أو إيجابيات إدراج هذه الأحكام او النظام في تلك الآلية وتقديم النتائج والتوصيات الهادفة إلى معالجة أو تقويم ذلك الإدراج فيها.

**الكلمات المفتاحية:** (الاحكام الانتقالية، اليات، المصالحة، العفو، نظام)

## المقدمة: Introduction

ان موضوع الأحكام الانتقالية كمفهوم متداخل يحمل جملة من الاسس التي تتباين وتختلف حسب خصوصية كل مجتمع ودولة تعاني من تغيير نظام الحكم فيها والتداخل الذي يميز هنا هذا المفهوم بين الاعتبارات القانونية والسياسية والعملية و يمثل الحكم الانتقالية ، صيغا وحلولا ظرفية للمشاكل القانونية التي تكون نتيجة لوضعيات طارئة مؤقتة ومحدودة زمنيا، وهي الوضعيات التي تمتد من وقت إصدار نصوص دستورية جديدة واعتمادها، إلى نهاية إرساء المؤسسات الدستورية والوكالات والمناصب الجديدة، بما يخلق التواصل بين نصين دستوريين، الأول قديم رُفضت نصوصه، والثاني جديد تم قبول نصوصه الدستورية ومنتظر بهذا البحث الى تحديد مفهوم الاحكام الانتقالية وخصائصه والليات التي تسيير الحكم الانتقالية في صياغته وبالأخص الية المصالحة والعفو والاثار المترتبة عليها .

## - أهمية البحث: Importance of Research

يسعى هذا البحث الى بيان ما يتعلق بالقيمة والمكانة الخاصة للأحكام الانتقالية من خلال اجراءات اللازمة لتطبيق اليات، "المصالحة والعفو" على المواطن في البلد ذات التحول الانتقالي الديمقراطي كون هذه الاحكام الانتقالية وضعت من قبل المشرع لتنظيم مرحلة انتقالية او طارئة ومحددة بالزمن .

## اهداف البحث:

- 1- بيان مفهوم الاحكام الانتقالية في التشريعات العراقية والتشريعات التي تما تحول نظام الحكم فيها
- 2- بيان اهم الاتفاقيات الدولية بالنسبة للدولة التي تم تغيير نظام الحكم فيها بموجب الاحكام الانتقالية المشرعة مع الاستفادة من الدساتير السابقة في البلد التي نهض المجتمع لغرض تغييرها
- 3- التطرق الى بيان مواقف المشرع للدول المقارنة في البحث حول الاحكام الانتقالية ونخص بالذكر راي المشرع العراقي تجاه الحكم الانتقالي بعد سقوط النظام البائد لسنة ٢٠٠٣

## - مشكلة البحث: Research Problem

- حادثة تداول مفهوم الأحكام الانتقالية وتنوع تعريفاتها قد يؤدي الى نوع من اللبس عند تطبيقها باستخدام اليات او تدابير لا تمت لها بصلة ولا تحقق الهدف المنشود منها او تطبيقها بصورة مجزئه لا تعالج الاسباب الموجبة والجزرية للعنف والاحتقان السياسي والاجتماعي والاقتصادي أي تفشل في تحقيق ما شرعه الدستور لأجلها بالسعي للمصالحة المجتمعية او منح العفو ليسود الاستقرار والامن؟ من خلال بحثنا هذا سنحاول الإجابة عن الأسئلة التالية وكما يلي:
- 1- على ماذا يدل مفهوم الاحكام الانتقالية وما هي الخصائص التي ادت الى ذلك؟
  - 2- ما هي سبل المعالجة المتبعة لحماية الدساتير الانتقالية الجديدة والمكملة للدستور السابق وفق تشريع انتقالي للدول ذات التحول الديمقراطي؟
  - 3- ما هي الوسائل والليات القانونية لضمان الاحكام الانتقالية والاثار المترتب عليها ونخص بالذكر اليه المصالحة المجتمعية واليه العفو لتسيير الحكم الانتقالي؟

## - منهجية البحث: Research Methodology

سنعتمد في دراستنا على المنهج الموضوعي من خلال دراسة التجربة العراقية ودول الربيع العربي للأحكام الانتقالية وكذلك الدول ذات التحول الانتقالي الديمقراطي بالنسبة لنظام الحكم فيها وبصورة واقعية والمنهج العلمي الاستقرائي الذي يستند الى استقراء النصوص القانونية والدستورية ذات الشأن وتحديد الجوانب المتعلقة بموضوع الدراسة والمنهج التحليلي المعتمد على تحليل اهم

النصوص والمواد القانونية الواردة في الوثائق الدولية والساتير المتعلقة بموضوع الدراسة وطبيعة العلاقة ما بين الاحكام الانتقالية والياتها وبالأخص المصالحة والعفو والآثار المترتبة عليها.

#### - حدود الدراسة

قانون ادارة الدولة للمرحلة الانتقالية العراقية لسنة ٢٠٠٤ والدستور العراقي الدائم لسنة ٢٠٠٥ والقانون الدستوري التونسي رقم ٥٣ لسنة ٢٠١٣ والدستور المصري لسنة ٢٠١١ والقانون اليمني الانتقالي لسنة ٢٠١٢ وقرارات جمعية الامم المتحدة لسنة ٢٠٠٦ ودستور جنوب افريقيا الانتقالي ودستور جمهورية الجزائر لسنة ١٩٩٦ الانتقالي

#### الدراسات السابقة: Previous Studies:

د. عمر الشراوي ، الدستور الظرفي ، المركز الديمقراطي العربي - مجلة القانون الدستوري والعلوم الإدارية : المجلد ٢ العدد السابع تموز - يوليو ٢٠٢٠ ان دراسة الدكتور عمر الشراوي هو الدستور الظرفي قراءه في الاحكام الانتقالية للوثيقة الدستورية تتركز دراسته على الدستور بشكل اساس اي ان يخلق الدستور اللاحق قواعد ومؤسسات دستورية قد تختلف او تتكامل او تتناقض مع النظام الدستوري القائم اي يكون وجه مقارنه بين الدستور السابق والدستور اللاحق وكذلك يبين في دراسته الخصائص العامة والقيمة الدستورية مع الوظائف السياسية والاستراتيجية ويأخذ مثال التجربة الجزائرية الدستورية.

اما فيما يخص دراستي فتتناول اثر الاحكام الانتقالية على طبيعة الية المصالحة والعفو نأخذ في الدراسة التحول الديمقراطي في بلد الذي يتغير به الدستور ويعتبر دستورا سابقا بعد التغيير الى دستور انتقالي يكون مكملا ومتمم للدستور الدائم وكذلك تتركز دراستنا على اثر الاحكام على الية المناسبة لغرض مصلحة المجمع ومنح الية العفو بالنسبة للدول ذات الدساتير الانتقالية لم تأخذ تجربة الجزائر فقط في دراستنا وانما جميع بلدان دول الربيع العربي وركزنا في الدراسة على الدستور الانتقالي العراقي لعام ٢٠٠٤ ودستور ٢٠٠٥ الدائم و ان وجه الشبه بين دراستي ودراسة الدكتور عمر الشراوي انه يتناول الاحكام الانتقالية في الدستور بالنسبة للخصائص العامة وكذلك بالنسبة للتطبيقات الدستور الظرفي وايضا بالنسبة للمرحلة الانتقالية الجزائر .

#### خطة البحث

سنقسم بحثنا على مقدمة ومبحثين، المبحث الاول بعنوان (ماهية الاحكام الانتقالية وماهية خصائصها) ويقسم الى مطلبين المطلب الاول (تعريف الاحكام الانتقالية) اما المطلب الثاني (خصائص الاحكام الانتقالية) اما المبحث الثاني فعنوانه (الاحكام الانتقالية على تطبيق الية المصالحة والعفو) اذ سيكون على مطلبين المطلب الاول (اثر الاحكام الانتقالية على المصالحة) اما ما يتعلق بثاني المطالب (اثر الاحكام الانتقالية تجاه منح العفو) وسننهى بحثنا بخاتمة فيها اهم النتائج والتوصيات .

#### المبحث الأول: مفهوم الإحكام الانتقالية، وخصائصها:

ينظم مصطلح الاحكام الانتقالية استقرار الدول خلال فترات التحول السياسي ويعيد العملية السياسية في الدول الى طريق المصلحة العامة كما يساعد على التعامل مع اثار القمع السياسي والانتهاكات الجماعية بما يضمن عدم تكرارها مستقبلا، الاحكام الانتقالية هنا احكام استثنائية ظرفية وذات طبيعة خاصة تختلف عن الاحكام او القرارات في الأوضاع العادية (LailaRihani,2011) وتتميز هذه الاحكام بمجموعة خصائص عن الاحكام الدائمة او العادية وسنقسم المبحث الى مطلبين وكما يلي :

#### المطلب الاول: مفهوم الاحكام الانتقالية

مفهوم متأصل في جميع الثقافات والتقاليد الوطنية وفي حين تنطوي أقامتها عادة على آليات قضائية رسمية فإن الآليات التقليدية لتسوية المنازعات لها نفس القدر من الأهمية وقد عمل المجتمع الدولي على التحديد الجماعي للمطلوبات الموضوعية و

الإجرائية لإقامة الاحكام الانتقالية لما يربو على نصف قرن (United Nations, 2004) وهناك تعاريف قانونية وفقهية للأحكام الانتقالية سوف نتناولها في بحثنا اذ نجد منظمة الامم المتحدة وضحت مفهوم الاحكام الانتقالية: هي كل نطاق العمليات والآليات المرتبطة بالمحاولات التي يبذلها المجتمع لتقهم تركة من تجاوزات الماضي الواسعة النطاق بغية كفالة المساءلة وأقامت الانصاف وتحقيق المصالحة بين أبناء المجتمع اذ تجمع آليات قضائية واليات غير القضائية على حد سواء (Secretary - 2004, general), وأوردت الجمعية العامة للأمم المتحدة" تعريفاً للأحكام باعتبارها تحقيق الاستقرار للدول بالنسبة للجرائم والانتهاكات واسعة النطاق التي ارتكبت في فترة معينة وكذلك تحقيق الديمقراطية وسيادة القانون و سمو الدستور والسلطة التشريعية والتنفيذية والقضائية وتطبيقها على المجتمع بشكل يضمن التساوي بين اطياف المجتمع من خلال مجموعة متكاملة من العمليات والآليات التي تؤمن تحقق السلم المجتمعي (UN General Assembly, 2005), وقد تم تعريف الاحكام الانتقالية في بعض القوانين الوطنية العربية نشير اليها ,فقد عرفها الفصل الأول من الباب الأول من القانون الدستوري التونسي رقم ٥٣ لسنة ٢٠١٣ بشأن الاحكام الانتقالية بأنها مسار متكامل من الآليات والوسائل المعتمدة لمعالجة ماضي انتهاكات حقوق الإنسان و كشف حقيقتها ومساءلة ومحاسبة المسؤولين عنها وجبر ضرر الضحايا ورد الاعتبار لهم بما يحقق المصالح الوطنية ويحفظ الذاكرة الجماعية ويوثقها و يرسى ضمانات عدم تكرار الانتهاكات والانتقال من حالة الاستبداد إلى نظام ديمقراطي يساهم في تكريس منظومة حقوق الإنسان, (Ahmed, 2013) وتعد تونس من أكثر البلدان العربية تقدم بصفة عامة في إجراءات الحكم الانتقالي فقد اسند ملف حقوق الإنسان إلى وزارة متخصصة هي "وزارة حقوق الإنسان والانصاف والعدل الانتقالي" وتضمن برنامج عمل الحكومة المحددة بفترة زمنية بعد الانقلاب او النزاع ,لموضوع الأحكام الانتقالية كان أحد أولويات عملها كما انها شرعة قوانين خاصة "لتعويض الضحايا, وتأهيلهم هي صندوق شهداء, وجرى الثورة, وضحايا الاستبداد من الانظمة السابقة" (Tunisian Law, 2013), وتم تشكيل ثلاث لجان للتحقيق في أهم الوقائع والأحداث التي أفضت إلى الثورة أنشأت منها الأولى لجنة التحقيق في فساد نظام الرئيس المخلوع, ثانيا دراسة الاجراءات اللازمة في مؤسسات الدولة, ثالثا لملاحقة المجرمين المسؤولين عن الانتهاكات الجسيمة, التي وقعت على المتظاهرين أثناء الثورة .

وفي اليمن فيمكن رصد ملامح فكر المشرع القانوني حول الحكم الانتقالي وتوجهات التشريع القانوني الجديد والمصالح الوطنية اليمني لعام ٢٠١٢ الذي لا يزال وثيقة أساسية ضمن المسار الإعدادي حول موضوع الحكم الانتقالي وقد عرفت بأنها: مجموعة من التدابير ,والاجراءات التي تعد لتواجه الجرائم وانتهاكات الماضي الماسة بحقوق المواطن خلال المدة الزمنية المحددة بهذا القانون بغية جبر الضرر الضحايا ومنع تكرار الافعال الماسة بحقوق الإنسان في المستقبل (Adel Majed, 2013), ونجد أن القانون اليمني انفرد في الإشارة إلى الوقت المحددة بهذا القانون , ويهدف إلى اتخاذ التدابير اللازمة نحو تطبيق الأحكام الانتقالية بما يضمن إلقاء الضوء على تصرفات الأطراف السياسية في المدى المشمول بأحكام هذا القانون, وضمان التعويض المادي والمعنوي لمن عانى أثناء تلك المدة وجبر الضرر , من أجل انصافهم, والمصالحة معهم فضلا عن المساهمة في تنمية وإسراء ثقافة وسلوك الحوار وإرسال خيارات المعالجة وبناء الدولة المدنية و محو آثار انتهاكات حقوق الانسان و الحيلولة دون تكرارها مستقبلا . وفي القانون الليبي أذ عرفت المادة واحد وفق القانون الليبي رقم ٢٩ لسنة ٢٠١٣ بشأن الاحكام الانتقالية بأنها معالجة لما تعرض له الليبيون خلال النظام السابق من انتهاكات جسيمة وما هو منهجه الى حقوقهم وحررياتهم الأساسية من قبل الأجهزة التابعة للدولة عن طريق إجراءات تشريعية قضائية واجتماعية وإدارية وذلك من أجل إظهار الحقيقة ومحاسبة الجنات واصلاح المؤسسات والمرافق العامة وحفظ الذاكرة الوطنية ,وجبر الضرر والتعويض عن الأخطاء التي تكون الدولة مسؤولة بالتعويض عنها وذلك بهدف الوصول إلى المصالح الوطنية واصلاح ذات البين وترسيخ السلم الاجتماعي و التأسيس للدولة الحق والقانون.

أما في مصر بالرغم انه لم يصرح به من اتخاذ خطوات جديدة تحقيقاً لمفهوم الأحكام الانتقالية فقد حدثت بعض الإجراءات، والتدابير التي ان تصنف ضمن هذا المفهوم ومن أهم الخطوات التي أخذت به الحكومات المتعاقبة، التي أدارت شؤون البلاد بعد ثورة ٢٥ يناير كانون الثاني ٢٠١١ هو الاضطلاع بالعديد من التدابير اللازمة لتعويض ضحايا الثورة، وأسرههم ومن الإجراءات المهمة التي تبنت في مصر إنشاء المجلس القومي لرعاية أسر الشهداء ومصابي الثورة،(Majed,2013) ،لذلك فإن الدستور الجديد في مصر لسنة ٢٠١٣ أولى امر جبل ضرب ضحايا ثورة ٢٥ كانون الثاني ٢٠١١ وشهداء الحرب، والواجب الوطني، والمصابين فيها أهمية وتكفل "الرعاية اللازمة" لأسرههم والمصابين والمحاربين القدامى وكذلك اسر المفقودين لأبنائهم الأولوية في فرص العمل(Majed2013) ، ونرى أن مجمل الخطوات التي اتخذت في جمهورية مصر (EgyptianConstitution2013) العربية تتمثل إجراءات وتدابير تعبر عن بعض مفاهيم الأحكام الانتقالية فلا يمكن عدّها سوى خطوات لتسكين الضغط الشعبي لان منهج العدالة الانتقالية لا يستقيم في مجموعة إجراءات منفصلة عن بعضها بل هي كما عرفها المشرع التونسي مسار متكامل من الإجراءات وتمثل حلقة وسلسلة متصلة يكمل بعضها البعض الآخر ،كذلك الأمر بالنسبة لجمهورية العراق فلم يتم تشريع قانون يعني بالأحكام الانتقالية بعد التغيير السياسي الذي عقب الاحتلال الأمريكي للعراق في سنة ٢٠٠٣ وبعد سقوط النظام البائد وأن جميع ما تم العمل به من إجراءات تعبر عن بعض مفاهيم الأحكام الانتقالية مثل المؤسسة الوطنية العراقية للذاكرة وحملة تعويض ضحايا النظام السابق أنما في حقيقتها قراءات لأوامر سلطة الائتلاف والحاكم المدني في العراق سيئة الصيت بريمر و تتمثل إجراءاته اجنتاث البعث المقبور وغيرها كانت انتقامية لتحقيق أغراض سياسية فلم تكون بالنزاهة والحيادية التي يتطلبها تحقيق نجاح الأحكام الانتقالية (StateAdministrationLaw2004)،اذ نصت المادة الثانية من قانون إدارة الدولة العراقية للمرحلة الانتقالية هي عبارة المرحلة الانتقالية التي تعني المرحلة التي تبدأ من ٣٠ يونيو حزيران لسنة ٢٠٠٤ لحين تشكيل الحكومة الجديدة، بموجب الدستور الدائم، إلا في حالة تطبيق المادة (٦١) من القانون، وأن المرحلة انتقالية تتألف من فترتين تبدأ الفترة الأولى بتشكيل حكومة عراقية مؤقتة ذات سيادة كاملة تولى السلطة في ٣٠ حزيران وستألف هذه الحكومة وفق عملية تداول واسع النطاق بالتشاور شرائح المجتمع العراقي يقوم بها مجلس الحكم وسلطة الائتلاف المؤقتة ويمكن التشاور مع الأمم المتحدة بذلك ،ونلاحظ في دراستنا وجود اهتمام من بعض فقهاء القانون بدراسة تعريف الأحكام الانتقالية اذ تم تعريفها: هي الأحكام الانتقالية التي تشير إلى حقل من النشاط أو التحقيق الذي يركز على المجتمعات التي تمتلك أثراً كبيراً من انتهاكات لحقوق الإنسان و الإبادة الجماعية أو أشكال أخرى تشمل الجرائم ضد الإنسانية أو الحروب الأهلية وذلك من اجل بناء مجتمع أكثر ديمقراطية لمستقبل أمن يهدف إلى تحقيق احد صور الأحكام الانتقالية وهي العدالة بين أبناء المجتمع والانتعاج بالمرافق العامة بشكل متساوي يكفله الدستور (RadwanZiadeh,2022) ، كما تعني أيضا الانتقال من حالة نزاع داخلي مسلحة إلى حالة السلم والأمن أو الانتقال(AbdulHussein,2022) من حكم سياسي تسلطي إلى حكم ديمقراطي أو التحرر من الاحتلال الأجنبي باستعادة تأسيس حكم محلي وكل هذه المراحل تواكبها في العادة بعض الإجراءات الإصلاحية الضرورية وسعيي لجبر الأضرار لضحايا الانتهاكات الخطيرة ، كما عرفت هي مجموعة مترابطة من الإجراءات تهدف الانتقال بواقع المجتمع التي مرت بمدد تعرضت فيها العديد من الانتهاكات الجسيمة للمواطنين والى حقوق الإنسان إلى مجتمع ديمقراطي يحترم خدمة المواطن وحقوق الإنسان باتخاذ إجراءات رادعة سواء كانت قضائية أو أخرى غير قضائية تتمثل في كشف حقيقة الجرائم والاعتداءات وتعويض الضحايا، وجبر الضرر ، وإصلاح مؤسسات الدولة بشكل عام والمصالح الوطنية فضلا على حفظ ذاكرة الجرائم لمنع تكرارها، في المستقبل ) (AmerAl-Jubouri,2018) .

إما رأي الباحث فيقصد بالأحكام الانتقالية باعتبارها منظومة من الإجراءات والتدابير القضائية وغير القضائية الاجتماعية والاقتصادية والإنسانية والإدارية والإصلاحية و التي تتخذها الدولة في مرحلة ما سواء عنده تغيير نظام الحكم او عقب نزاع مسلح أو فترات عنف أو عندما يشتد الاحتقان السياسي والمجتمعي و تهدف جميعها لكشف حقائق انتهاكات الماضي ومعالجة آثارها وجبر من تضرر منها وتحديد مسؤولية كل من تورط فيها واتخاذ ما يلزم نحو عدم تكرارها ثم الانتقال إلى تحقق، المصلحة المجتمعية للدولة وما يشمل الأمن المجتمعي والاستقرار والديمقراطية والنمو والتقدم والتمتع في المرافق العامة لجميع أطراف المجتمع الواحد تحت طائلة الدستور .

### الفرع الثاني: خصائص الاحكام الانتقالية

تمتاز الأحكام الانتقالية بخصائص عديدة تميزه عن غيرها، وإحكام الانتقالية تتميز عن الاحكام الجنائية فيكون الثانية جزءا اما الأحكام الانتقالية التي لها مزايا مثل معرفة الحقيقة وإدانة مرتكبي الانتهاكات وأكد على أن تكون ثمة برامج لتنفيذ هذه الأحكام الانتقالية فضلا على وجود إصلاحات في المؤسسات المعنية بهذا الشأن تعمل على ضمان عدم ارتكاب تلك الجرائم مرة أخرى (MuhammadAl-Sayed,2021)، وتتسم العدالة الجنائية بقدر من الصرامة والانضباط للنصوص القانونية في مواجهة الجناة بغض النظر عن طبيعة جرائمهم ومراكزهم، ولكن الأحكام الانتقالية تقترب بالتحوّل والرغبة في ولوج مرحلة سياسية جديدة غالبا ما تتسم بالتعاطي مع تركة الماضي بقدر من المرونة رغبة في تعزيز مسارات التنمية وديمقراطية (AliMahdi,2021)، وتختلف الاحكام الانتقالية عن الأحكام التقليدية في كونها تعنى بالمدد الانتقالية مثل، الانتقال من حالة نزاع داخلي مسلح إلى حالة السلم أو الانتقال من حكم سياسي تسلطي إلى حكم ديمقراطي أو التحرر من الاحتلال اجنبي باستعادة وتأسيس حكم محلي وكل هذه المراحل تواجبها في العادة بعض الإجراءات الإصلاحية ضرورية وسعي لجبر الأضرار لضحايا الانتهاكات الخطيرة (AbdelMoati2021) ، وتكون الأحكام التقليدية المتعلقة بأحقاق الحق واعادته لا تتعلق بمدد الانتقال فقط بل تطبق في جميع الأوقات وفضلا على ذلك نرى أن الأحكام التقليدية لا تتأثر بالزمان والمكان كما تتأثر بها الأحكام الانتقالية التي يجب معها أن تأخذ التقاليد الاجتماعية ودرجة الوعي التي تتمتع به الشعوب بنظر الاعتبار عند الشروع في تطبيق الأحكام الانتقالية ( EricSotas,2008 ) ويمكن الإشارة إلى مجموعة من الخصائص التي ترتبط بالأحكام الانتقالية وكما يلي:

**أولاً: نسبية المفهوم:** أن الحكم الانتقالي تعبير نسبي كما سبق بيانه يتغير بتغير المكان، والوقت ولا يمكن تطبيقه ببلد يصعب تطبيقها في بلد آخر باختلاف الظروف السياسية والاقتصادية والاجتماعية، والثقافية والإدارية لتلك البلدان، ولذا لا يجب النظر إلى الأحكام الانتقالية على أنها نوع خاص منها من العدالة مميز وثابت وبالنسبة مفهوم الأحكام الانتقالية قد تتأثر بدرجة القمع والاستبداد الذي اتصف به النظام السابق وما ارتكبه مسؤولوه من انتهاكات، وهذا يؤثر في نوعية الإجراءات والآليات لتطبيق الأحكام الانتقالية عليها، (Majed,2013) وكل ما كان مستوى الإرهاب، والقمع شديد الوطأة وانتهاكات حقوق الإنسان جسيمة وذات مدداً طويلة كمدد نظام الفصل العنصري في جنوب إفريقيا أو نظام النازي في ألمانيا كانت الحاجة إلى إجراءات فعالة أكثر وكذلك لطبيعة تبديل او تغييرات بالسلطة دور في مستوى الإجراءات عندما يكون التغيير سلميا والانتهاكات التي ترتكب محدودة ستكون إجراءات الأحكام الانتقالية أيضا محدودة والعكس بالعكس، (AliMahdi,2021)، فكل بلد خصائصه ومقاومته فلا توجد وصفة جاهزة للأحكام الانتقالية ولضمان نجاح الأحكام في بلد ما يجب أن تكون نابعة من منهج واضح اختياري استراتيجي متعارف عليه ويتماشى مع خصائص الدولة والمدة التي تمر بها (Wahid and others,2015) .

**ثانياً: التكاملية الآليات:** لا تعمل الآليات ومناهج الأحكام الانتقالية بصورة منفصلة عن بعضها بل تعمل وفق رؤية تكاملية بينها وتكون مكملة لبعضها فمثلا قد يعد البعض قول الحقيقة بدون تعويضات خطوة بلا معنى، كما ان منح تعويضات مادية بدون

عمليات مكملة لقول الحقيقة والمكاشفة سيكون بنظام الضحايا محاول لشراء صمتهم ،فأن تكامل عملية التعويض مع المحاكمات يمكن أن توفر جبر للأضرار أكثر شمولاً مما توفره كلاً على انفراد( **AbdelMoati,2021**)، فمن دون أي جهود للكشف عن الحقيقة والتعويض على سبيل المثال قد ينظر إلى معاقبة قلة قليلة من الجناة على انه شكل من أشكال الانتقام السياسي و الكشف عن الحقيقة بمعزل عن الجهود الرامية إلى معاقبة مرتكبي الانتهاكات واصلاح المؤسسات يمكن عده مجرد أقوال بلا أفعال كما ان التعويضات غير المرتبطة بدعوة قضائية أو الكشف عن الحقيقة قد يعدها البعض بمثابة دية أي محاولة لشراء صمت الضحايا أو رضاهم( **InternationalCenter,2021**)، ونرى بحق هذه الإجراءات التي وضعت للأحكام الانتقالية لم توضع لكي تنفذ بمعزل عن بعضها بل لكي يكمل بعضها الآخر الوصول إلى أحكام انتقالية تلبى كافة احتياجات في بناء مجتمع ديمقراطي يحترم حقوق الإنسان ويعيد حقوق الضحايا ويمنع الارتداد إلى الماضي .

**ثالثاً: التركيز وتطلع الأهداف:** ترتكز الأحكام الانتقالية على تركة جرائم حقوق المواطنين القديمة ،اما الطرائق الرئيسية للأحكام الانتقالية فلها أهداف مهمة في ألتطلع إلى الأمام مثل بناء الثقة بين ضحايا والمواطنين والمؤسسات الحكومية في ما يخص المرافق العامة وكيفية الانتفاع بها لجميع أطراف المجتمع ولكن هذه الآليات تعنى أساسا بالمحاسبة على جرائم حقوق المواطنين أو المجتمع، التي ارتكبت بالماضي وترتكز الأحكام الانتقالية على الطريقة التي تعالج فيها المجتمعات التي هي في حالة انتقال من حكم استبدادي إلى حكم ديمقراطي، قصة انتهاك تلك الحقوق وهي المعنية أساسا بانتهاك ، حقوق المجتمع المعروف كالتعذيب والإعدام من دون محاكمة و"الاختفاء القسري" والرق والاحتجاز التعسفي وكذلك الانتهاكات دولية معينة منها القتل الجماعية، وجرائم ضد المجتمع ( **EricSotas,2008** ) وهنا يتبين لنا تميز الأحكام الانتقالية على أنها تركز والتعامل مع انتهاكات حقوق الإنسان الجسيمة والجرائم الخطيرة وليس مع الجرائم العادية مثل المشاجرة أو السب والقذف وغيرها من الجرائم التي تتسم ببساطتها قياسا بالجرائم الجسيمة التي لحقت بالإنسان و تتميز الأحكام الانتقالية في اعتمادها منهاج خاص بالضحايا ، للتعامل مع ماضي عنيف نتاجه ويمكن معرفة قياس صحة آليات الأحكام الانتقالية، بمدى "اعتراض الضحايا"، عليها او موافقتهم لها وإلى أية درجة يمكن المشاركة فيها والاستفادة منها ( **Eric Sotas,2008** ).

**رابعاً: استثنائية ووقتيية الأحكام الانتقالية:** ذكرت بعض التشريعات والداستاتير المدة الزمنية لممارسه الأحكام الانتقالية وضرورة تحديدها بسقف زمني و نصت عليها في متن قوانينها للأحكام الانتقالية( **Yemenitransitionallaw,2012**) وخاصة ما يتعلق بلجان تقصي الحقائق والمصالح التي أنشئت أثناء المراحل الانتقالية التي يتسم عملها بالتواقيت أي أنها تعمل خلال مدة زمنية مؤقتة ينص عليها عادة اثناء سن القانون أو القرار الصادر إنشائها ، ومن عوامل نجاح العدالة الانتقالية أن تنشأ هيئات مستقلة محايدة تقوم عليها تحدد إجراءات إنشائها هو تشكيلها من التشريع الذي يحدد في الوقت ذاته المعايير الواجب توفرها في أعضائها فضلا على تحديد أهدافها و تخصصاتها والمهام المنوطة بها ونظام عملها والمدة الزمنية اللازمة لأنها أعمالها وينتهي عمل هيئات الأحكام الانتقالية عادة بإصدار تقارير ختامي ( **Majed,2013** ) .

**خامساً: شمولية التعامل:** من خصائص الأحكام هو التركيز على العمومية في التعامل مع ارث الجرائم فأهداف وأدوات الأحكام الانتقالية تتجاوز المحاسبة المعروفة على انتهاكات حقوق الإنسان المتمثلة في المحاكمات ومن أهداف الأحكام الانتقالية وضع حد للجرائم حقوق الإنسان الجاري ممارستها والتحقيق في الجرائم وتحديد المسؤولين ومعاقبتهم ومنح التعويضات للضحايا جبر الضرر ومنع ارتكاب جرائم حقوق الإنسان في المستقبل وإعادة بناء علاقات بين الدولة والمواطن اي بين جميع أطراف المجتمع وتعزيز السلام والديمقراطية وتحسينها و تشجيع المصالح الفردية والوطنية ( **National Transitional,2021** ) إذ أن آليات وتطبيقات الأحكام الانتقالية تتسم بالتعدد والتمايز ولذا يجب تطبيقها من إستراتيجية وإطار مؤسسي يضمن تجانسها وتحقيق أهدافها على النحو

الأمثل وهذا الإطار المؤسسي يستلزم إصدار تشريع متكامل يحدد آليات الأحكام الانتقالية وكيفية تحقيق أهدافها وتخصصاتها (Majed, 2013)

**سادسا/توازن الحاجات:** أن طلب الأحكام الانتقالية يجب أن يكون متوازنا مع الحاجة إلى السلام والديمقراطية والتنمية المتوازنة وحكم القانون وتعطي الأولوية للاندماج فهي لا تحافظ على السلام على حساب حقوق الضحايا في الأحكام الانتقالية ولكن تؤكد عوضا من هذا على أساء توازن بين الاهداف على اختلافها اعتمادا على القانون الدولي والامتيازات والخصائص المحلية وصياغات سياسية عقلانية عادلة (Eric Sotas, 2008) .

ومما تقدم فأن رأي الباحث كما يلي (ان هناك حاجة ملحة لوجود الاحكام الانتقالية الدستورية كيفما كان حضورها داخل الهندسيات الدستورية فبدونها لا يمكن ان يتحقق الامن القانوني خصوصا خلال الفترة التي تلي انتهاء نفاذ دستور سابق ودخول دستور لاحق حيز التنفيذ فكثير من المؤسسات والمراكز الدستورية تكون في امس الحاجة الى مقتضيات مؤقتة تخلق الثقة في النظام الدستوري وتضمن التعايش في الزمان بين مقتضيات مختلفة الى حين استقرار القواعد الدستورية الجديدة وهذا ما حدا بالمؤسسين الدستوريين الى اعتماد مبادئ راسخة جسدها اجزاء خاصة عرفت بالأحكام الانتقالية)

#### المبحث الثاني: إثر الاحكام الانتقالية على تطبيق المصالحة والعفو

ان الاحكام الانتقالية ذات صلة وثيقة بالمصالحة وإحدى مكونات منظومة الحكم الانتقالي تشكل بحد ذاتها من أهم أهدافها, ويمكن القول بان المصالحة الوطنية نتيجة حتمية للدول التي عانت من خلافات جذرية او صراعات داخلية وهي قد تتم بين أطراف محددة من المجتمع او بين المجتمع ونظام الحكم وهي تعد من اهم مفردات اي تسوية سياسية تنشأ على اساسها علاقه قائمه على التسامح والعدل بين الاطراف الاجتماعية, والاقتصادية, والسياسية, بهدف طي صفحة السابق وتحقيق التعايش الذي يسوده الأمن بين أطراف المكونات كافة وان عدم تحقيقها قد يفشل هذه التسوية وبربتها وبالنظر الى ما قد يثيره مفهوم المصالحة الوطنية من لبس في تحديد ماهيته ونطاق تطبيقه او خلط مع مفاهيم اخرى فسوف نلقي بعض من الضوء فيما يلي على طبيعة مفهوم الاحكام الانتقالية وتعريفها للشروط وقواعد تطبيقه هي:

**أ/ طبيعة مفهوم المصالحة الوطنية:** يرجع تعبير المصالحة الوطنية الى الزعيم الفرنسي التاريخي شارل ديغول وارتبط بشكل اساسي بضرورة تحمل مسؤولية محو ارث تجاوزات الماضي وتحقيق المصالحة مع المجتمعات محل تلك الانتهاكات، بعد ذلك استخدم مانديلا هذا المفهوم في جنوب افريقيا عندما كان قابعا في سجنه قبل خروجه والبدء في مسار الاحكام التصالحية. لقناعته بان المصالحة هي السبيل الوحيد لوقف إراقة المزيد من الدماء, بعيدا عن الانتقام (MarwaNazir, 2013), بالرغم من عدم توافق بين المتخصصين في مجال المصالحة الوطنية حول كيفية الدفع بجهود المصالحة أو تحقيقها في الدول التي تمر بمراحل انتقالية إذ هنالك شبه إجماع على إن المصالحة الوطنية هي عملية طويلة الأمد تقوم على محوري الاساسيين: اولهما انها تتطلب تغيير العلاقات بين الخصوم السابقين بهدف الوصول الى قدر من التعايش المشترك بينهم وثانيهما: انها تتضمن اقامه نوع جديد من العلاقة بين المواطنين والحكومة تقوم من خلال سياده القانون, واحترام حقوق المواطن (Adel Majed, 2018).

ومن الناحية الأخرى فأن مفهوم المصالحة هو مصطلح واسع فضفاض له العديد من المعاني والإبعاد الفلسفية، والنفسية، والمجتمعية والسياسية، والقانونية، والدينية، ومن يتعامل معه يجب ان يكون على دراية كافية بمعانيه وإبعاده المختلفة والمسار الصحيح لتطبيقه وهنالك العديد من المفاهيم التي ترتبط بمفهوم المصالحة مثل " الاعتذار، والتسامح والعفو والتعايش السلمي " و"بناء السلام" (African Research and Studies Institute, 2009).

ب/ تعريف المصالحة الوطنية: يرى الرأي الراجح في فقه الأحكام الانتقالية بان أدبيات الأحكام تستخدم بمعنى الجهود الرامية إلى إرساء السلام والثقة الوطنية بين الخصوم ولكن في سياق من النظم الانتقالية والمحاسبية والديمقراطية (Ghanem Jawad, 2003) ويعرف احد المتخصصين المصالح في مجتمعات ما بعد الصراعات بأنها: العملية التي يمكن بمقتضاها لإطراف الذين واجهوا علاقات قمعية او صراع دموي وإنشاء علاقة مرضية فيما بينهم, ويمكن ايضا تعريفها بشكل واضح وضعتة الوكالة الدولية السويدية: هي عملية مجتمعية تتضمن اعتراف مشترك بمعاناة الماضي وتغيير السلوك الهدام الى علاقه بناءة نحو السلام مستدام, ولا يمكن الوصول بالمجتمع الى السلام الاجتماعي الا عن طريق تقصي جذور الخلاف وانقسام الجذرية بمختلف ابعادها السياسية والاقتصادية والاجتماعية بما يسمح بتجاوز اسباب الخلاف والكرهية بصوره تسهم في الانتقال المتدرج الى الديمقراطية على اسس متينة وهناك العديد من الدول التي ركنت في المراحل الانتقالية على اليه المصالحة لأعاده تحقيق السلام الاجتماعي في المجتمع, ونجد ما حصل في جنوب افريقيا توفر افضل الممارسات في هذا الشأن فأهم ما يميز مرحلة الاحكام الانتقالية في جنوب افريقيا إذ اعتمدت على اليه خاصة لبلوغ المصالحة الوطنية تقوم اساسا على اقرار المسؤول بما ارتكبه من انتهاكات وتجاوزات امام هيئة معروفة الحقيقة كشوط للحصول على العفو بلوغا للمصالحة الوطنية وكان الغرض منها تحقيق العدالة التصالحية وليس الاحكام العقابية والانتقامية, وقد عرف المشرع في القانون اليمني السابق المصالح الوطني بانها "عملية للتوافق الوطني تتشا على اساسها علاقة بين الاطراف السياسية والمجتمعية قائمة على التسامح والعدل وازالة اثار صراعات الماضي من خلال مجموعة من الاجراءات المنصوص عليها في هذا القانون والقوانين الاخرى الهادفة الى تحقيق الامن والسلام الاجتماعي والمصالحة بين افراد المجتمع, يمكننا ان نلخص من خلال هذا العرض الموجز عدة مسارات اساسية لتحقيق المصالحة الوطنية :

**المسار الاول/** تضطلع به عادة الاحزاب والتيارات السياسية المختلفة من خلال المشاورة والحوار لتحقيق التوافق بينها وفق الدستور بما يمهّد الطريق لتطبيق اليات تسمح ببلوغ المصالحة الوطنية .

**المسار الثانية/** يقوم على الحوار المجتمعي بمشاركة كافة قطاعات المجتمع المعنية وهو يساهم بقدر اكبر في ازالة حالة الانقسام بين اطراف المجتمع, وهذا ما نجده في المجتمع العراقي المتكون من عدة اطراف هناك مجتمع الشيعي والمجتمع السني والمجتمع الكردي بالإضافة الى المجتمعات الاخرى الاقليات يسميها الدستور العراقي والتي كفل حق التمثيل في البرلمان وكذلك التمثيل في السلطات الثلاث ( التشريعية والتنفيذية والقضائية) وهذا ما أكدته قانون ادارة الدولة للمرحلة الانتقالية العراقية لسنة ٢٠٠٤ في المادة الرابعة (Transitional Period Law, 2004) .

**المسار الثالث /** يتم تحت مظلة الاحكام الانتقالية ويتبع مقاربة قانونية حقوقية تركز على انصاف الضحايا وتطبيق من خلالها عدة تدابير سواء القضائية, وغير القضائية من خلال هيئات او مفوضيات مستقلة ومحايدة يكون غايتها تهدئة النفوس وتحقيق المصالحة الوطنية, (AdelMajed, 2018) , ان دول ما بعد الصراعات والتحول في نظام الحكم سوف يتبين ان افضل وسيلة لبلوغ المصالح الوطنية تشتمل على تطبيق المسارات المتقدمة ممتزجة او على التوازي ( مصالحة سياسية مع مصالحه مجتمعية تليها مصالحه قانونية حقوقية) وعلى النحو الذي سوف يلي بيانه فان اجراءات تحقيق المصالحة يجب ان تتم وفقاً لمنهج علمي وطريقة مدروسة تتولاها هيئات او مفوضيات متخصصة ومستقلة تعمل من خلال أطر قانونية محدده لتكريس ثقافة الحوار وتحقيق التوافق بين اطراف الشعب المختلفة وصولا الى المصالح الحقيقية, ومن الهام التمعن في السياق السياسي والمجتمعي السائد عند تحديد اليات والاجراءات اللازمة لبلوغ هدف المصالحة الوطنية فسوء اختيار توقيت واليات التوفيق او المصالحة وعدم التحديد الدقيق لأطرافها قد يؤدي الى فشل الجهود المبذولة بشأنها.

ج/إجراءات وقواعد المصالحة الوطنية : على النحو الذي اشرنا اليه سلفا وفق لتجارب الدول التي عانت من انتقال في نظام الحكم من نظام استبدادي الى نظام ديمقراطي فان المصالحة الوطنية الحقيقية تمر عادة بخطوات اساسية ذات طبيعة سياسية ومجتمعية وقانونية وحقوقية، وتبدأ العملية عاده بالحوار بين الاطراف السياسية المختلفة لتحديد الاطار التوافقي العام ولذلك فمن المستحسن لرفع اللبس ان يطلق عليها التوافق السياسي، لأنها تمهد للمصالحة الوطنية اذ تطبق بشأنها اليات الاحكام الانتقالية المختلفة، ومن الهام قبل بدء الحوار الوطني تحديد اطرافه واستشراء مدى استعدادهم للوقف الفوري لأعمال العنف والانخراط في عملية التوافق السياسية ولان المصالحة تعمل على اعاده بناء العلاقات بين اطراف النزاع فلا يمكن ان يتم ذلك الا في جو يسمح بالحوار لذلك يجب اختيار الوقت المناسب لهذه العملية فسوء اختيار التوقيت الذي يتم فيه الاعلان عن بدء تلك الاجراءات يمكن ان يترتب عليه اجهاض العملية برمتها فلا يمكن الدعوة للمصالحة على سبيل المثال والعنف مستمر في البلاد والدمار تسيل على طرقاتها، ومن المهم دائما تهيئه الراي العام وايجاد الزخم الشعبي اللازم لإجراءات المتقدمة وألا فقدت مصداقيتها، ومن المناسب ايضا ان تبدأ الاجراءات بحوارات مجتمعية لاستشراء مدى تقبل الراي العام لفكره المصالحة او التوافق السياسي، على ان تتوازي معها او تعقبها حوارات بين التيارات السياسية المختلفة لتحديد المسار السليم والملاحم الأساسية لها (SalahAl-Hadithi,2008). ويجب ان تتمخض الاجراءات الخاصة بالمصالحة الوطنية عن اجراء تقييم شامل لأسباب الصراع ووضع تصور واضح للقضايا محل الخلاف مع وضع استراتيجية وطنية محددة وشاملة لمعالجة تلك القضايا التي يكفلها الدستور سواء كان الدستور الجديد او الدستور السابق بعد تدخله عليه تعديلات تحدد فيها الاهداف الاستراتيجية اللازمة لتحقيقها لبلوغ المصالحة الشاملة على كافة المستويات، كما يجب وضع المبادرات والبرامج اللازمة لتكريس ثقافته الحوار وتحقيق الوثام والوفاق بين اطراف الشعب المختلفة ومن المهم ان تتضمن الاجراءات المتقدمة وضع خطه زمنية لمرحلة واجراءات المصالحة الوطنية على ان تتم من خلال تنسيق تام بين مؤسسات الدولة وكافة الاطراف المعنية لضمان تحقيق اهدافها والاستفادة من الجهود والمبادرات السابقة، وقد تتمخض الجهود المتقدمة عن الوصول الى اتفاق سياسي يحدد خطوات تحقيق المصالحة او اصدار قوانين لتفعيل عملية المصالحة الوطنية على النحو الذي تم فيه جمهورية الجزائر العربية وانشاء هيئاتهم ومفوضيات مستقلة ومحيدة تتولى الاضطلاع بعملية المصالحة الوطنية على النحو الذي تم في المملكة المغربية وجنوب افريقيا وهو المسار الذين نأمل تحقيقه في تونس ومصر وليبيا ومن اهم مزايا تلك الهيئات انها تعمل على معالجة كافة انواع المظالم وانتهاكات حقوق الانسان التي نالت من اطراف ومكونات المجتمع بما يمهد لمصالحة وطنية حقيقية، كما يجب عند بدء جهود الوفاق والمصالحة الاتفاق على الثوابت الوطنية بين الاطراف المعنية في المجتمع لان اخطر ما يواجه المجتمعات التي مرت بأحداث الثورات والصراعات هو الانقسام الحاد بين مكوناتها، على نحو يصعب معه الاتفاق او الثوابت على الثوابت الوطنية والتوافق على الامور الأساسية التي تمهد للمصالحة الوطنية. من اللازم كذلك وجود إيمان راسخ لدى جميع الأطراف بوجوب إعلاء مصلحة الوطن والنأي عن الأهواء الشخصية لبلوغ المصالحة الوطنية ومن ثم يجب على جميع الأطراف التمسك دائما بتغليب مصالح المجتمع، على المصالح الفردية، والابتعاد عن المكابرة التي تسوغ النأر والانتقام والتشفي والإعراض عن التخوين واستحضار النية الصالحة بهدف إصلاح ذات البين وبلوغ المسار الصحيح للديمقراطية (Center

( For Human Rights and Democracy Studies,2011

فضلا عن ذلك يتعين عدم السماح باستغلال عملية المصالحة لتحقيق مكاسب سياسية وحزبية. وهذا ما نجده في عراقنا الجديد بعد سقوط النظام البائد لعام ٢٠٠٣ اذ نجد كثير من القنوات الفضائية التي تستضيف السياسيين لغرض إبداء مصالحهم الحزبية بدلا من إبداء المصلحة للوطن برمته ويقوم بالخطاب المثنح واستذواق عقول الضعفاء النفوس لنشر العنف والاضطهاد والأناية في قياده البلد وعدم نشر روح السلام والتسامح(StateAdministrationLaw,2004) ، إن دول ما بعد الصراع والتحول

في نظام الحكم سوف يتبين إن أفضل وسيلة لبلوغ المصالح الوطنية تشتمل على تطبيق المسارات المتقدمة ممتزجة أو على التوازي يعني مصالحة سياسية مع مصالحة مجتمعية مع مصالحة قانونية اقتصادية، فإن إجراءات تحقيق المصالحة يجب إن تتم وفقا لمنهج علمي وطريقه مدروسة تتولاها هيئات أو مفوضيات متخصصة ومستقلة تعمل من خلال اطر قانونية محددة لتكريس ثقافة الحوار وتحقيق الوئام والوفاق بين أطراف الشعب المختلفة وصولا إلى المصالح الحقيقية (MoatazAl-Othman,2007)، ومن المهم التمعن في السياق السياسي والمجتمع السائد عند تحديد آليات والإجراءات اللازمة وهدف المصالحة الوطنية فسوء اختيار توقيت واليات التوفيق او المصالحة وعدم التحديد الدقيق لأطرافها قد يؤدي الى فشل الجهود المبذولة بشأنها، وقد تتمخض الجهود المتقدمة عن الوصول الى اتفاق سياسي يحدد خطوات تحقيق المصالحة او إصدار قوانين لتفعيل عمليه المصالح الوطنية على النحو الذي تم في الجزائر وإنشاء هيئاتهم المستقلة والمحايدة تتولى الاطلاع بعملية المصالح الوطنية على النحو الذي تم في المملكة المغربية وجنوب افريقيا وهو المسار الذين أمل تحقيقه في تونس ومصر وليبيا ومن أهم مزايا تلك الهيئات أنها تعمل على معالجة كافة انواع المظالم وانتهاكات حقوق الإنسان التي نالت من أطراف ومكونات المجتمع بما يمهد لمصالحة وطنية حقيقية كما يجب عند بدء جهود الوفاق والمصالحة الاتفاق على الثوابت الوطنية بين الأطراف المعنية في المجتمع لان اخطر ما يواجه المجتمعات التي مرت بأحداث الثورات والصراعات والانقسام الحاد بين مكوناته على نحو يصعب معه الاتفاق أو الثوابت على الثوابت الوطنية والتوافق على الأمور الأساسية التي تمهد للمصالحة الوطنية من اللازم هو وجود إيمان راسخ لدى جميع الأطراف بوجوب إعلاء مصلحه الوطن والنهي عن الأهواء الشخصية لبلوغ المصالح الوطنية، ومن ثم يجب على جميع الأطراف التمسك دائما بتغليب المصلحة الوطنية على المصلحة الشخصية والابتعاد عن المكبرات والمغالبة التي تسوغ الثأر والانتقام والتشفي والإعراض عن التخوين واستحضار النية الصالحة بهدف إصلاح ذات البين وبلوغ المسار الصحيح للديمقراطية فضلا عن ذلك يتعين عدم السماح باستغلال عمليه المصالحة لتحقيق مكاسب سياسية وحزبية، وان المصالحة الوطنية تتم في ظروف تكتسي بالعباءة السياسية بما قد يؤثر سلبا على أسس إحكام الانتقالية وعلى عدم إنصاف أبناء المجتمع ويسمح في بعض الأحيان بالتغاضي على الانتهاكات الجسيمة (FattouhAl-Shazli,2003)، التي لحقت بالمواطن او بحقوق الانسان او العفو عنها بدون شروط وهو الامر الذي استهجنته منظمه الامم المتحدة في العديد من الوثائق الصادرة عنها في مجال الاحكام الانتقالية، ان من شان ذلك تكريس سياسة الافلات من العقاب وعدم جبر الضرر لذلك فمن اللازم دائما وجود التوافق والعدل اللازم بين متطلبات المصالحة ومقتضيات الانصاف، والجوانب المؤسسية أي بالمرفق العام فان تطبيق اجراءات المصالحة يستلزم وجود جهة محايدة ومستقلة تعنى بتقييم نتائج المصالحة في مراحلها المختلفة وان انشاء هيئة متخصصة يناط بها تحقيق المصالحة الوطنية يسهم في حد ذاته في نشر الثقة وروح الامان في عمليه المصالحة الوطنية مثال ذلك ما حصل في جمهورية العراق ووفق دستور ٢٠٠٥ تم تشكيل هيئات مستقلة مثل هيئه مؤسسة الشهداء وهيئة نزع الملكية وهيئة السجناء السياسيين كل يقوم بعمله حسب النظام القائم عن طريق السلطة التشريعية والتي رسمت قانونها بعد النشر بالجريدة الرسمية ويتم ذلك عادة عن طريق التقارير والتوصيات الدورية التي تصدرها تلك الهيئة، والمصالحة الوطنية لا يمكن ان تتم بإجراءات عشوائية او مبادرات فردية بل يجب الاطلاع بالدراسات المؤسسية الشاملة والاستعانة بالخبراء والمتخصصين، وان مراعاة الشروط والقواعد المتقدمة تعمل على تهيئة نفوس المجتمع والضحايا لقبول اعتذار الجناة ومنح العفو على النحو الذي اشرنا اليه فيما سبق يجب ان يتم وفقا للدستور بضوابط وشروط ولا يترك للأهواء الشخصية والتوجهات السياسية بحيث يمهد لمصالحة حقيقية ويمكن ان يسمح القانون للضحايا بقبول التعويض او الاعتذار المقدم من الجناة او كلاهما والتصالح عن الواقعة ثم اصدار قرار العفو عقبه ذلك شريطة ان يكشف الجاني عن الوقائع الهامة المرتبطة بالأفعال المنسوبة اليه (GhanemJawad,2003).

## الفرع الثاني: إثر الاحكام الانتقالية على تطبيق العفو

إن آلية العفو في الأحكام الانتقالية يمكن تعريفها: أذ تستخدم مفردة العفو للتدابير القانونية التي تؤدي إلى حظر الملاحقة الجنائية وفي بعض الحالات الإجراءات المدنية لاحقا ضد أشخاص أو فئات معينة فيما يتعلق بسلوك إجرامي محدد ارتكب قبل اعتماد حكم العفو أو أبطال أي مسؤولية قانونية سبق إثباتها بأثر رجعي (MuhammadAskar, 2019), ولا تمنع تدابير العفو المسؤولية القانونية عن سلوك لم يقع بعد اذ يشكل ذلك دعوة لانتهاك القانون, و نجد هنالك فرق بين العفو والصفح يختلف مفهوم العفو المعروف اعلاه عن مفهوم الصّحّح الذي يشير في هذه الأداة إلى إجراء رسمي يعفي مجرما مدانا أو مجرمين مدانين من تنفيذ العقوبة الصادرة بحقه أو بحقهم بشكل كامل أو جزئي دون أي يمحو إدانة التي تستند إليها تلك العقوبة (FattouhAl-Shazli, 2003) وعلى صعيد الممارسة استخدمت البلدان طائفة واسعة من التدابير تشمل تدابير الصّحّح والرأفة لتفسير قوانين تدرج في إطار تعريف الية العفو على النحو المستخدم في هذه الأداة (AfricanCommissiononRights, 2002) ورغم أن تدابير الصّحّح حسب هذا التعريف قد تنتهك القانون الدولي في بعض الحالات فإنها خارجة عن نطاق هذه الأداة, وهنالك فرق بين آلية العفو والحصانة الرسمية تختلف الية العفو كذلك عن شتى اشكال الحصانة الرسمية بموجب القانون الدولي كحصانة رئيس الدولة والحصانات الدبلوماسية لأعضاء مجلس النواب أو رئيس وزراء فهذه الحصانات في الحدود والفترة المعينة لا نطبقها وبمقتضى الدستور تحمي الموظفين من الخضوع للولاية القضائية لدولة أجنبية ولكنها ينبغي ألا تحصنهم من المسألة عن جرائم الفظيعة لحقوق المواطنين فكما أكدت محكمة العدل الدولية في سياق الحصانة الدبلوماسية للوزراء الخارجية . إن الحصانة من الولاية القضائية التي يتمتع بها وزراء الخارجية لا تعني أنهم يتمتعون بالإفلات من العقاب في سياق أي جريمة قد يرتكبونها بغض النظر عن خطورتها فالحصانة من الولاية القضائية الجنائية والمسؤولية الجنائية الفردية مفهومها منفصلا تماما فقد تمنع الحصانة من الولاية القضائية الخضوع للقضاء لفترة زمنية معينة أو في سياق جرائم معينة لكن لا يمكنها أن تعفي شخص الذي تنطبق عليه من المسؤولية الجنائية ككل (InternationalCourtoJustice, 2002), إما الحصانات الرسمية شأنها شأن تدابير الصّحّح خارجة عن نطاق هذه الأداة ومن العناصر الأخرى لحالات الإفلات من العقاب لا تدرج في نطاق هذه الآلية أي العفو, ومن الأشكال الأخرى الإفلات من عقاب التي لا ينطبق عليها تعريف العفو المستخدم هنا أنها قد تقضي إلى نتائج مشابهة (UnitedNationsCommissio, 1984) ومن هذه الاشكال امتناع الدولة عن سن قوانين تحضر الجرائم التي تتبغى معاقبتها بموجب القانون الدولي و امتناع الدولة عن اتخاذ إجراءات جنائية بحق المسؤولين عن انتهاكات حقوق الإنسان حتى عندما لا تتطوي قوانين الداخلية على ما يحول دون معاقبتهم و ورفض الدول من اتاحة السبل التي, يحتاجها المدعون العامون لتأكيد عملية المقاضاة, ونبحث بهذا المطلب مواصفات العفو, ولجنة كشف الحقائق عن الية العفو, والبحث في انتصاف الحق وجبر الضرر وكما يلي :

١- مواصفات الية العفو: إن الإغفاء من المقاضاة الجنائية, وربما الإجراءات المدنية عن طريق الية العفو ينحصر عادة في سلوك يحدث أثناء فترة زمنية محددة أو يرتبط بحدث أو ظرف معين كتورط في صراع مسلح بعينة أي خلال تحول نظام الحكم للدستور بالنسبة للدولة ذات التحول الانتقالي, اثر تلك الظروف فعلى سبيل المثال تضمن اتفاق واغادوغو السياسي المبرم في آذار مارس (٢٠٠٧) بين ممثلي رئيس ساحل العاج والقوى الجديدة حكما يجسد قرار الطرفين فيما يتعلق باعتماد" قانون جديد للعفو يشمل الجرائم والجنح المتعلقة بانتهاك أمن الدولة ومؤسساتها والمرتبطة بالاضطرابات التي هزت ساحل العاج والتي حدثت في الفترة الممتدة ١٧ سبتمبر ٢٠٠٠ وتاريخ دخول هذا الاتفاق حيث النفاذ " أي المرحلة الانتقالية لدولة ساحل العاج وإن آلية العفو عموما تحدد تدابير أو فئات من المستفيدين أعضاء قوات المتمردين أو موظفي الدولة أو المنفيين السياسيين وفي كثير من أحيان تحدد تدابير العفو أنواعا معينة من الجرائم أو الملابس التي تمنع في سياقها الملاحقة الجنائية أو الإجراءات المدنية وهو ما يحرص على

تضمنين هذا التدابير بشكل متزايد فعلى سبيل مثال ألغيت جرائم القتل والسطو والاعتصاب وهتك الأعراض واعتصاب أشخاص دون السنة القانوني والسرقة وحياسة الأسلحة وأي جريمة أخرى تتطوي على الغش أو الخداع من نطاق أمر بالرأفة الذي صدر في زمبابوي بعد أن خلص إلى انتهاكه الميثاق الأفريقي لحقوق الإنسان والشعوب (ZimbabweHumanRights,2018), وقد خلصت الدراسة لقوانين العفو التي تعتمد منذ الحرب العالمية الثانية إلى تزايد عدد الية العفو التي تستثني بعض أو كل الجرائم المنصوص عليها بموجب القانون الدولي وتتخذ حلول وأشكالا قانونية متعددة على صعيد الممارسة ويتمثل الأسلوبان الأكثر انتشارا الاعتماد هذه التدابير منذ الحرب العالمية الثانية هو المراسيم أو إعلانات التنفيذية وسن القوانين عن طريق البرلمان كما أصدرت أحكام بالعفو في أعقاب التوصل إلى اتفاق سلام أو غيره من الاتفاقات الناتجة عن مفاوضات كالاتفاق بين الحكومة القائمة ومجموعة المعارضة أو قوات المتمردين بيد أن هذه الأحكام كثيرا ما نفذت عن طريق تشريعات وطنية أو إجراءات تنفيذية (UnitedNationsCommission,2009) فعلى سبيل مثال تضمن اتفاق سلام لومي المبرم في سبعة تموز ١٩٩٩ بين حكومة سيراليون والجهة المتحدة الثورية لسيراليون حكما يقضي بأن تمنح الحكومة لجميع المقاتلين المتعاونين صفحا ورأفة مطلقين وخالصين فيما يتعلق بكل جهد للوصول لأهدافهم , وان تضمن عدم ورفع أي دعوة رسمية قضائية ضد أي عضو من تلك القوات وقد سن البرلمان قانونا يقر به هذا الاتفاق بعد أسبوع من توقيعه وتكون أحكام العفو مشروطة في بعض الأحيان في حكم العفو الذي يهدف إلى حض قوات المتمردين على وقف التمرد على سبيل المثال فينص على إسقاط الميزة الملوحة إذا عاد المستفيد إلى إشهار السلاح (UnitedNationsCommission,2009), ويكون العفو شاملا رغم استخدام عبارة العفو شامل فإنه نادرا ما تعرف ويبدو أن لا تستخدم بشكل متسق وتعريف معقول من الطريقة التي تستخدم بها هذه العبارة فتدابير العفو الشامل تعفي فئات واسعة من مرتكب انتهاكات خطيرة لحقوق الإنسان على أساس فردي من المقاضاة أو المسؤولية المدنية دون أن يتعين على المستفيدين منها الوفاء بشروط معينة بما في ذلك الشروط المتعلقة بضمان الكشف الكامل عما يعرفونه من معلومات عن الجرائم التي يغطيها قانون العفو , وقد يكون العفو بحكم الواقع إضافة إلى تدابير العفو بحكم القانون فإن بعض القوانين أو المراسيم أو الأنظمة التي تصدرها الدول تشكل تدابير عفو بحكم الواقع ففي حين أنها لا تسقط صراحة المقاضاة الجنائية أو السبل انتصاف المدنية فإن أثرها قد يكون ممثلا لأثر قانون العفو الصريح (Amnesty Committee, 1996) .

وان العلاقة بين آلية العفو والأحكام الانتقالية أن الحقيقة والإنصاف والجبر هي ردود متكاملة فيما بينها وليست رودا يعوض أحدهما على الآخر أزد انتهاكات الجسيمة لحقوق المواطنين والانتهاكات الخطيرة لقانون الإنساني الدولي ولأن كان كشف الكامل عن الحقيقة بشأن الانتهاكات قد يبرر تخفيف العقوبة بحق الشخص المعترف في بعض الحالات فإن التدابير الأحكام الانتقالية كإنشاء وتفعيل لجان تقصي الحقائق ينبغي ألا تعفي الجناة من الإجراءات الجنائية في مقابل الإدلاء بشهاداتهم ,وان توفير سبل جبر للضحايا عن الانتهاكات لحقوق المواطنين وحقوق الإنسان بشكل عام لا يعفي الدولة من التزامها بضمان مقاضاة مرتكب جرائم الحرب والانتهاكات الجسيمة لحقوق الإنسان و مثال ذلك ما تم تشكيله في العراق بعد سقوط النظام لسنة ٢٠٠٣, وانشاء قانون إدارة الدولة الانتقالي لسنة ٢٠٠٤ بتشكيل المحكمة الجنائية العراقية العليا الخاصة في محاكمة النظام الدكتاتوري عن الجرائم الإبادة الجماعية تجاه الشعب العراقي وهذا ما أكدت نص المادة ١٣٤ من دستور العراقي لسنة ٢٠٠٥. (Iraqi Constitution, 2005).

(٢) - لجنة لتقصي الحقائق : تنشأ الدول الخارجة من حرب طائفية وداخلية أو حكم تسلطي إلى حكم شمولي للمرحلة الانتقالية لجنة كشف وتقصي الحقيقة تنجز خلال الفترة ذات الحكم الانتقالي (UnitedNationspublications,2006), ولهذه اللجان هيئة مؤقتة تكون ذات طبيعة قانونية تبحث في مجال التحقيقات "غير قضائية" , وتقوم بدور قيم في أعمال الحق وفي اكتشافه بشأن الانتهاكات, ويعتقد بعض القانونيين بضرورة إتاحة إمكانية تجاوز المقاضاة حتى في سياق الجرائم البشعة, إذا كان ذلك يبسر الكشف

الكامل عن الحقيقة وهو اعتقاد يرجع جزئياً إلى أنه أشهر لجان تقصي حقائق وأكثرها نبلاً للاحترام هي لجنة الحق والمصالح لجنوب إفريقيا كانت تكتسب في أزمته محددة، بصلاحيات العفو للجاني الذين كشفوا بالكامل عن صدق الجرائم المرتكبة في زمن الفصل العنصري ولكن بالرغم أن أي هيئة لحقوق الإنسان لم تطعن بقرارات العفو الممنوح في دولة جنوب أفريقيا فإن من المشكوك فيه أن تبقى تلك القرارات دون رقابة وتمحيص في ظل المعايير القانونية التي تضعها هيئات منها اللجنة المعنية بحقوق الإنسان ولجنة البلدان الأمريكية لحقوق الإنسان ومحكمة البلدان الأمريكية لحقوق الإنسان (Constitution of South Africa, 1996)، وخلصت هذه الهيئات إلى تنافي آلية العفو من التزامات الدولة بموجب المعاهدات ذات الصلة حتى عندما تكون الدولة المعنية قد أنشأت لجنة لتقصي الحقائق وقدمت التعويضات إلى الضحايا (United Nations Commission, 2009)، على سبيل المثال توجد بلدان أخرى اعتمدت صيغة معدلة النموذج كجنوب إفريقيا لمعادلة الشغل المتعلقة ببيان قرارات القانون الدولي وتبين توقعات الداخلية إذ لم تسمح لجنة استقبال والحقيقة والمصالح التي أنشأت في تيمور عام ٢٠٠٢ بمنح الحصانة عن الجرائم الخطيرة كالقتل أو اغتصاب حتى عندما يقدم الجاني اعترافات كاملة، في حين أجازت الحصانة في سياق جرائم أخرى فقط عندما يتعهد المعترف بالاطلاع بأنشطة لخدمة المجتمع أو يدفع مبلغاً رمزياً، وذلك بمقتضى اتفاق يجري التفاوض عليه بين الجاني والضحية أو الضحايا والمجتمع، ويمكن مقاضاة الجناة الذين يتصلون من الالتزامات التي تم التفاوض عليها (United Nations Commission, 2009)، وكما ورد في أداة أخرى من أدوات سيادة القانون بما أن إسقاط المسؤولية الجنائية في سياق جرائم غير الخطيرة يتوقف على تأدية خدمة المجتمع أو دفع مبلغ مالي ويخضع لإشراف محكمة محلية فإنه أقرب إلى صفقة اعتراف متفاوض عليه ولا يعتبر عفواً، وفي ضوء هذه الخصائص فضلاً عن استبعاد الجرائم الخطيرة من نطاق أحكام إسقاط المسؤولية الجنائية فإن النموذج المغاير الذي قدمته تيمور-ليشتي للعفو مقابل الحقيقة اعتبر مقبولاً على الصعيد الدولي وعلى الصعيد الوطني أيضاً ما في ذلك من طرف مجموعات الضحايا (Muhammad Al-Askar, 2018)، بينما كان تفعيل لجنة لتقصي الحقائق لا يعفي الدولة من واجبها في ضمان إقامة الإنصاف في سياق الانتهاكات الجسيمة لحقوق الإنسان وجرائم الحرب فإن كشف الجاني عما يعرفه عن هذه الانتهاكات بالكامل يمكن أن يبرر تخفيف العقوبة الصادر بحقه ما دامت العقوبة المتبقية تظل متناسبة مع خطورة الجريمة وتمشيا مع هذا النهج العام تسمح الاتفاقية الدولية لحماية الأشخاص، من الاختفاء القسري للدول الأطراف أن تخفف العقوبات الصادرة بحق الأشخاص المتورطين في حالات اختفاء قسري إذا قدموا معلومات تساعد في الكشف عن مصير الضحية الرئيسية أو تحديد هوية الجناة.

٣- الحق في سبيل انتصاف بما يشمل جبر الضرر: أن الدول مطالبة عموماً بأن توفر للضحايا الانتهاكات الجسيمة لحقوق الإنسان و الانتهاكات الخطيرة للقانون الإنساني سبل منصفه وفعالة تشمل الجبر (Report of the Secretary-General, 2006) ولا يجوز لها التوصل من هذه التزامات عن طريق تفعيل آلية العفو وهذا التعهد العام يوفر سبل العدالة مكرسه صراحة في العديد من المعاهدات ومنها الدولية الخاصة بالحق المدني، والسياسي فالعهد يقضي كما تشير اللجنة المعنية بحقوق الإنسان في تعليقها العام رقم ٣١ إلى الحماية الفعالة للحقوق المشمولة بالعهد ويجب أن تتوفر للأفراد السبب لنصرة الحق بشكل ميسر وفعال من أجل أعمال تلك الحقوق وعلاوة على ذلك تقول اللجنة انه دون توفير الجبر لهؤلاء الأفراد لا تكون قد تمت تأدية الالتزام بتوفير سبل العدل والإنصاف من اجل اعمال تلك الحقوق وأثناء فترة الانتقال السياسي للمرحلة الانتقالية تلي فترة شهدت نقشي انتهاكات حقوق الإنسان فإن واجب ضمان سبل كافة الضحايا قد يتخذ بعداً نوعياً مختلفاً ففي هذه الظروف تتحمل الدولة واجباً أخلاقياً وسياسياً لاتخاذ تدابير علاجية شاملة واستحداث برامج مفصلة تتيح الجبر لفئات أوسع من الضحايا المتأثرة بتلك الانتهاكات بدلاً من ترك المهمة لكل ضحية لكي تسعى لإعمال حقها عن طريق القضاء ونجد في دستور ٢٠٠٥ العراقي في الباب السادس من الفصل الثاني المرحلة الانتقالية بالمادة (١٣٢) وتنص على ما يلي :

ثانياً/تكفل الدولة تعويض أسر الشهداء والمصابين نتيجة الاعمال الارهابية: تناول قانون ادارة الدولة العراقية المادة السادسة لسنة ٢٠٠٤ (StateAdministrationLaw,2004) التزام الدولة القانوني بتوفير الجبر للضحايا هو التزام مستقل عن التزامات الأخرى التي قد تؤديها الدولة أثناء الفترة الانتقالية التي تعقب حدوث انتهاكات منهجية ويعني ذلك في جملة أمور إن حقيقة قيام حكومة ما بتوفير سبل الجبر لضحايا الانتهاكات الجسيمة لحقوق الإنسان التي ارتكبتها نظام حكم سابق لا يعني هذه الحكومة من التزامها المميز والمنفصل بضمان تقديم المسؤولين عن تلك الانتهاكات الجسيمة الى المحاكم(InternationalCriminalCourt,1996) اذ لم يكن هنالك أي تقدير ادبي وانساني للضحايا الذين فضلوا الصفر على الانتقام، مع تصريح بعضهم بتعرضهم لضغوط من الدول للموافقة على العفو .

### الاستنتاجات Conclusions

- ١- للأحكام الانتقالية تعبير نسبي يكون متغيراً من حيث الوقت والمكان وان الياتها لا تعمل منفصلة أحدهما عن الآخر بل تعمل وفق رؤيه واضحة وتستند على مخلفات الجرائم الماضية لتحقيق اهداف عامة متوازنة، مستقبلية وفق تواريخ زمنية معينة، ولا تتم الا من دون تنمية عامة وتغيير كامل في سلطه الحكم من النظام استبدادي الى حكم شمولي .
- ٢- ان عدم وجود رؤية واضحة للأحكام الانتقالية في البلدان العربية التي حدثت فيها تحولات سياسية في نظام الحكم في السنوات الأخيرة ومنها جمهورية العراق لم يؤدي الى نجاح الاحكام الانتقالية بشكل متكامل وذلك لعدة اسباب منها طغيان الجانب السياسي على الياتها فضلاً على عدم تطبيق الاحكام الانتقالية كسلسلة مترابطة ومسار متكامل .
- ٣- لنجاح تطبيق أية آلية من آليات الأحكام الانتقالية ينبغي توفر عدة عوامل هي وجود إرادة سياسية وشعبية ومجتمعية لتطبيق هذه الأحكام وفقاً لرؤية صحيحة وفهم صحيح كذلك توفير الإمكانيات والإجراءات اللازمة بتطبيقها سواء كانت مادياً أو خبرات بشرية أو سياسياً وغيرها من الإمكانيات مع دعم قبول هذه الآليات شعبياً من قبل مواطنين الدولة حتى تتجح في إعادة توجيه الأعراف الاجتماعية المناهضة للعنف الجماعي والقسري .
- ٤- ان اثر الاحكام الانتقالية في تطبيق المصالحة كان سبباً في تحقيق استقرار المجتمع في دول عدة اذ تؤدي الى اعاده العلاقات المتبادلة والسوية بين افراد المجتمع وقبول الاخر الذي ظل عدواً او خصماً لفترة طويلة نتيجة نزاع مسلح او خلاف سياسي او انقلاب ثوري وبعد ادراك كل الاطراف بان الدولة ستظل قابله في مكانها ولن تتقدم وتتمو، الا بتحقيق السلم المجتمعي و إعادة تأهيل كل من الضحايا والجناة واعطائهم فرص الاندماج في المجتمع بصورة صحيحة بشرط كشف حقائق الفترة الماضية وما تم فيها من انتهاكات والنظر في امر من خالف القانون فالمساءلة وكشف الحقيقة هما الحد الأدنى من الشروط المتطلبه للمصالحة الوطنية فلا سلام بدون انصاف ولا يمكن الشروع في المصالحة الا بعد التعامل مع انتهاكات الماضي ومعرفة حقيقتها ومحاسبه من تورط فيها .
- ٥- في كثير من الدول ذات التحول السياسي للمرحلة الانتقالية تم التعويل على منح العفو كوسيله لا تمام المصالحة الوطنية لأسباب منها كونه ينهي العداة والخصومة بسرعة عقب النزاعات المسلحة والثورات وكذلك عند ضعف مؤسسات الدولة لاسيما القضائية بما يستحيل معه مقاضاة الالاف من مرتكبي الانتهاكات وكذلك في حاله ترد الاوضاع الأمنية قد تضطر السلطات السياسية للدولة منح العفو حتى بالنسبة لأخطر الجرائم في محاوله لتحقيق الاستقرار ولترسيخ السلام

### التوصيات Recommendations

- ١- ان في الاحكام الانتقالية تتعاطم الحاجة لدراسة الواقع الوطني بدقة وتقييم حاله الدولة والاسباب التي تتطلب التغيير السياسي او ضرورة الانتقال الى شكل اكثر ديمقراطية سواء كان اثار نزاع مسلح او تغيير سياسي او انقلاب ثوري او لتخفيف حده الاحتقان المجتمعي والسياسي ثم تحديد المجالات التي تتطلب الأهمية في البدء بتطبيق برامج الاحكام الانتقالية كمجال الامن او الديمقراطية او استعادة سيادة القانون وسلطات الدولة والسعي لاختيار الليات التي تلائم ذلك وتفي به فلا توجد وسائل تناسب كل

- المجتمعات كما لا يمكن استنساخ نماذج نجحت في دولة أخرى دون تبصر ووعي باحتياجات المجتمع فربما لا تنجح بصورة مماثلة فيجب على المجتمع ان يختار الياته التي يمكن ان تخطو به بسره وثبات نحو الانتقال الديمقراطي الشمولي .
- ٢- اهميه الاحكام الانتقالي كتنقيه قانونية تتيح للمؤسس الدستوري تقادي مختلف الاختلالات العملية والقانونية المصاحبة لسريان الدستور الجديد وحتى توتي ثمارها وتقي بالغرض الذي وضعت من اجله وجب على القائمين على صياغة الدساتير الامام بمختلف التعديلات المحدثه وتفاصيلها ومن ثم التكهن بجميع الاشكالات الممكنة وحصرها وبعدها وضع نصوص انتقالية بسيطة وواضحة ومحددة الزمن تضمن استمرارية النظام الدستوري للدولة .
- ٣- يجب تركيز الدول الخارجة من التحول الديمقراطي او الخارجة من صراع ثوري على تطبيق الفعلي المتسلسل الاليات الاحكام الانتقالية وعدم فصل بعضها على البعض كونها سلسله مترابطة مكملة لبعضها البعض مع الاخذ بنظر الاعتبار طريق تطبيق الاليه وكيفيةها بما يلائم تلك المجتمعات كل على حده .
- ٤- القيام بعملية فحص وتقيح شاملة لجميع القوانين والتعديلات وما يتطلب منها والغاء الزائد منها واصدار تشريعات أكثر كفاءه وتطبيقها على ارض الواقع وتشكيل لجنة من اجل كشف حقيقة ما جرى في العراق خلال فتره حكم النظام السابق وكيفية تعامل المجتمع الدولي مع الشعب العراقي خلال تلك الفترة وبعدها توثيق تلك الانتهاكات واطهار الفضائح التي تعرض لها الشعب من اجل عدم نسيان جرائم النظام السابق .
- ٥- عند اللجوء لألية المصالحة الوطنية يجب الانتباه الى استخدامها وفقا لفهم سليم وفي نطاقها الصحيح ومن ذلك رضاه المجتمع بها وعدم تسخيرها لتحقيق مكاسب سياسية او مصالح شخصية او اختزالها في التوافق مع فئة بعينها او اللجوء اليها والعنف مستمر وتطال اثاره كل طوائف المجتمع بما يناقض ابسط مبادئ الانصاف والاحكام الانتقالية وينافي مفهوم المصالحة نفسها التي تقتضي وقف كل اشكال العنف والالتزام كل طوائف المجتمع بالمعايير الاجتماعية للوطن ومساءلة كل من اقترف انتهاكات واعلان توبه وندم من يطلب التصالح نتيجة التعبير به او عدم ارتكابه الانتهاكات جسيمة .
- ٦- ان توافق قوانين العفو في اي دولة في حالة اقرارها مع المناهج الدولية ولا تمتد لتشمل كل الجرائم مثل جرائم الحرب والجرائم ضد الإنسانية والانتهاكات الخطيرة الأخرى لسيادة القانون باعتبار ان غرض القانون هو حمايه الإنسانية والمواطنة وان الاستقرار المجتمعي لن يتحقق بموجب هذا العفو حيث يظل الضحايا يطالبون بالقصاص من الجناة الامر الذي لن يثمر اي استقرار للمجتمع او انتقال سلمي الى الديمقراطية خلال المرحلة الانتقالية للدولة ويمكن استخدام العفو المشروط بحيث يتم استعادته كرامة الضحايا وجبر ضررهم وتلبية احتياجاتهم مع عدم إغفال المسائلة .

## References

### \* The Holy Quran .

- Amer Hadi Abdullah Al-Jubouri**, 2018, Transitional Provisions and the Role of United Nations Bodies in Establishing Their Curricula, Iraqi Library, First Edition
- Muhammad Adel Askar**, 2019, International Standards for Transitional Justice and Their Mechanisms, Faculty of Law, Mansoura University, Arab Studies Center for Publishing, 1st edition.
- Fattouh Abdullah Al-Shazly**, 2019, Explanation of the Penal Code, General Section, University Press House, Alexandria.
- Waheed et al.**, 2015, Guide to Transitional Provisions in Libya, Arab Institute for Human Rights, Tunisia.
- Shaaban Abdel Hussein**, 2012, The People Want Intellectual Reflections on the Arab Spring, Dar Atlas, Beirut.
- Ghanem Jawad**, 2003, Report on the Responsibility and Reconciliation Committee, Al-Huqqi Magazine, Second Year, Issue 10, London.
- Moataz Billah Othman**, 2007, Standards for transitional rulings between theory and practice in human rights within the framework of criminal rulings, Part Two, Editing a System, First Edition, Amman Center for Human Rights Studies

- Adel Majed**, 2013, Transitional provisions and successful management of the post-revolution period, International Politics Journal, Volume 48, Issue 192, April.
- Salah Abdul Rahman Al-Hadithi**, 2008, The role of the United Nations in the work of truth and reconciliation commissions, research published in the Journal of Law, Al-Mustansiriya University, fourth issue, third year.
- Mohamed Al-Sayed Saeed**, 2021, article entitled: Transitional provisions require political will that can only be achieved through accountability, Cairo Center for Human Rights Studies, Egypt.
- Laila Nicola Rabhani**, 2011, International Intervention in the Concept of Transitional Provisions, 1st edition, Al-Halabi Legal Publications, Beirut.
- Ahmed Shawqi Banyoub**, 2013, Transitional Provisions: Concept, Origins, and Experiences, a working paper presented during a seminar held at the headquarters of the Center for Arab Unity Studies, Beirut, May 8.
- Eric Sotas, 2008, Transitional Provisions and Penalties, International Review of the Red Cross, Volume Ninety, Issue Eight Hundred and Seventy, June.
- Radwan Ziadeh**, 2022, article entitled, Transitional Provisions and National Reconciliation in the Arab World, available on the website: [www.scpss.orgLsp=14444](http://www.scpss.orgLsp=14444)
- Abdul Hussein Shaaban**, 2022, article entitled: Transitional provisions and the memory of victims, Damascus Center for Theoretical Studies and Civil Rights, available on the website: [www.dctcrs.org](http://www.dctcrs.org).
- Ali Mahdi**, 2022, Transitional provisions are the best path to democratic transformation, available on the website: [www.ahewar.orh/debat/show.art.asp?aid=443589](http://www.ahewar.orh/debat/show.art.asp?aid=443589)
- Abdel Muti Zaki Ibrahim**, 2020, Transitional Provisions towards a Safe Exit from the Current Phase, available at the website: [www.alamatonline.net/13.php?id=33937](http://www.alamatonline.net/13.php?id=33937)
- Muhammad Ali Sweilem, 2021, International Center for Transitional Judgments, What are transitional provisions, available on the website: [www.ictj.org/ar](http://www.ictj.org/ar)
- Muhammad Adel, 2018, National Center for Transitional Provisions, The History and Content of **Transitional Provisions**, available on the website: [www.icti-net/Arabic/intro.html](http://www.icti-net/Arabic/intro.html)
- The Iraqi State Administration Law** for the Transitional Period of 2004
- Tunisian Transitional Law** No. (53) of 2013
- The Yemeni Transitional Provisions** and National Reconciliation Law of 2012
- The Iraqi Constitution** of (2005).
- The Constitution of South Africa** on December 18, 1996
- The new Egyptian Constitution** of (2013).
- United Nations, Security Council, Document (616/3004/S), the rule of law and transitional provisions in conflict and post-conflict societies, report of the Secretary-General
- Summary of the report of the Secretary-General of the United Nations on (the rule of law and transitional justice in conflict and post-conflict societies), Security Council, August 24, 2004, Report No. 616/2004/s.
- United Nations Human Rights, Rule of Law Tools for Post-Conflict States, Truth Commission, Chapter Two
- Amnesty International, for human rights
- Report of the Secretary-General**, the case of the non-governmental organization “Zimbabwe Forum for Human Rights” against Zimbabwe
- UN General Assembly** (2005), Basic Principles and Guidelines on the Right to a Remedy and Reparation for Victims of Gross Violation of International Human Rights Law and Serious Violation of International Humanitarian Law, Res, NY;UN