

الجمهورية الجزائرية الديمقراطية الشعبية

وزارة التعليم العالي والبحث العلمي

كلية أصول الدين والشريعة

والحضارة الإسلامية

قسم الشريعة والقانون

تخصص: مؤسسات سياسية وإدارية

جامعة الأمير عبد القادر

للعلوم الإسلامية بقسنطينة

الرقم التسلسلي:

رقم التسجيل:

حصانة القاضي في النظام الإسلامي والتشريع الجزائري

- دراسة مقارنة -

مذكرة مقدمة لنيل شهادة الماجستير في المؤسسات السياسية والإدارية

إشراف الأستاذ الدكتور:

مصطفى باجو

إعداد الطالب:

جمال غريسي

لجنة المناقشة

الاسم واللقب	الرتبة العلمية	الجامعة الأصلية	الصفة
الأمين شريط	أستاذ التعليم العالي	جامعة الأمير عبد القادر	رئيساً
مصطفى باجو	أستاذ التعليم العالي	جامعة الأمير عبد القادر	مقرر
عبد الحفيظ طاشور	أستاذ التعليم العالي	جامعة منتوري	عضو
كمال لدرع	أستاذ التعليم العالي	جامعة الأمير عبد القادر	عضو

ملخص البحث

هذا البحث تناول موضوع (حصانة القاضي في النظام الإسلامي والتشريع الجزائري -دراسة مقارنة-). من خلال هذا الموضوع يتبين أن حصانة القاضي باعتبارها من المبادئ الأساسية في استقلاله، قد فرضتها طبيعة العمل وموجبات رسالة القضاء.

وهذا لأن القضاء وهم يقومون بأداء واجبهم المقدس قد يتعرضون لمخاطر تعيقهم، لذا وجب حمايتهم وحصانتهم من جميع الأخطار التي قد تلحقهم في عملهم، حتى يكونوا في مأمن تام أثناء أداء وظائفهم أو بعدها، وحتى يتفرغوا لنشر رسالة العدالة وما توجبه من أعباء ثقال ومسؤوليات جسام.

وإذا كانت الحصانة أمر ضروري لاستقلال القضاء في أعمالهم ونزاهتهم في شؤون القضاء وسبيل لتحقيق العدالة بين الناس وضمان الحقوق والحريات بالنسبة للجميع، كان لابد أن تقوم على مرتكز يجعلها في مأمن من أي تدخّل قد يعترضها، وتمثل هذه الركيزة في مبدأ استقلال القضاء وضماناته والذي يعتبر جوهر ولب هذه الحصانة.

وحتى تكون هذه الحصانة أكثر قوة وفاعلية، كان يجب أن يتمتع القاضي بحصانة ضد العزل باعتبارها أهم ضمانة إدارية لحمايته، والتي تشكل حصنا قويا وحاجزا منيعا لعدم تسلط السلطة التنفيذية على السلطة القضائية أو استضعافها، وحتى تضمن نزاهة القضاء في تحقيق العدالة بين الأفراد في المجتمع. وعليه فمن خلال هذا البحث نلخص إلى أهم ثلاث نتائج وهي:

- 1- أسبقية النظام الإسلامي إلى الاعتراف بحصانة القاضي وتطبيقها ميدانيا في أغلب مراحل تاريخه، بينما نجد التشريعات الحديثة بما فيها التشريع الجزائري بعيدة عن الاعتراف بهذه الحصانة في الواقع العملي.
- 2- يعتبر مبدأ استقلال القضاء وضماناته جوهر ولب حصانة القاضي، لذا حرص عليه النظام الإسلامي وطبقه عمليا، ثم جاءت التشريعات الحديثة لتؤكد سُمُو هذا المبدأ وتنص عليه في دساتيرها وقوانينها.
- 3- تمتع القاضي في النظام الإسلامي بأهم ضمانة إدارية، وهي حصانته ضد العزل، وهي غير منصوص عليها في التشريع الجزائري، وتوضيح وتأكيد أن هذه الحصانة ليست وليد النظم الوضعية الحديثة، أو من وحي النظام الفرنسي كما روج لها البعض، بل عرفها وطبقها النظام الإسلامي منذ أربعة عشر (14) قرنا. من كل الذي سبق يتبين أن للحصانة أهمية كبيرة في استقرار وتأمين القضاء وفي تثبيت مبدأ استقلال القضاء وسيادة القانون وحفظ حقوق وحريات الأفراد، وسبيل لتحقيق العدل والأمن في المجتمع.

RESUME DU MEMOIRE

Cette étude consiste à traiter l'immunité du magistrat au sein du régime islamique et la législation algérienne (étude comparaison).

L'immunité du magistrat est l'un des principes fondamentaux de son indépendance imposée par la nature de sa tâche et les obligations de sa mission.

Au cours de leur exercice, les juges peuvent faire face à divers obstacles les empêchant d'accomplir convenablement leur devoir; aussi faut-il les protéger et les sauvegarder de tous les dangers qui les menacent au cours et à la fin de l'accomplissement de leur devoir afin qu'ils puissent diffuser la mission de la justice.

Du moment que l'immunité est un facteur indispensable pour l'indépendance et la probité des magistrats pour accomplir leur tâche et la réalisation de la justice au sein de la société et la garantie des droits et la liberté de tous, il faut qu'elle soit fondée sur une base solide empêchant toute voie d'intervention éventuelle. Cette assise est considérée comme le fond du principe de l'indépendance des juges et leur immunité.

afin que cette immunité soit solide et efficace, il faut qu'elle jouisse d'une immunité anti-révocatoire étant considérée comme principale garantie administrative pour sa protection, avec cette forteresse invincible contre l'influence de la maîtrise exécutive, la probité du juge sera assurée et garantie ce qui permettra à la société de jouir des bienfaits de la justice.

D'après cette étude, nous déduisons les conclusions suivantes:

1- Le régime islamique est prioritaire à propos de la reconnaissance de l'immunité du magistrat au cours de la majorité de son histoire par contre les autres législations parmi lesquelles celle de notre pays en sont en réalité très loin.

2- L'indépendance de la justice est le facteur fondamental pour garantir l'immunité des magistrats, ainsi, le régime islamique a œuvré pour l'application de ce principe, ensuite les législations modernes ont confirmé la sublimité de ce principe ainsi que leur constitution et leurs lois.

3- Dans le régime islamique, le magistrat jouit d'une importante garantie, administrative qui est celle de l'immunité anti-révocatoire qui n'est pas citée dans la législation algérienne, cette immunité n'est pas évoquée uniquement dans les régimes modernes ou inspiré par le régime français, comme le propagent certains mais elle fut connue et appliquée par le régime islamique de puis 14 siècles.

D'après tout ce qui a été dit l'immunité jouit d'une importance considérable pour la stabilité, la protection des magistrats et la consolidation du principe de l'indépendance de la justice et la souveraineté de la loi en vue de sauvegarder le droit et la sécurité au sein de la société.

RESEARCH SUMMARY

This study concerns the immunity of judge in the Islamic regime and the Algerian law (a comparative study).

The immunity of judges is one of their fundamental principles of independence imposed by the nature of their work and obligations of justice message. During work, the judge may face various obstacles preventing him to perform his duty properly, so he must be protected and safeguarded from all dangers that threaten him during and after his left work career for spreading the concept of justice.

As long as the immunity is essential for independence and probity of the judiciary for the accomplishment of its task and the achievement of justice in society and the guarantee of rights as well freedom of all, it must be based on a such basis which prevent it from any intervention is possible. This is considered the heart of the independence of judges and their immunity.

Unless this immunity is strong and effective, the judge will not enjoy his immunity against isolation which is considered the main administrative guarantee for his protection. This latter represents the invincible fortress against the influence of the executive master.

According to this study, we deduce the following results:

1 - The priority of the Islamic regime to the recognition of the immunity of judges along the majority of its history although we find other regimes including the Algerian one are far from this fact.

2 - The independence of justice is the fundamental factor to guarantee the immunity of magistrates, therefore, the Islamic regime has worked to imply this principle, then the modern laws confirmed the sublimity of this principle and realize it in their constitutions.

3 - In the Islamic regime, the magistrate enjoyed the most important administrative guarantee which represents his immunity against isolation, this is not mentioned in the Algerian law. To confirm that this immunity is not invented by the recent creative regimes or inspired from a French system as the known rumors, but it is applied in the Islamic regimes since 14 centuries.

According to what has been said immunity is of considerable importance for the stability of judicial protection and independence, also, sovereignty of the law to safeguard rights and security in society.