

## LE DROIT DE LA PREUVE

Mots clés : Le droit de la preuve / La cryptologie / La signature électronique et les tiers de confiance

Fiche synthèse

**Idée clé →**  
**Donner du**  
**sens →**

→ « Celui qui prouve gagne son procès ! »  
→ De nombreuses transactions informatisées ne génèrent pas d'écrit au sens traditionnel (paiement électronique..) ce qui pose la question de la preuve

### 1. le droit de la preuve

Dès qu'un droit est contesté il faut en apporter la preuve, ce qui revient à se poser 3 questions :

- ✓ qui doit prouver = à qui incombe la charge de la preuve ?
- ✓ que prouver ? = l'objet de la preuve
- ✓ comment prouver ? = les modes de preuve et leur admissibilité

---

- ✓ la charge de la preuve incombe au demandeur qui doit prouver ce qu'il demande. Elle peut être renversée par le jeu des présomptions légales : simple (la présomption simple peut être combattue par la preuve inverse) ou irréfragable (la preuve contraire n'est pas admise)
- ✓ comment prouver ? : les modes de preuve *ci-dessous*

### 2. les modes de preuve

Pour prouver un fait, la loi laisse la liberté de la preuve. La loi exige une preuve écrite pour les actes ou droits supérieurs à 1 500 €. En dessous de cette somme, tous les moyens de preuve sont admis.

On classe les preuves en deux catégories :

#### **PREUVES PARFAITES :**

*Lient le juge  
S'imposent à lui !*

-L'écrit \* :

- ✓ papier : authentique, sous seing privé
- ✓ électronique depuis la loi du 13 mars 2000 : *suite de chiffres, lettres, symboles...*
- ✓ Reproduction fidèle et irréversible de l'original

-l'aveu judiciaire

-le serment décisoire

- la présomption irréfragable : *(dans ce cas la preuve contraire est non admise) C'est ainsi que la remise d'un titre de créance à son débiteur prouve le remboursement !*

#### **PREUVES IMPARFAITES :**

*Liberté d'appréciation du juge*

- ✓ Commencement de preuve écrite : carte postale...
- ✓ Témoignage
- ✓ Présomptions simples : (la preuve contraire est recevable !) : paternité, garde la chose...
- ✓ Serment supplétoire

\* l'écrit est désormais défini en termes généraux sans lien avec le support ou avec ses modalités de transmission (principe d'équivalence fonctionnelle : voir fiche D1.1)

- ✓ pour être recevable l'écrit doit être intelligible, permettre l'identification de son auteur, garantir l'intégrité du contenu du message (voir ci-dessous). Ce sont là ses 3 fonctions que l'on peut résumer ainsi : communication, identification, préservation
- ✓ l'écrit électronique est un écrit qui change simplement de forme : on devrait parler d'écrit sous forme électronique

### 3. la cryptologie

- ✓ science du secret dont l'objectif est d'assurer la confidentialité des messages, l'authentification, la sécurité d'une signature électronique, le stockage des données...
- ✓ ses applications : communication sécurisée sur internet, paiements électroniques, authentification des personnes...
- ✓ elle repose sur du matériel ou logiciel conçu pour transformer des données à l'aide de conventions secrètes (clés asymétrique, publique, privée) et ou pour réaliser l'opération inverse avec ou sans convention secrète

### 4. la signature électronique

- ✓ elle consiste dans l'usage d'un procédé fiable\* d'identification garantissant son lien avec l'acte auquel elle s'attache. Voir sur le [site de l'Anssi](#)
- ✓ la signature remplit 5 fonctions : identification, adhésion au contenu, garantie de l'intégrité, constitution d'un original, psychologique
- ✓ typologie des signatures électroniques : signature numérisée (identification non assurée), carte à puce et code secret (idem), signature biométrique (idem) et enfin la signature numérique ou digitale ou électronique à clé asymétrique ou publique, offrant, seule, les garanties exigées par la loi.

\* *il existe une présomption de fiabilité en faveur de la signature électronique sécurisée (fondée sur une cryptographie à clé asymétrique). Le destinataire peut vérifier la fiabilité grâce au certificat électronique délivré par un prestataire de services de certification.*

### 5. Les tiers de confiance

- ✓ La confiance lors des échanges (B2B, B2C...) sur internet repose essentiellement sur la cryptologie et sur les tiers de confiance
- ✓ ce sont des organismes indépendants, prestataires de services : certification des signatures, archivage, horodatage. Ils vont par exemple délivrer des certificats de signature électronique sur la base de clés de chiffrement
- ✓ On distingue : les prestataires de services de certification (PCS) ou opérateurs de certification (OP) et les tiers archiveurs (qui garantissent l'intégrité des documents conservés)
- ✓ Ces tiers de confiance se sont regroupés au sein de la Fédération nationale des Tiers de confiance : [FNCT](#). Un exemple de document certifié est disponible sur leur plaquette d'information.

**En résumé :** *l'écrit électronique est aussi recevable que l'écrit papier en droit européen.*

**L'exemple pour mémoriser :** *lorsque des entreprises contractent (BtoB) il leur est fortement conseillé de faire archiver le contrat conclu entre elles en faisant appel à un tiers archiveur. Cela permet de constituer une preuve en cas de survenance d'un litige.*