الجمهورية الجزائرية الديمقراطية الشعبية
وزارة التعليم العالي و البحث العلمي
جامعة الأمير عبد القادر للعلوم الإسلامية
-قسنطينة-

كلية الشريعة والاقتصاد — قسم الشريعة و القانون
الرقم التسلسلي..... — - دراسات عليا -
رقم التسجيل .....

قواعد التقاضي في الفقه الإسلامي و التشريع الجزائري
- قضايا الأسرة نموذجا-

بحث مقدم لنيل شهادة دكتوراه العلوم في الشريعة و القانون
تخصص أحوال شخصية

إعداد الباحث :
بوزيان بوشنتوف

إشراف الأستاذ الدكتور:
عبد القادر جدي

لجنة المناقشة

أعضاء اللّجنة	الرتبة	الجامعة الأصلية	الصفة
أ.د بلقاسم شتوان	أستاذ التعليم العالي	جامعة الأمير عبد القادر	رئيسا
أ.د عبد القادر جدي	أستاذ التعليم العالي	جامعة الأمير عبد القادر	مشرفا و مقررا
أ.د مراد كاملي	أستاذ التعليم العالي	جامعة جيجل	عضوا مناقشا
د. سامي بلعابد	أستاذ التعليم العالي	جامعة قسنطينة 01	عضوا مناقشا
د.سامي بن حملة	أستاذ محاضر	جامعة قسنطينة 01	عضوا مناقشا
د.ة ياقوتة عليوات	أستاذ محاضر	جامعة الأمير عبد القادر	عضوا مناقشا

السنة الجامعية:
1434-1435 هـ/ 2013-2014 م

Pdf créé avec la version d'essai pdfFactory Pro www.pdffactory.com

ملخص البحث

بعد أن أظهر الله رسوله ونصر به دينه ومّكنه في الأرض أقام دولة الإسلام على أحكام الشريعة الإسلامية، فكانت دستورا عاما يحتكم إليه المسلمون في كل كبيرة وصغيرة، ومن عظمة هذه الشريعة الحكيمة التي تصلح لكل زمان ومكان أن استمرت حتى بعد اتساع الدولة الإسلامية وانتقال الخلافة فيها من منطقة إلى أخرى إلاّ أنه بعد سقوط الدولة العثمانية و انقسام الأمة بكاملها إلى دويلات ضعيفة متفرقة سعت الدول الاستعمارية لطمس هويتها الإسلامية فأحلت محل أحكام الشريعة قوانين وضعية تحكمت من خلالها في جميع نواحي الحياة المختلفة في هذه البلدان بما فيها النظام القضائي.

والجزائر كباقي البلاد الإسلامية قد اعتمدت قبل استعمارها على أحكام الشريعة الإسلامية في تنظيم قضائها وحل ومعالجة جميع المنازعات والمسائل المتعلقة بنواحي الحياة المختلفة، فكان مصدر الأحوال الشخصية أحكام الكتاب والسنة واجتهاد القضاة وكتب الفقه المتنوعة، غير أنه ابتداء من سنة **1830** عمد المشرع الفرنسي عن طريق سلسلة من القوانين التدخل في قانون الأسرة الإسلامي وغيره من القوانين، الأمر الذي أدى إلى تقليص دور القاضي الشرعي في مختلف التراعات، وبعد الاستقلال استمر القضاء المتعلق بالأسرة في الجزائر وفق قواعد النظام الفرنسي وذلك سدا للفراغ التشريعي والقانوني، حتى قام المشرع الجزائري بحركة تشريعية واسعة النطاق بهدف القضاء على التبعية القانونية، وقد أحسن المشرع الجزائري صنعا عندما اعتبر الشريعة الإسلامية مصدرا أصيلا لمسائل الأحوال الشخصية، لكن المشرع بعد التعديل لم يعتمد أسلوب المحاكم الشرعية للفصل في مسائل الأحوال الشخصية كما كان الحال عليه قبل الاستعمار، بل وحد نظام القضاء وأصبحت المحاكم الوطنية العادية هي المختصة بنظر هذا النوع من القضايا كغيرها من معاملات الناس في المجتمع، وذلك طبقا للنظام القضائي الحديث الذي يأخذ بمبدأ التقاضي على درجات متعددة، فأصبحت دعاوى الأسرة تنظرها أكثر من درجة من درجات التقاضي تبدأ من المحاكم الابتدائية حتى المحكمة العليا، ما لم يكن هناك نص خاص يقصر التقاضي على درجة واحدة في إحدى هذه المسائل، إلا أنه في الآونة الأخيرة عرفت بلادنا حركة إصلاح متنامية ومتكاملة الخطى في مختلف المجالات، السياسية والاقتصادية والاجتماعية، كان من أهمها مشروع إصلاح العدالة الذي صحبته حملة تشريعية واسعة شملت مختلف فروع القانون كان من بينها تعديل قانون الأسرة سنة 2005 وتعديل قانون الإجراءات المدنية الذي أصبح ساري المفعول في 23فيفري 2008، هذا الأخير الذي ميز

Pdf créé avec la version d'essai pdfFactory Pro www.pdffactory.com

خصومة الأحوال الشخصية عن باقي الخصومات بعدما كانت جميع الخصومات المدنية تخضع لإجراءات موحدة، بحيث رسم للقاضي وللمتقاضي طرق سير دعوى الأحوال الشخصية من البداية إلى النهاية، سواء ما يتعلق بتحديد تاريخ نظر الدعوى، وكيفية تقديم دعوى الخصوم، وإجراءات جلسات المحكمة وإدارتها، وكيفية صدور الأحكام من الهيئات القضائية و الطعن فيها، وصولا إلى تنفيذ الأحكام القضائية.

ومن هنا فقد حاولت من خلال بحثي هذا عرض ما تضمنته أحكام الشريعة الغراء في الجانب القضائي، من ثروة متنوعة من الأصول والقواعد التي تحقق مقاصد البشر من حفظ حقوقهم ورفع مظالمهم وإنصاف مظلوميهم وقضاء حاجاتهم، وعرض ما ورد من قواعد ونصوص في القانون الجزائري بخصوص قضاء شؤون الأسرة مع محاولة استقراء وتقويم هذه القواعد و النصوص بما جاءت به الشريعة الإسلامية من قواعد و أحكام.

وقد قسمت هذا البحث إلى بابين وفصل تمهيدي حيث شملت الدراسة في الفصل التمهيدي مقدمات عامة عن قواعد التقاضي و التطور التاريخي للنظام القضائي، و استقلال القضاء في الفقه الإسلامي وقانون الجزائري.

أما في الباب الأول فقد تناولت بالدراسة الدعوى القضائية وقواعد الاختصاص القضائي في الفقه الإسلامي والقانون الجزائري، حيث تطرقت فيه لمفهوم الدعوى القضائية وأركانها وأطرافها وشروطها ووسائل إثباتها وتناولت بشيء من التفصيل قواعد الاختصاص القضائي، أما الباب الثاني فقد حاولت من خلاله بحث الجوانب العملية و التطبيقية للتقاضي حيث تناولت إجراءات رفع دعوى شؤون الأسرة ونظرها والأحكام الصادرة بشأنها والطعن عليها، فبينت من خلاله طريقة عرض الدعوى في القضاء الإسلامي والقانون الجزائري، و كيفية نظر الدعوى و المبادئ التي تحكمها و كيفية الحكم فيها و صولا إلى صدور حكم فيها و الطعن عليه وطرقه، وفي ختام الدراسة خلصت إلى خاتمة سجلت من خلالها أهم نتائج وتوصيات البحث.

Pdf créé avec la version d'essai pdfFactory Pro www.pdffactory.com

Le résumé:

Après qu'allah eut désigné et envoyé ses messagers et établi sa religion (l'islam) sur terre et après qu'il eut instauré l'islam comme la religion devine sur les basses de la charia islamique la quelle devant la constitution générale à laquelle se réfèrent tous les musulmans que régissant la société musulmane dans tous les domaine.

Après la chute de l'empire ottoman qui a vu naître de petits états tombés entre la main d'une nouvelle puissance coloniale qui a cherché à effacer l'identité islamique et à remplacer les lois et les règlements issus de la charia y compris le système judiciaire

l'algerie, comme d'autre nation musulmanes à adopté la charia dans l'organisation de ses tribunaux afin de résoudre et réglons tous les problème relatifs aux aspects de la vie, la charia fut une source de disposition relative au statut du coran et de la souna et les réflexion des juges et les lois de jurisprudence.

Mais a partir de 1830, le législateur coloniale français on entrepris de minimiser le rôle du juge musulman dans les aspects juridique de la société autochtone même après l'indépendance, la société algérienne à continué de régler ses problèmes au vu des lois et des règlement de la république française, au vu du vide juridique, le législateur algérien a éliminer la dépendance juridique a comblé les vides juridique inhérents au règlement de la famille et du code de la famille afin de mettre fin à l'indépendance coloniale.

Dans ce sens le législateur algérien a bien fait de considérer la charia comme moyen irréversible de gérer la vie communautaire des algériens.

Pdf créé avec la version d'essai pdfFactory Pro www.pdffactory.com

Et ainsi le législateur après l'amendement n'à pas adopter pu adopter ce système de justice et les tribunaux nationaux ont été compétence sur ce type de cas comme toute les autres faites par les gents de la communauté. ainsi le systéme et devenu spécialiser dans ce type d'affaire comme celles qui prend en charge le comportement des personnes dans la société et ce enfournement à l'organisation judiciaire nouveau, politique, social , économique, il a juger à la du code de la famille en 2005 .

Ce dernier a caractériser les différents personnels après qui furent tous les différents civiles assujettis a des examens unifier.

Des sortes que les deux parties ait connu les voies d'appel du débet jusqu'à la fin; concernant la fixation de la date d'examen et la procédure de présentation de l'affaire, conflit.

Ainsi, j'ai essayé à travers ce modeste travail, d'établir ce que comporte les droits législatifs dans le domaine judiciaire, selon la disposition de la loi algérienne sur les affaire de la famille avec une tentative d'exbrapolon et d'évaluer ces règles de l'apport de tends dans la loi islamiques.

Cette recherche a été subdivisée en deux parties et une interdiction présentant des règles de contentieux et de l'évaluation historique du système judiciaire et son indépendance dans la jurisprudence islamique et le droit algérien.

Le 1er prendre traite de l'étude de la plainte et les règles de compétence dans la jurisprudence islamique et la loi algérienne qui a évoqué.

Des procédures poursuite la famille et de l'examen et des jugement et les mettre au défi comme l'a démontré à traverse la présentation de l'affaire dans la magistrature les

Pdf créé avec la version d'essai pdfFactory Pro www.pdffactory.com

musulmane et loi algérienne et la façon de considérer le cas et les principes qui régissaient et comment la gouvernance et l'accès à un verdict et ses manière contestée, a l'issue de la fin de l'étude a conclu enregistrée à partir de laquelle les conclusion et les recommandation de la recherche les plus importants.

Pdf créé avec la version d'essai pdfFactory Pro www.pdffactory.com

Abstract:

After that God showed His Messenger. and the victory by bis religion, and enabled him to land established state of Islam to the provisions ofthe Islamic Sharia, it was a constitution -of the Muslims in every things and the greatness of this Iaw, the wise fit every time and place that continued even after the expansion of the Islamic state and the transfer of succession from one area to another. But after the fali of the Ottoman state and the entire nation spiit into small weak sporadic colonial powers sought to obliterate the Islamic identity and replace Sharia laws and controlled the situation in which ail the different aspects of life in these countries. including the judicial system was under the colonial iaw.

Algeria. like other Musiim countries have adopted before the colonization . the Sharia in the organization of its courts resolve and deal with ail disputes and issues relating to aspects of different life .it was a source of personai status provisions of the Quran and Sunnah and diligence ofjudges and jurisprudence books varied , but at the beginning of 1830 deliberately French legislator through a seriesiawsto interfere in Islamic family law and other laws, which lcd to a reduction of the role of Shariah j udge in the various conflicts . and after independence continued elimination ofthe family in Algeria, according to the mies ofthe French system and the dams ofthe vacuum legislative and legal , even the Algerian legislature movement eliminate dependency legal , bas * best Algerian legislature would do well when considering Sharia source integral to matters ôfpesonaI status , but the legisiator after the amendrnent was flot adopted style Sharia courts to adj udicate matters of personal status , as was the case before colonization , but the whole justice system and the courts have been regular national in j urisdiction over this type of case, like any other transactions people in the comrnunity . according to

Pdf créé avec la version d'essai pdfFactory Pro www.pdffactory.com

the judicial system, which takes the principle of litigation on multiple degrees , making daims of the family heard by more than one degree of litigation starting from the lower courts until the Supreme Court . unless there is a special provision shorten the litigation to one degree in one ofthese issues , but it has recently defined our country s reform movement is growing and integrated paced in various fields , political, economic and social , was the most important proj cet justice reform that accompanied the campaign legislative and wide . including various branches ofthe law was , including amendment ofthe law family in 2005 and amend the Code of Civil Procedure . which became effective 23 February 2008, the latter that has characterized the rivalry ofpersonal status for the rest ofthe discounts afier it was ail discounts civil subject to standard procedures, so as to draw the judge and litigant ways of functioning suit personal status from start to finish , both with regard to fixing the date of the hearing , and how to make a suit litigants , court hearings and procedures . management, and determines how the verdicts ofthe judiciary and how to challenge them , to the implementation of j udicial decisions.

Here we tried through this research to show the contents of Sharia glue in the judicial side * the wealth of variety of assets and rules that achieve the purposes of hurnans to save their rights and raise their grievances and redress the weak person in the case and spend their needs, and show that. according to the rules and provisions of the Algerian law concerning spend Affairs family with an attempt to extrapolate and evaluate these rules and brought him texts including Islamic law and the provisions ofthe rules.

This research has been divided into two parts and an introductory chapter where the study included in the introductory chapter introductions general rules of litigation and the historical

Pdf créé avec la version d'essai pdfFactory Pro www.pdffactory.com

deveiopment of the judicial system, and the independence of the judiciary in the Isiamic jurisprudence and Algerian law.

In the first section we deait with studying the lawsuit and the rules ofthe jurisdiction in Islamic jurisprudence and Algerian law, which touched the concept ofthe lawsuit and its corners and edges and conditions and means recognized and dealt with in some detaii the rules ofjurisdiction, Part II has tried from which they discussed practical aspects and Applied

litigation where deait with procedures sue family Affairs and its consideration and judgments on them and challenge them, as dem