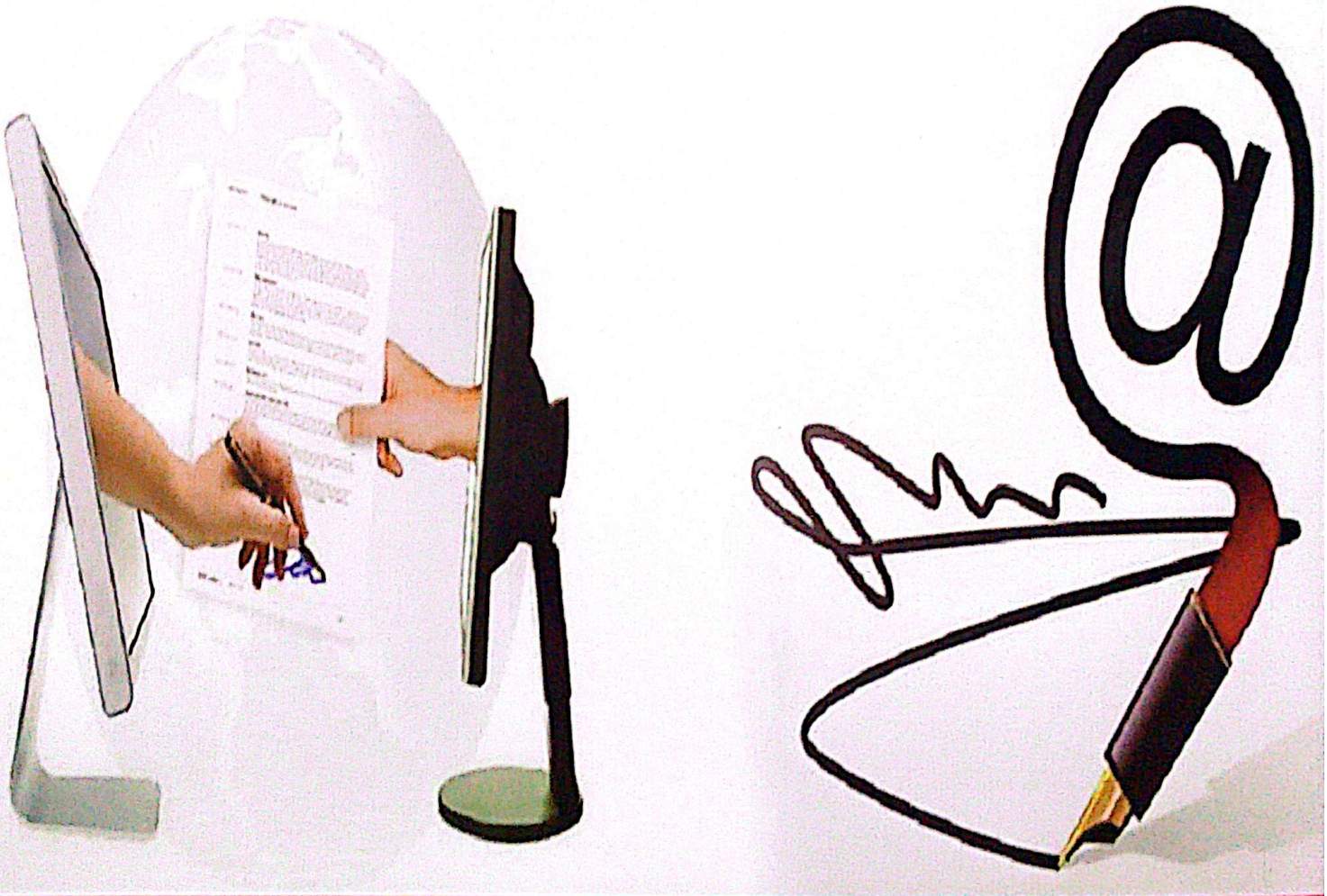
د. شيخ سناء

أدلة الإثبات

المكتوبة التقليدية والإلكترونية في القانون الجزائري



النشر الجامعي الجديد

Scanné avec CamScanner

الفهرس

مقدمة..... 5

الفصل التمهيدي: النظرية العامة للإثبات..... 9

المبحث الأول: مفهوم الإثبات..... 11

المطلب الأول: تعريف الإثبات وتنظيمه..... 11

الفرع الأول: تعريف الإثبات..... 11

الفرع الثاني: تنظيم الإثبات..... 12

أولا: نظرية الإثبات المطلق..... 12

ثانيا: نظرية الإثبات المقيّد..... 13

ثالثا: نظرية الإثبات المختلط..... 13

المطلب الثاني: تحديد أوجه الاختلاف بين الإثبات والشكل..... 15

الفرع الأول: التمييز بين الإثبات والشكل من الناحية النظرية 16

الفرع الثاني: النتائج العملية المترتبة على التمييز بين الإثبات والشكل 18

أولا:الإثبات بالإقرار واليمين 19

ثانيا: الإثبات بالبينة والقرائن 21

1- وجود مبدأ ثبوت بالكتابة 21

2- وجود مانع من الحصول على دليل كتابي 24

3- سبق وجود سند كتابي وفقدانه بسب أجنبي 26

4- الاحتيال على القانون 29

المبحث الثاني: المبادئ العامة التي تحكم الإثبات..... 31

المطلب الأول: مبدأ حياد القاضي..... 31

Scanné avec CamScanner

الفرع الأول: الدور الحيادي للقاضي..... 31
الفرع الثاني: الدور الإيجابي للقاضي..... 32
المطلب الثاني: الحق في الإثبات..... 33
الفرع الأول: الإثبات حق للخصوم..... 33
الفرع الثاني: مبدأ المجابهة بالدليل..... 34
المطلب الثالث: محل الإثبات..... 35
الفرع الأول: إثبات الوقائع القانونية..... 35
الفرع الثاني: شروط الواقعة القانونية محل الإثبات..... 37
المطلب الرابع: عبء الإثبات..... 39
الفرع الأول: وقوع عبء الإثبات على المدعي..... 39
الفرع الثاني: الأصل هو ما قام عليه الدليل فعلا أو فرضا..... 40
الفصل الأول: الأوراق المكتوبة في الشكل التقليدي..... 43
المبحث الأول: الورقة الرسمية..... 45
المطلب الأول: الشروط الواجب توافرها في الورقة الرسمية..... 45
الفرع الأول: الشروط الشكلية الواجب توافرها في الورقة الرسمية..... 46
أولا: صدور الورقة من أشخاص محدّدين قانونا..... 47
1- صدور الورقة من الموظف..... 47
أ) صدور قرار بتعيين الموظف في وظيفة عمومية..... 48
ب) تعيين الموظف في وظيفة دائمة..... 48
ج) ترسيم الموظف..... 49
2- صدور الورقة من الضابط العمومي..... 50
أ) الموثق..... 50
ب) المحضر القضائي..... 56
3 -صدور الورقة من شخص مكلّف بخدمة عامة..... 58

Scanné avec CamScanner

ثانيا: سلطة واختصاص الأشخاص المصدرين للورقة الرسمية..... 60
1- سلطة الأشخاص المصدرين للورقة الرسمية..... 60
2- اختصاص الأشخاص المصدرين للورقة الرسمية..... 63
أ) من ناحية الاختصاص النوعي..... 63
ب) من ناحية الاختصاص المكاني..... 65
الفرع الثاني: الشروط القانونية الواجب توافرها في الورقة الرسمية..... 66
أولا: المرحلة السابقة على تحرير الورقة الرسمية..... 70
ثانيا: مرحلة تحرير الورقة الرسمية..... 71
ثالثا: المرحلة اللاحقة على تحرير الورقة الرسمية..... 74
المطلب الثاني: الآثار المترتبة على الورقة الرسمية..... 76
الفرع الأول: حجية الورقة الرسمية في الإثبات..... 76
أولا: حجية الورقة الرسمية بالنسبة للأطراف..... 78
1- البيانات التي لا يمكن إثبات عكسها إلاّ بالطعن بالتزوير..... 79
أ) الادعاء الفرعي بالتزوير..... 80
ب) الادعاء الأصلي بالتزوير..... 81
2- البيانات التي يمكن إثبات عكسها بكل طرق الإثبات..... 82
ثانيا: حجية الورقة الرسمية بالنسبة للغير..... 82
ثالثا: حجية صور الورقة الرسمية..... 84
1- حجية صور الأوراق الرسمية إذا كان الأصل موجودا..... 85
2- حجية صور الأوراق الرسمية إذا كان الأصل غير موجود..... 86
أ) حجية الصورة الرسمية الأصلية..... 87
ب) حجية الصورة الرسمية المأخوذة من الصورة الرسمية..... 88
ج) حجية الصورة الرسمية للصورة المأخوذة من الصورة الأصلية..... 89
الفرع الثاني: القوة التنفيذية للورقة الرسمية..... 90

Scanné avec CamScanner

أولا: تنفيذ الأوراق الرسمية الصادرة من جهات وطنية..... 90
ثانيا: تنفيذ الأوراق الرسمية الصادرة من جهات أجنبية..... 93
المبحث الثاني: الورقة العرفية..... 95
المطلب الأول: الشروط الواجب توافرها في الورقة العرفية..... 96
الفرع الأول: الكتابة..... 97
الفرع الثاني: التوقيع..... 99
المطلب الثاني: حجية الورقة العرفية..... 103
الفرع الأول: حجية الورقة العرفية بالنسبة للأطراف..... 103
الفرع الثاني: حجية الورقة العرفية بالنسبة إلى الغير..... 106
أولا: تسجيل المحرر العرفي..... 108
ثانيا: إثبات مضمون المحرر العرفي في عقد رسمي..... 109
ثالثا: التأشير على المحرر العرفي من طرف موظف عام مختص..... 109
رابعا: وفاة أحد الذين لهم على المحرّر العرفي خط أو إمضاء..... 110
الفصل الثاني: الأوراق المكتوبة في الشكل الإلكتروني..... 111
المبحث الأول: الشروط الواجب توافرها في الورقة المكتوبة في الشكل الإلكتروني..... 113
المطلب الأول: الكتابة الإلكترونية..... 114
الفرع الأول: تعريف الكتابة الإلكترونية..... 114
الفرع الثاني: شروط الكتابة الإلكترونية..... 115
أولا: أن تكون الكتابة مقروءة..... 115
ثانيا: أن تكون الكتابة مستمرة..... 116
ثالثا: عدم قابلية الكتابة للتعديل..... 116
المطلب الثاني: التوقيع الإلكتروني..... 117
الفرع الأول: تعريف التوقيع الإلكتروني..... 117
الفرع الثاني: أنواع التوقيع الإلكتروني..... 119

Scanné avec CamScanner

أولا: التوقيع بالماسح الضوئي أو بالقلم الإلكتروني..... 120
ثانيا: التوقيع البيومتري..... 121
ثالثا: التوقيع الكودي..... 122
رابعا: التوقيع الرقمي..... 123
المبحث الثاني: حجية الورقة المكتوبة في الشكل الإلكتروني..... 125
المطلب الأول: حجية التوقيع الإلكتروني في الإثبات..... 125
الفرع الأول: شروط صحة التوقيع الإلكتروني..... 125
أولا: ضرورة معرفة هوية الموقع من خلال التوقيع..... 126
ثانيا: ضرورة الحفاظ على صحة المحرر الإلكتروني الموقع..... 128
الفرع الثاني: قوة التوقيع الإلكتروني في الإثبات..... 130
أولا: أن ينشأ التوقيع الإلكتروني على أساس شهادة تصديق إلكتروني موصوفة..... 133
ثانيا:ارتباط التوقيع الإلكتروني بالموقع وأن يُمكن من تحديد هويته..... 133
1- آلية إنشاء التوقيع الإلكتروني الموصوف..... 134
2- آلية التحقق من التوقيع الإلكتروني الموصوف..... 135
ثالثا: التحكم الحصري للموقع على وسائل إنشاء التوقيع الإلكتروني..... 136
رابعا: ارتباط التوقيع الإلكتروني بالبيانات الخاصة به..... 137
المطلب الثاني: التصديق الإلكتروني..... 139
الفرع الأول: الجهة المختصة بالتصديق الإلكتروني..... 140
أولا: مفهوم جهة التصديق الإلكتروني..... 140
1- تعريف جهة التصديق الإلكتروني..... 140
2- الهيئات المكلفة بالتصديق الإلكتروني..... 142
أ) الطرف الثالث الموثوق..... 142
ب) مؤدي خدمات التصديق الإلكتروني..... 143
ثانيا: شروط وإجراءات ممارسة نشاط التصديق الإلكتروني..... 144

Scanné avec CamScanner

1- شروط ممارسة نشاط خدمات التصديق الإلكتروني..... 144
2- إجراءات ممارسة نشاط خدمات التصديق الإلكتروني..... 145
الفرع الثاني: شهادات التصديق الإلكتروني..... 147
أولا: مفهوم شهادة التصديق الإلكتروني..... 147
1- تعريف شهادة التصديق الإلكتروني..... 147
2- أهمية شهادة التصديق الإلكتروني..... 150
ثانيا: بيانات شهادة التصديق الإلكتروني..... 151
الفرع الثالث: النظام القانوني لجهات التصديق الإلكتروني..... 153
أولا: التزامات جهة التصديق الإلكتروني..... 154
1- التزام جهة التصديق الإلكتروني بالتأكد من صحة بيانات شهادة التصديق الإلكتروني. 154
2- التزام جهة التصديق الإلكتروني بالمحافظة على سرية البيانات..... 156
3- التزام جهة التصديق الإلكتروني بإصدار شهادة التصديق الإلكتروني..... 157
4- التزام جهة التصديق الإلكتروني بإلغاء شهادة التصديق الإلكتروني..... 158
5- التزام جهة التصديق الإلكتروني بالتأمين..... 159
ثانيا: المسؤولية المدنية لجهة التصديق الإلكتروني عن الإخلال بالتزاماتها..... 160
1- مسؤولية جهة التصديق الإلكتروني وفقا للقواعد العامة..... 160
. أ) المسؤولية العقدية لجهة التصديق الإلكتروني..... 160
- الخطأ العقدي..... 161
- الضرر..... 162
- علاقة السببية..... 163
ب) المسؤولية التقصيرية لجهة التصديق الإلكتروني..... 164
- الخطأ 164
- الضرر..... 165
- علاقة السببية..... 165

Scanné avec CamScanner

2. مسؤولية جهة التصديق الإلكتروني وفقا للقواعد الخاصة 166
أ) المسؤولية المفترضة لجهات التصديق الإلكتروني 167
ب) جواز الاتفاق على تقييد مسؤولية جهة التصديق الإلكتروني 169
الخاتمة 171
قائمة المراجع 175

Scanné avec CamScanner