





لا شك أن فكرة الرقابة الدستورية قد تم مواجهتها في البداية باعتراضات فقهية كبيرة، لاعتبار أو لآخر، إلا أن هذه الاعتراضات لم تصمد مع الزمن أمام الفقه المؤيد لرقابة الدستورية، باعتبارها الوسيلة الأساسية لتحقيق نفاذ القاعدة الدستورية.

لذا فقد حرصت معظم الدساتير في العالم على تقرير مبدأ الرقابة على دستورية القوانين، ولكن اختلفت الدساتير التي أقرت هذا المبدأ في تنظيمها لجهة الرقابة، فمنها ما عهد بهذه الرقابة إلى هيئة سياسية، ومنها ما عهد بها إلى جهة قضائية، ومنها ما جعل الرقابة سابقة، ومنها ما جعلها لاحقة، ومنها ما وضع نظاماً مختلطاً، وقد اختلفت أساليب هذه الرقابة تبعاً لاختلاف الظروف السياسية، وما تبعه من اختلاف النظرة إلى أعمال السلطة التشريعية في الدول المعاصرة.

وقد ظل العراق و منذ تأسيس الدولة العراقية يفتقر إلى وجود محكمة عليا تعني بالفصل في دستورية القوانين والقرارات والأوامر والأنظمة والتعليمات التي تصدر عن السلطتين التشريعية والتنفيذية، مما ولد فراغاً قضائياً انعكس سلباً على حقوق الناس و على سيادة القانون.

حيث كان القضاء العادي في العراق يصطدم بفكرة عدم جواز قيامه بالفصل في دستورية القوانين وشرعيتها بداعي أنه قضاء مهمته تطبيق القانون و ليس البحث في شرعيته، كثيراً ما اصطدم القضاء العادي في العراق مع السلطة التنفيذية في محاولاته المتكررة بمناقشة عدم شرعية بعض القوانين أو القرارات التي لها قوة القانون.

فكان لا بد من إنشاء محكمة عليا تتولى هذه المهمة لضمان احترام مضمين الدستور و ترسيخ مبدأ سيادة القانون والحيلولة دون قيام

السلطة التشريعية أو السلطة التنفيذية بمخالفة المبادئ الأساسية أو النصوص الواردة في الدستور والفصل في المنازعات التي تنشأ بين السلطات.

وقد أدرك واضعوا قانون إدارة الدولة العراقية للمرحلة الانتقالية وهو الدستور المؤقت خلال مرحلة انتقال العراق إلى سيادته الكاملة وإلى النظام الديمقراطي الاتحادي هذه الحقيقة فنص في المادة (٤٤) منه على تشكيل محكمة في العراق، بقانون، تسمى (محكمة الاتحادية العليا) وحدد قانون إدارة الدولة اختصاصات هذه المحكمة وكيفية تشكيلها وأوكل في المادة (٣٩) منه إصدار قرار تشكيلها إلى (مجلس الرئاسة) بعد قيام مجلس القضاء الأعلى بترشيح ثلاثة أضعاف العدد المطلوب لرئاسة وعضوية المحكمة ليختاروا (مجلس الرئاسة) رئيس وأعضاء المحكمة من بين المرشحين.

وقد تولى مجلس القضاء الأعلى بجلسته المنعقدة بتاريخ ٢٠٠٤/٧/٢١ وتقديم أسماء المرشحين إلى مجلس الرئاسة بعد عملية اقتراع سري وحر وعدد الأصوات التي حصل عليها كل مرشح.

بعد التشاور مع المجالس القضائية في كردستان، وفي ذات الوقت أعد مشروع قانون المحكمة الاتحادية العليا.

وفي خطوة مباركة أصدر مجلس الوزراء بعد موافقة مجلس الرئاسة وحسب صلاحياته التشريعية الأمر رقم (٣٠) لسنة ٢٠٠٥ في ٢٤/٢/٢٠٠٥ (قانون المحكمة الاتحادية العليا، ويكون مقرها في بغداد تمارس مهامها بشكل مستقل لا سلطان عليها لغير القانون).

ولهذا السبب بحثنا في هذه الرسالة على دور المحكمة الاتحادية العليا في العراق على الرقابة على دستورية القوانين من خلال بابين، بحثت في الباب الأول النظرية العامة للرقابة على دستورية القوانين، وقسمت هذا الباب إلى ثلاثة فصول حيث يتناول في الفصل الأول أساس الرقابة على دستورية القوانين والأنظمة، وفي الثاني درسنا الرقابة القضائية على دستورية القوانين، وفي الثالث تناولنا الرقابة على الدستورية في القانون المقارن، وخصصنا الباب الثاني لرقابة المحكمة الاتحادية العليا على دستورية القوانين والأنظمة، وقسمنا هذا الباب إلى ثلاثة فصول؛ حيث تناولنا في الأول تطور الرقابة الدستورية في العراق في الآونة الأخيرة وخاصة بعد عام ٢٠٠٣ ووضع دستور دائم للعراق، ثم بعد ذلك في الفصل الثاني بحثنا عن كيفية تشكيل المحكمة الاتحادية العليا العراقية واختصاصاتها، وفي الفصل الثالث بحثنا عن النظام القانوني لرقابة المحكمة الاتحادية العليا على دستورية القوانين، وبعد ذلك انتهينا بالخاتمة والاستنتاجات والمقترحات التي وصلنا إليها من خلال كتابة بحثنا هذا.

## **Abstract**

There is no doubt that the idea of constitutional oversight has been addressed at the outset great doctrinal objections, for consideration or another, but these objections did not hold up with time in front of the constitutional jurisprudence in favor of censorship, as the primary way to achieve the force of constitutional rule So most of the constitutions was keen in the world to report the principle of control over the constitutionality of laws, but differed constitutions adopted this principle in the organization in terms of control, some of which era this control to a political body, including those entrusted to the judicial authority, including what made the previous censorship and some of which make them later, including what put a mixed system, have varied these control methods depending on the different political circumstances, and the subsequent perception of difference to the work of Parliamentary power in contemporary states So most of the constitutions was keen in the world to report the principle of control over the constitutionality of laws, but differed constitutions adopted this principle in the organization in terms of control, some of which era this control to a political body, including those entrusted to the judicial authority, including what made the previous censorship and some of which make them later, including what put a mixed system, have varied these control methods depending on the different political circumstances, and the subsequent perception of difference to the work of Parliamentary power in

contemporary states Iraq has been since the founding of the Iraqi state lacks the existence of a Supreme Court means the determination of the constitutionality of laws and decrees, orders and regulations and instructions issued by the legislative and executive branches, which was born vacuum judicial reflected negatively on the people's rights and the rule of law ,where he was normal in Iraq eliminate collide with the idea of the inadmissibility of his dismissal on the constitutionality of laws and legitimacy grounds that he spend his mission of law enforcement and not Find in legitimacy, often clashed with the ordinary courts in Iraq with the executive power in the frequent discussion of the illegality of some of the laws or decisions that her attempts the force of law They had to create a Supreme Court this task to ensure that the contents of the constitution and entrench the principle of the rule of law and to prevent the legislature or the executive branch of violating the basic principles or provisions contained in the Constitution and adjudicate disputes that arise between the authorities

They have realized the Iraqi State Administration Law for the transitional period, a temporary constitution during Iraq's transition phase to full constitutional and federal democratic system, this fact text of the article (forty-fourth) of the formation of a court in Iraq, the law, called the (Federal Supreme Court) and select Management Act State the terms of reference of this court and how to set up and assigned in Article (thirty-ninth) than pass a resolution formed to the Presidential Council after the establishment of the Supreme Judicial Council

nominated three times the number required for the presidency and membership of the Court of presidency Council Chairman and members of the Court from among the candidates.

The Supreme Judicial Council in its meeting held on 07.21.2004 has assumed and submit the names of candidates to the Presidency Council after a secret ballot and free process and the number of votes obtained by each candidate.

After consultation with the Judicial Councils in Kurdistan, at the same time promising project of the Federal High Court Act.

In step blessing Council of Ministers issued after the approval of the Presidential Council and by the legislative powers of Order No. 30 of 2005 02/24/2005 (Federal Supreme Court Act, and be based in Baghdad exercise its functions independently is no authority for it is the law).

For this reason, our research in this letter to the role of the Federal Supreme Court in Iraq on the oversight on constitutional laws during the two doors where required that he discussed in the first section on the general theory of control over the constitutionality of laws, and divided this section into three chapters where the deals in the first quarter based on censorship on the constitutionality of laws and regulations, and in the second we examined the control of the constitutionality of laws and regulations in ways, and in the third we dealt with the

constitutional oversight in Comparative law, and we have dedicated Part II controlled the Federal Supreme Court on the constitutionality of laws and regulations, and we divided this section into three chapters, where we dealt with in the first evolution of censorship constitutional in Iraq has recently been as especially after 2003 and put constitutional of Iraq, and then in the second chapter we discussed how the formation of the Iraqi Supreme Federal Court and its terms of reference, and in the third chapter

We searched for the legal system to the control of the Federal Supreme Court on the constitutionality of laws, and then we finished conclusion, conclusions and proposals that we got it through writing our present.