

الإجابة النموذجية في مقياس المنهجية* تخصص قانون جنائي وإداري *

الإجابة على السؤال الأول: شروط التعليق (4ن) لكي يكون التعليق سليماً يجب ان يكون الباحث

ملماً :

*بالنصوص القانونية التي تحكم النزاع

* الفقه القديم والحديث الذي تعرض للمسألة

* الإجتهد الذي تناول هذه المسألة ومراحلها التاريخية التي مر بها توصلنا الى موقفه الاخير ومن ثم بيان انعكاسات ذلك الحل من الوجهة القانونية

2- المقارنة بين منهجية التعليق على حكم ومنهجية التعليق على استشارة (9ن)

تختلف منهجية التعليق على الإستشارة القانونية عن منهجية التعليق على الحكم القانوني من عدة جوانب :

• من حيث التعريف (4ن)

يعرف التعليق القانوني على الحكم بأنه تطبيق للمنهجية العلمية بتوظيف أدوات المنهج العلمي عملياً انطلاقاً من الجانب النظري، وهي عملية وصف دقيق للحكم والقرار تحليلاً وتفسيراً ونقداً. أما التعليق على الاستشارة القانونية فهي استكشاف رأي القانون بشأن مسألة قانونية تكون محل نزاع أو يحتمل أن تكون كذلك، وتهدف في آخر الأمر إلى معرفة الحكم القانوني في معطياتها من طرف شخص متخصص في القانون لإرشاد السائل إلى إتباع السبل السليمة وتحقيق الإجراءات الصحيحة لرفع دعواه القضائية أمام الجهة المختصة

• من حيث المراحل (5ن)

يقوم التعليق على حكم على مرحلتين أساسيتين، هما المرحلة التحضيرية والمرحلة التحريرية، حيث تعد المرحلة التحضيرية مجموعة من الخطوات المنهجية التي تحدد وتفصل عناصر الحكم عن بعضها البعض بصورة مستقلة و تتكون من _ الوقائع - الإجراءات - الإدعاءات - المشكل القانوني، وتعتبر هذه المرحلة مرحلة فهم عام، وبناء التصور الفكري لموضوعه من خلال معطياته التي سيتم مناقشتها في المرحلة التحريرية من خلال إتباع خطة منهجية يصرح بها في بداية المرحلة التحريرية في شكل : مقدمة وعرض وخاتمة. أما منهجية حل الاستشارة القانونية فتكون بإتباع أسلوب علمي منظم يعتمد على القراءة المركزة لمحتوى القضية المطروحة، واستعمال معلوماته ومعارفه النظرية حسب مقتضيات ومعطيات ووقائع القضية للإجابة على الإشكاليات القانونية، فهي طريقة بيداغوجية تدريبية للطالب ليكتسب القدرة على استيعاب الأفكار النظرية وتطبيقها على معطيات القضية وحل المشكل القانوني و تنقسم مراحل حل الاستشارة القانونية إلى مرحلتين: حيث تمثل المرحلة الأولى- المرحلة التحضيرية يسمى بعض من الفقه هذه المرحلة بمرحلة تحديد معطيات الاستشارة و تدرج فيها الوقائع والمشكل القانوني:

1-الوقائع: هي مجموعة الأحداث القانونية والمادية التي أدى نتاجها إلى تكوين موضوع النزاع وهي تختلف باختلاف طبيعة سواء كانت جنائية أو مدنية أو إدارية أو في أحوال الأسرة.

2- طرح المشكل القانوني: ويستخرج من سؤال المستشر نفسه وعليه أن يعيد طرحه بأسلوب قانوني المرحلة الثانية: المرحلة التحريرية : عند الانتهاء من تحديد عناصر الاستشارة في المرحلة التحضيرية يتبع المعلق التالية :

1- الخطة :

2- المناقشة وتتم عبر -مقدمة ، عرض ، خاتمة-

- أ- المقدمة : ملخص عن المسألة القانونية اي ملخص عن الوقائع منتهيا بالمشكل القانوني
ب- صلب الموضوع : يقوم الطالب بمناقشة الخطة وعليه ان يستخرج المسألة القانونية التي تتعلق بالنزاع ويبحث عن النص القانوني المنظم لها مع تبريره
ت- خاتمة : يجيب على السؤال باختصار

الإجابة على السؤال الثاني: 7 ن

التعليق على نص المادة 44 من قانون العقوبات تمر مرحلة التعليق على نص قانوني بمرحلتين أساسيتين هما المرحلة التحضيرية والمرحلة التحريرية

أولا: المرحلة التحضيرية ونستخرج فيها مايلي :

- 1- مرحلة التحليل الشكلي : 3ن
- 2- أ* طبيعة النص: المادة 44 من قانون العقوبات الجزائري (النص تشريعي)
- 3- ب* مصدر النص : ينقسم المصدر الى نوعين المصدر الشكلي للنص وكذا المصدر المادي :
- 4- المصدر الشكلي للنص :
هذا النص هو المادة 44 من قانون العقوبات الجزائري من الكتاب الثاني المعنون ب " الأفعال و الأشخاص الخاضعون للعقوبة " من الباب الثاني المعنون ب " مرتكبو الجريمة من الفصل الاول المعنون ب المساهمون في الجريمة

5- المصدر المادي : المادة 44 من الامر رقم 156/66 المؤرخ في 8 يونيو 1966 المتضمن قانون العقوبات المعدل والمتمم

2 : مرحلة التحليل الموضوعي: 4ن

ويقصد به تحليل النص من حيث المضمون ويتضمن العناصر التالية :

1- شرح المصطلحات (1ن)

الفاعل : هو المساعم المباشر في ارتكاب الجريمة وتنفيذها
الشريك : هو كل شخص ساعد او سهل او عاون ساهم بطريقة غير مباشرة في ارتكاب الجريمة
الظروف الشخصية : وهي الظروف التي ينتج عنها تشديد او تخفيف العقوبة او الاعفاء منها الا بالنسبة للفاعل او الشريك الذي تتصل به هذه الظروف كالقرابة والسكر والجنون... الخ

2- استخراج الفكرة العامة : عقوبة الشريك والفاعل الأصلي عن الجريمة (1ن)

3: استخراج الأفكار الجزئية: (2ن)

- عقوبة الشريك في الجرائم التي تأخذ وصف الجنائية والجنحة
- الظروف الشخصية للفاعل أو الشريك في الجريمة
- تأثير الظروف الشخصية على تقدير العقوبة