



FORSAT MC
Law Firm

هفته نامه ی فرصت

 **021-22791308**

 **Forsatlawfirm@gmail.com**

 **www.forsatlawfirm.com**

 **@forsat_mc**



FORSAT MC
Law Firm

فهرست

گزارش عملکرد مؤسسه

• اخبار فرصت

• آرای اخذ شده

• دوره های آموزشی

تحولات حقوقی

• قوانین جدید

• آرای وحدت رویه

• نظریه های مشورتی

خبرنامه ی علمی

• قرار داد های طرح و ساخت در فیدیک و شرایط عمومی

• قانون دریایی در نظم حقوقی کنونی

• درس گفتار ها



FORSAT MC
Law Firm

اخبار مؤسسه

منتورینگ مقاله نویسی

این هفته نخستین دوره‌ی منتورینگ مقاله نویسی در واحد آموزش مؤسسه‌ی فرصت به پایان رسید. هدف از دوره‌ی منتورینگ، همراهی و راهنمایی گام به گام پژوهشگر از انتخاب زمینه‌ی پژوهش تا نگارش و انتشار مقاله‌ی بین‌المللی است. عملکرد شرکت کنندگان در این دوره از برآورد اولیه بسیار بهتر بود؛ در این دوره پیشنهادی مقالاتی در خصوص «بین‌المللی شدن شرکت‌های ملی نفت»، «مراحل انعقاد، اجرا و خاتمه‌ی قراردادهای مشارکت عمومی - خصوص در منطقه‌ی منا»، «اعتبار شروط خلاف قانون در بارنامه‌های دریایی»، «مقایسه‌ی مفهوم ملی شدن نفت در ایران و برزیل» و «تعارض وصف تجریدی اسناد تجاری با مقررات مبارزه با پولشویی» تدوین شد.

دوره‌ی دوم منتورینگ مقاله نویسی در آبان ماه آغاز خواهد شد.





FORSAT MC
Law Firm



آرای اخذ شده اخیر

علی آذرپرند، کارشناس ارشد حقوق تجارت بین الملل و وکیل دپارتمان دعاوی.
مفاد این گزارش توسط موسسه ی فرصت صحت سنجی و تایید شده است.

۱- شرح ماقع:

موکل، به منظور تضمین انجام تعهدات شخص ثالث، دو فقره چک، با سررسیدهای ۱۴۰۳/۰۷/۰۵ و ۱۴۰۳/۰۸/۰۵ در وجه خوانده صادر و تحویل نمود. در متن یا ظهر چک‌ها و همچنین در هیچ قراردادی، تصریحی بر تضمینی بودن آن‌ها وجود نداشت. در موعد سررسید، چک‌های یادشده به علت عدم کفایت موجودی حساب موکل پرداخت نشد و گواهی عدم پرداخت از سوی بانک صادر گردید. متعاقباً، خوانده با استناد به گواهی عدم پرداخت، از مرجع صالح درخواست صدور اجرائیه ثبتی نمود. در فاصله بین زمان سررسید تا تاریخ صدور اجرائیه، مبالغ مندرج در چک‌ها توسط اشخاص ثالث، مستقیماً به حساب دارنده (خوانده) واریز گردید. پس از پرداخت مبالغ فوق، موکل با تقدیم دادخواست به مرجع محترم رسیدگی، ابطال اجرائیه صادره و استرداد لاشه چک‌ها به انضمام دستور موقت مبنی بر توقف عملیات اجرایی را مطالبه نمود. با توجه به دلایل ارائه شده و قرائن موجود، دادگاه به جهت جلوگیری از ورود خسارت به موکل، دستور موقت مبنی بر توقف عملیات اجرایی چک‌ها صادر نمود. موکل نیز در اجرای این دستور، خسارت احتمالی مقرر را تودیع کرد.



۲- خواسته ها:

۱. دستور موقت مبنی بر توقف عملیات اجرایی؛
۲. ابطال اجرائیه مستقیم چک به لحاظ تضمین؛
۳. استرداد لاشه چک.





۳- استدلال‌های خواهان:

چک موضوع اجرائیه، جنبه تضمین معاملات ثالث را داشته و پرداخت آن منوط به عدم پرداخت وجوه بین خواننده و ثالث بوده است. حسب آنکه از تاریخ ۱۴۰۳/۰۷/۰۵ لغایت ۱۴۰۳/۰۷/۳۰ تمام مبالغ چک‌های صادره مستقیماً به حساب خواننده از جانب اشخاص ثالث به موجب اسناد واریزی، واریز گردیده است، لهذا تقاضای ابطال اجرائیه و استرداد لاشه چک‌های صادره را دارد.



۴- استدلال‌های وکیل خواننده:

مستفاد از محتویات پرونده و با توجه به اینکه در متن چک و همچنین در هیچ توافق یا قرارداد دیگری، شرطی به هر عنوان درج نشده است و با عنایت به این که بر اساس اصول و مقررات ناظر بر اسناد تجاری، اصل بر مدیونیت صادر کننده چک بوده و اثبات خلاف آن مستلزم ارائه دلایل و مستندات معتبر از سوی صادر کننده است، لذا صرف ادعای خواهان مبنی بر تضمینی بودن، فاقد وجهت قانونی بوده و ادعایی بی اساس و مردود محسوب می گردد.



۵- محتوای رأی:

با ختم رسیدگی، شعبه محترم رسیدگی کننده با این استدلال که،
اولاً، وکیل خواهان ارتباط صدور چک را با معاملات اشخاص ثالث به عنوان چک تضمینی اعلام نموده است،
ثانیاً، وکیل خواننده نیز در جریان دفاعیات خود، تضمینی بودن چک و ارتباط آن با معاملات ثالث را مورد تأیید قرار داده است،
و ثالثاً، هیچ گونه قرینه یا مستند معتبری دال بر وجود معاملات یا مراودات مالی میان طرفین پرونده در زمان صدور چک موضوع دعوا احراز نگردیده است،
همچنین با عنایت به مفاد ماده ۲۳ قانون صدور چک، که به صراحت مقرر می دارد در خصوص چک‌های تضمینی امکان اخذ اجرائیه مستقیم موضوع ماده فوق وجود ندارد،
دادگاه با استناد به اصول و مقررات حاکم، حکم به ابطال اجرائیه صادره صادر و اعلام نمود.





دادنامه





FORSAT MC
Law Firm

دادنامه

شماره دادنامه: تاریخ تنظیم: شماره پرونده: شماره بایگانی شعبه:	«فلا شوما ایلازی ان دولا» شعبه: دادگاه عمومی حقوقی مجتمع قضایی شهید باهر تهران دادنامه	شماره دادنامه: تاریخ تنظیم: شماره پرونده: شماره بایگانی شعبه:	«فلا شوما ایلازی ان دولا» شعبه: دادگاه عمومی حقوقی مجتمع قضایی شهید باهر تهران دادنامه
مکمل بر ابطال اجرائیه شماره: 1403/09/11 هجری و اعانت می‌گردند لکن در خصوص خواسته استرداد لاشه چک با توجه به اینکه لازمه اجابت خواسته مذکور با توجه به تضمینی بودن سند تجاری محقق شدن محضون عنه می‌باشد که با کیفیت دعوی مطروحه مراتب قابل اجرا از فواید لذا مستنداً به ماده 2 قانون آیین دادرسی مدنی قرار عدم استماع دعوی صادر و اعانت می‌گردند برای صادره حضور و طرف نسبت به است روز پس از ابلاغ قابل تجدید نظر خواهی در محاکم محترم تجدید نظر استان تهران می‌باشد تصویر برابر با اصل است نشانی: تهران - فلکه چهارم تهرانپارس - مجتمع قضایی شهید باهر		برداشت وجه یا مال از جانب ثالث به خوانده حاکمی از پرداخت دین و ادای قرض موکل دارد این به گواهی گواهان تعرفه شده رسیده و عندالزوم جهت ادای شهادت در محضر دادگاه نیز حاضر خواهند شد چنانکه کلیه پیش‌های واریزی برای موکل ارسال شده و در اختیار موکل است چراکه اساساً به دستور موکل این وجود از سوی متخصص ثالث به حساب خوانده واریز شده است و اسناد واریزی به حساب خوانده عیناً حکایت از پرداخت تمام مبلغ برگه چک موصوف به حساب خوانده دارد لذا مستنداً به مواد 265، 1284 و 1301 قانون مدنی و مواد 511، 519 قانون آیین دادرسی در امور مدنی دین موکل به میزان وجه چک موصوف شوبه شده و خط گواهی عدم پرداخت و تقاضای صدور اجرائیه توسط خوانده در خصوص چکی که وجه آن را تماماً دریافت کرده است دارا شدن یا تجمیع می‌باشد و از طرفی وجه بک فقره چک دیگر به شماره به مبلغ تومان نیز به میزان وجه چک در حساب موکل بلوکه شده و صرفاً شخص خوانده یا در دست داشتن چک و گواهی عدم پرداخت آن می‌تواند به شعبه مراجعه و وجه بلوکه شده را برداشت نماید لذا با مدافعه در داخولست تقدیمی مانع می‌گردد که خواهان خواسته خود را بر مبنای دو امر مطرح نموده از یک طرف مدعی است وجود از ناحیه افراد ثالث از جمله: [نام‌ها] برداشت گردیده حال آنکه افراد مورد نظر در زمره خوانندگان دعوی قید نشده اند که با این اوصاف و به لحاظ عدم طرح صحیح دعوی امکان تحقیق از افراد مذکور با رعایت حق دفاع ایشان در دعوی فراهم نیست لکن خواهان در دعوی مطروحه مدعی گردیده سند تجاری به عنوان تضمین بین [نام‌ها] صادر شده است و این امر از ناحیه وکیل خوانده نیز مورد تأیید قرار گرفته است لذا بنا به جمیع مراتب مذکور تضمینی بودن سند تجاری معزز و مسلم بوده همچنین با دقت در مواد 1 و 2 و 4 و 5 و 16 و 17 و 21 و 23 قانون صدور چک مانع می‌گردد که هدف قانونگذار از مقرر نمودن مواد قانون اصلاح قانون صدور چک اعتبار بیش از پیش به اسناد تجاری به عنوان ابزار پرداخت می‌باشد به گونه‌ای که تقدیم سند تجاری دالالت بر تائید گردد بنحی است لیل به هدف مذکور مستلزم تعیین سازوکارهایی است که تبدیل سند تجاری به وجه نقد را در حق دارنده تسهیل نماید در همین راستا قانونگذار در قانون اصلاح قانون صدور چک با حصول شرایطی صدور اجرائیه مستقیم در حق دارنده را به دور از فرایند دادرسی و به سرف تقاضای دارنده پیش بینی نموده است از طرفی با وضع ماده 23 قانون مذکور اسناد تجاری مشروط و تضمینی و مشمول ماده 14 قانون مذکور را از شمول صدور اجرائیه به صرف تقاضای دارنده خارج نموده است علت پیش بینی مذکور آن است که استحقاق دارنده جهت دریافت وجه چک در اسناد تجاری مذکور مستلزم احراز تحقق شرط یا عدم حصول محضون عنه یا بررسی علت دور دستور مستودی موضوع ماده 14 قانون صدور چک می‌باشد که احرازهای مذکور بدون طی نمودن فرایند دادرسی ممکن و منیر نمی‌باشد علی‌هذا با توجه به اینکه حسب محتویات پرونده و مراتب مذکور صدور سند تجاری به صورت تضمین بوده و مشمول ماده 23 قانون اصلاح قانون صدور چک می‌باشد لذا صدور اجرائیه مستقیم مطابق موازین قانونی نیست و مستنداً به مواد 198، 519 قانون آیین دادرسی مدنی و مواد 1 و 2 و 5 و 23 قانون اصلاح قانون صدور چک تصویر برابر با اصل است نشانی: تهران - فلکه چهارم تهرانپارس - مجتمع قضایی شهید باهر	





FORSAT MC
Law Firm



دوره‌ی پیش رو

غزل مرادی، کارشناس ارشد HSE، دکتری حرفه‌ای مدیریت برندینگ و مسئول آموزش مؤسسه فرصت

دوره تخصصی قراردادهای پیمانکاری EPC فیدیک ۲۰۱۶ (اجرای عملیات پروژه از ابتدا تا تحویل)
دوره‌ای علمی و کاربردی با محوریت قراردادهای پیمانکاری فیدیک، ویژه دانشجویان و متخصصان رشته‌های حقوق، مهندسی، مدیریت پروژه، مالی و سایر علاقه‌مندان حوزه قراردادهای عمرانی.

مدرس دوره: دکتر عرفان لاجوردی

زمان برگزاری: یکشنبه و چهارشنبه‌ها، ساعت ۱۴:۰۰ تا ۱۶:۰۰

شروع دوره: ۱۸ آبان‌ماه

نوع برگزاری: همزمان آنلاین و حضوری

با آموزش همزمان به دو زبان فارسی و انگلیسی برای نخستین بار در کشور

سرفصل‌های کلیدی دوره:

- طراحی
- ساختگاه، اقلام مصرفی و نحوه‌ی ساخت
- آزمایش‌های زمان تحویل
- تحویل به کارفرما
- نواقص پس از تحویل
- آزمایش‌های پس از تحویل
- حفاظت از کارها و اقدامات جبرانی



در این دوره شرکت‌کنندگان می‌توانند ضمن آشنایی با مفاد اصلی فیدیک، مهارت تحلیل، تنظیم و اجرای قراردادهای بین‌المللی را در سطحی حرفه‌ای کسب کنند.
ارائه‌ی مطالب به زبان فارسی و انگلیسی به صورت موازی، فرصتی بی‌نظیر برای یادگیری اصطلاحات تخصصی و تسلط بر زبان قراردادی بین‌المللی فراهم می‌آورد.





FORSAT MC
Law Firm

دوره‌ی جاری

دوره نگارش تخصصی

جلسات برگزار شده: جلسه اول

روز و ساعت برگزاری کلاس: شنبه‌ها، ساعت ۱۰:۰۰ الی ۱۲:۰۰

شیوه برگزاری: حضوری و آنلاین

اهداف دوره:

ارتقاء مهارت‌های نگارشی در سطح پیشرفته

آموزش اصول نگارش تخصصی متون ادبی، علمی و حرفه‌ای

تمرین عملی و اصلاح سبک نوشتار

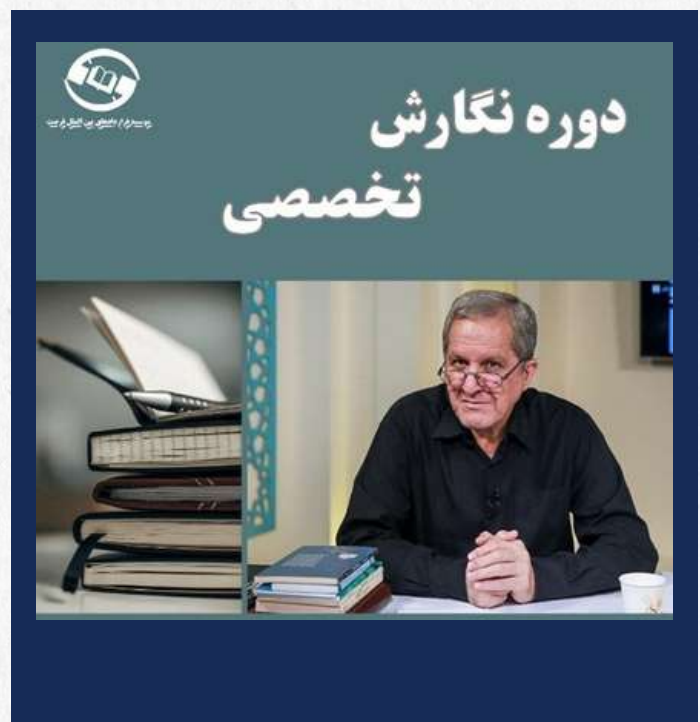
تکنیک‌های خلاقیت در نوشتن و بیان دقیق مفاهیم

ویژگی‌ها:

تدریس توسط یکی از برجسته‌ترین اساتید ادبیات، دکتر اسماعیل امینی

ترکیب آموزش تئوری با تمرین‌های عملی و نقد آثار

مناسب نویسندگان، دانشجویان ادبیات، روزنامه‌نگاری و علاقه‌مندان به نویسندگی حرفه‌ای





FORSAT MC
Law Firm



قوانین جدید

علی آذرپرند، کارشناس ارشد حقوق تجارت بین الملل و وکیل دپارتمان دعاوی.
مفاد این گزارش توسط موسسه ی فرصت صحت سنجی و تایید شده است.

بخشنامه بانک مرکزی درخصوص ابلاغ «دستورالعمل تأسیس، فعالیت، انحلال و نظارت بر کارگزاران رمز پول» مصوب ۱۴۰۴/۰۷/۱۳ بانک مرکزی جمهوری اسلامی ایران

موضوع: با هدف استفاده از ظرفیت‌ها و فرصت‌های نهفته در توسعه فناوری‌های نوین مالی، تقویت شفافیت در فعالیت‌های مرتبط با رمزپول و آگاهی‌بخشی به مردم در این حوزه، و نظر به جایگاه بانک مرکزی جمهوری اسلامی ایران به عنوان متولی مدیریت بازار پول و ارز، سیاست‌گذار و تنظیم‌گر نظام‌های پرداخت کشور و تنظیم‌گر در حوزه رمزپول‌ها و ناظر بر مبادله آنها، مستند به مواد (۴)، (۲۴)، (۵۹) و (۶۴) قانون بانک مرکزی جمهوری اسلامی ایران، «چارچوب سیاست‌گذاری و تنظیم‌گری بانک مرکزی در حوزه رمزپول‌ها» به تصویب هیأت عالی بانک مرکزی رسید. با استناد به مستند یاد شده، دستورالعمل تأسیس، فعالیت، انحلال و نظارت بر کارگزاران رمزپول توسط هیأت عالی بانک مرکزی جمهوری اسلامی ایران مشتمل بر ۵۸ ماده و ۲۸ تبصره در چهل و یکمین جلسه هیأت عالی بانک مرکزی جمهوری اسلامی ایران در تاریخ ۱۴۰۴/۰۷/۰۵ به تصویب رسید و بعد از سه ماه از تاریخ تصویب لازم‌الاجرا می‌باشد.

براساس روح مفاد بخشنامه دستورالعمل تأسیس، فعالیت، انحلال و نظارت بر کارگزاران رمز پول خاصه مواد ۵ و ۴۰ آن تأسیس، فعالیت و انحلال کارگزاران رمزپول منوط به اخذ مجوز کتبی و موافقت بانک مرکزی است. درنظر گرفتن این مقرر که به منظور کنترل حداکثری بر بازار رمزپول است این امکان را به بانک مرکزی اعطاء خواهد نمود که در تمام فرایندهای این حوزه صرفاً به نهادهایی اجازه فعالیت دهد که از منظر مالی، امنیتی و ساختاری با سیاست‌های کلان پولی کشور همسو باشند. هرچند این ساختار به منظور حمایت حداکثری از حقوق آحاد جامعه است بالتبع محدودیت‌های فراوانی را نیز به همراه خواهد داشت.

ماده ۵ -تأسیس، ثبت و فعالیت «کارگزاران رمزپول» صرفاً در چارچوب «قانون بانک مرکزی»، مفاد «دستورالعمل» و مصوبات هیأت عالی و بخشنامه‌های صادره از سوی «بانک مرکزی» مجاز است.
ماده ۴۰ -انحلال اختیاری «کارگزار رمزپول» منوط به اعلام رسمی و اخذ تأییدیه «بانک مرکزی» و طی مراحل قانونی می‌باشد.

مرجع: لطفاً روی لینک کلیک کنید.





FORSAT MC
Law Firm



رای وحدت رویه

یوسف اخلاقی، کارشناس ارشد حقوق تجارت بین الملل و وکیل دیپارتمان دعاوی.
مفاد این گزارش توسط موسسه ی فرصت صحت سنجی و تایید شده است.

عنوان: رای وحدت رویه شماره ۸۶۹ مورخ ۱۴۰۴/۰۶/۲۵ هیات عمومی دیوان عدالت اداری
شماره پرونده: ۰۲۰۸۳۴۳

تاریخ دادنامه: ۱۴۰۴/۰۶/۲۵

شماره دادنامه: ۱۴۰۴۳۱۳۹۰۰۰۱۵۴۳۵۳۶

سازمان تأمین اجتماعی نسبت به آراء مراجع حل اختلاف کار در شعب دیوان عدالت اداری حق اعتراض دارد.

براساس بند ۲ ماده ۱۰ قانون دیوان عدالت اداری مصوب ۱۴/۰۳/۲۵، «رسیدگی به اعتراضات و شکایات از آراء و تصمیمات قطعی هیات‌های رسیدگی به تخلفات اداری و کمیسیون‌هایی مانند کمیسیون‌های مالیاتی، هیات حل اختلاف کارگر و کارفرما، کمیسیون موضوع ماده (۱۰۰) قانون شهرداری‌ها منحصراً از حیث نقض قوانین و مقررات یا مخالفت با آنها»، در صلاحیت شعب دیوان عدالت اداری است و بر مبنای تبصره ۲ ماده ۳ همین قانون (الحاقی ۱۴۰۲/۰۲/۱۰): «شکایات و اعتراضات اشخاص حقیقی و حقوقی اعم از عمومی و خصوصی از آراء و تصمیمات مراجع اختصاصی اداری موضوع بند (۲) ماده (۱۰) این قانون مستقیماً در شعب تجدیدنظر مطرح و مورد رسیدگی قرار می‌گیرد...» با توجه به موازین قانونی مذکور که اعتراض اشخاص حقوقی عمومی را به آراء و تصمیمات مراجع اختصاصی اداری پذیرفته و با عنایت به این که براساس ماده ۱۷ قانون دیوان عدالت اداری: «شعب دیوان به شکایتی رسیدگی می‌کنند که شخص ذی نفع یا وکیل یا قائم مقام یا نماینده قانونی وی، رسیدگی به شکایت را برابر قانون درخواست کرده باشد»، لذا آنچه در خصوص امکان اعتراض سازمان تأمین اجتماعی به آراء و تصمیمات مراجع حل اختلاف کار به عنوان مصداقی از مراجع اختصاصی اداری موضوعیت دارد، تحقق ذی نفعی این سازمان در دعاوی مطروحه در مراجع حل اختلاف کار است و هیات عمومی دیوان عدالت اداری در موارد مشابه و از جمله در دادنامه شماره ۹۲۱۰۰۹۰۹۰۵۸۰۰۱۱۵ مورخ ۱۳۹۲/۰۲/۲۳ نیز





FORSAT MC
Law Firm



رای وحدت رویه

یوسف اخلاقی، کارشناس ارشد حقوق تجارت بین الملل و وکیل دیارتمان دعاوی.
مفاد این گزارش توسط موسسه ی فرصت صحت سنجی و تایید شده است.

همین موضوع یعنی تحقق ذی نفعی را به عنوان شرط لازم برای اعتراض به آراء مراجع اختصاصی اداری معرفی کرده و در دادنامه اخیرالذکر اعلام کرده است که همسایه مجاور ملک موضوع رای کمیسیون ماده ۱۰۰ قانون شهرداری با وجود این که جزو طرفین دعاوی مطروحه در کمیسیون ماده ۱۰۰ قانون شهرداری نیست به عنوان ذی نفع دارای حق اعتراض به آراء کمیسیون مزبور است و در مانحن فیه نیز سازمان تأمین اجتماعی به رغم آن که جزو طرفین دعاوی مطروحه در مراجع حل اختلاف کار نیست، براساس آراء مختلف هیات عمومی دیوان عدالت اداری از جمله آراء شماره ۲۹-۳۰ مورخ ۱۳۸۱/۰۱/۲۳ و شماره ۸۵۳ مورخ ۱۳۸۷/۱۲/۱۱ این هیات مکلف به تبعیت از آراء مراجع مذکور بوده و آراء این مراجع در هر حال موجد آثار و تعهدات مختلف برای سازمان تأمین اجتماعی است و با لحاظ همین موضوع، سازمان تأمین اجتماعی در رابطه با دعاوی مطروحه در مراجع حل اختلاف کار به طور مشخص ذی نفع بوده و حق اعتراض به آراء صادره در این مراجع را در دیوان عدالت اداری دارد که با توجه به این که صرف این اعتراض منجر به نقض آراء مراجع حل اختلاف کار نشده و اتخاذ تصمیم نهایی در خصوص اعتراض مذکور توسط شعب دیوان عدالت اداری صورت می گیرد، در نتیجه طرح اعتراض فوق موجب تضییع حقوق طرفین دعاوی کار نخواهد شد. بر همین اساس رای شماره ۱۴۰۲۳۱۳۹۰۰۰۲۴۵۰۵۸۷ مورخ ۱۴۰۲/۰۹/۲۱ صادره از شعبه ۱۷ تجدیدنظر دیوان عدالت اداری که با لحاظ همین موارد، رسیدگی به اعتراض سازمان تأمین اجتماعی را نسبت به آراء مراجع حل اختلاف کار در صلاحیت خود تشخیص داده، صحیح و منطبق با موازین قانونی است. این رای براساس ماده ۸۹ قانون دیوان عدالت اداری اصلاحی مصوب ۱۴۰۲/۲/۱۰ برای شعب دیوان و مراجع اداری و همچنین برای هیات های تخصصی و هیات عمومی در مورد رسیدگی به ابطال مصوبات موضوع بند ۱ ماده ۱۲ این قانون در ارتباط با آن موضوع لازم الاتباع است.

مرجع: لطفا روی لینک کلیک کنید.





FORSAT MC
Law Firm



نظریه مشورتی

یاسمین افشاری، کارشناس ارشد حقوق تجاری اقتصادی بین المللی و وکیل دپارتمان دعاوی.
مفاد این گزارش توسط مؤسسه ی فرصت صحت سنجی و تایید شده است.

نظریه مشورتی شماره ۷/۱۴۰۴/۳۳۷ مورخ ۱۴۰۴/۰۷/۰۵ اداره کل حقوقی قوه قضائیه
موضوع: تعلق دیه به اتباع غیر مجاز
شماره پرونده: ۱۴۰۴-۱۸۶/۱-۳۳۷
استعلام:

با توجه به قانون مجازات اسلامی مصوب ۱۳۹۲ و مطالبه دیه از سوی اتباع خارجی؛ آیا بین اقامت مجاز یا غیر مجاز این افراد برای پذیرش درخواست آنان تفاوتی وجود دارد؟ توضیح آنکه، برخی محاکم، قانون جمهوری اسلامی ایران در پرداخت دیه را بر اتباع غیر مجاز حاکم نمی دانند.

پاسخ اداره کل حقوقی قوه قضائیه:

پرداخت دیه به زیان دیده، اولیای دم وی و یا قائم مقام آنان حکمی عام است و با مجاز بودن یا نبودن اقامت تبعه بیگانه مطالبه کننده دیه ملازمه ای ندارد و مجرمانه بودن رفتار اقامت غیر مجاز، نافی صلاحیت رسیدگی مراجع قضایی در رسیدگی و صدور حکم به پرداخت دیه این افراد نیست؛ اعم از این که مسئول پرداخت دیه، بیت المال و یا مرتکب جرم باشد؛ هم چنانکه واحد اجرای احکام کیفری نیز باید پس از احراز هویت زیان دیده، ولی یا اولیای دم و یا قائم مقام آنان دستور پرداخت دیه را صادر کند.



FORSAT MC
Law Firm



مغایرت‌های قرارداد همسان طرح و ساخت مصوب ۱۳۸۴ با ویرایش نخست Conditions of Contract For Plant and Design-Build

سازمان فیدیک در سال ۱۹۹۹

شهرزاد قاسمی، کارشناس ارشد حقوق اقتصادی، کارشناس دپارتمان قراردادهای و شرکت داری.
مفاد این گزارش توسط موسسه ی فرصت صحت سنجی و تایید شده است.

در این بخش از خبرنامه، قرار است به صورت هفتگی، شرایط عمومی «قرارداد همسان طرح و ساخت» مصوب ۱۳۸۴/۰۵/۱۵، با ویرایش نخست کتاب زرد تحت عنوان «Conditions of Contract For Plant and Design-Build» منتشر شده توسط سازمان فیدیک در سال ۱۹۹۹ میلادی، مورد بررسی و تطبیق قرار گیرد. بخش‌های مشخص شده به رنگ طلایی، ناظر بر مواردی است که واجد مغایرت بوده و یا در سند مقابل، دارای مندرجات متفاوت یا اساساً فاقد متن معادل می‌باشد.

Plant and Design-Build	طرح و ساخت	شماری فصول
11.9 Performance Certificate Performance of the Contractor's obligations shall not be considered to have been completed until the Engineer has issued the Performance Certificate to the Contractor, stating the date on which the Contractor completed his obligations under the Contract. The Engineer shall issue the Performance Certificate within 28 days after the latest of the expiry dates of the Defects Notification Periods, or as soon thereafter as the Contractor has supplied all the Contractor's Documents and completed and tested all the Works, including remedying any defects. A copy of the Performance Certificate shall be issued to the Employer. Only the Performance Certificate shall be deemed to constitute acceptance of the Works.	۹-۱۱- گواهی عملکرد تعهدهای پیمانکار تکمیل شده تلقی نخواهد شد، مگر زمانی که مهندس مشاور، گواهی عملکرد را که به تأیید کارفرما رسیده است، برای پیمانکار صادر کند. در این گواهی، تاریخی که پیمانکار تعهداتش را طبق پیمان تکمیل کرده است، درج می‌شود. مهندس مشاور، باید گواهی عملکرد را ظرف ۲۸ روز پس از دیرترین تاریخ انقضای دوره‌ی اعلام نقص، یا زمانی معقول پس از این که همه‌ی مدارک پیمانکار ارائه شده و کارها و آزمایش‌های مربوط، شامل رفع همه‌ی عیب‌ها و نقص‌ها انجام شده باشد، تنظیم نموده و برای تأیید کارفرما ارسال کند. کارفرما ظرف مدت ۱۴ روز، یا آن را تأیید کرده و به پیمانکار ابلاغ می‌کند و یک نسخه از آن را برای مهندس مشاور ارسال می‌نماید و یا در صورتی که دلایل موجهی مبنی بر عدم تأیید گواهی عملکرد دارد، باید ظرف مدت پیش گفته، آن دلایل را به اطلاع مهندس مشاور و پیمانکار برساند. در آن صورت، پیمانکار و مهندس مشاور، به تناسب دلایل گفته شده، اقدام‌های مقتضی را به عمل آورده و مجدداً مهندس مشاور طبق این ماده، اقدام می‌کند.	فصل ۱۱: مسئولیت نقص
13.2 Value Engineering The Contractor may, at any time, submit to the Engineer a written proposal which (in the Contractor's opinion) will, if adopted, (i) accelerate completion, (ii) reduce the cost to the Employer of executing, maintaining or operating the Works, (iii) improve the efficiency or value to the Employer of the completed Works, or (iv) otherwise be of benefit to the Employer.	۱۳-۲- مهندسی ارزش در هر زمان، پیمانکار می‌تواند پیشنهادهای مدونی را که (به نظر پیمانکار) در صورت به کارگیری، موجب (۱) تسریع در تکمیل، (۲) کاهش هزینه‌های کارفرما در اجرا، نگهداری، یا بهره‌برداری از کارها، (۳) بهبود کارایی یا ارزش کارهای تکمیل شده برای کارفرما، یا (۴) از جهات دیگری به نفع کارفرما خواهد شد، به مهندس مشاور تسلیم کند.	فصل ۱۳: تغییرها اصلاح‌ها

The proposal shall be prepared at the cost of the Contractor and shall include the items listed in Sub-Clause 13.3 [Variation Procedure].

در صورتی که هر یک از این پیشنهادها مورد پذیرش مهندس مشاور قرار گرفته و به تأیید کارفرما برسد، سهمی از مبلغ صرفه جویی (درصد تعیین شده در پیوست پیشنهاد مناقصه)، به عنوان پاداش به پیمانکار پرداخت خواهد شد. در صورتی که قسمتی از طراحی به وسیله کارفرما (یا از جانب کارفرما) انجام شده باشد و پیمانکار طبق خواسته های کارفرما ملزم به رعایت این طراحی باشد، اگر پیمانکار طبق مقررات جاری (منتشره از سوی سازمان مدیریت و برنامه ریزی کشور) برای پیشنهادهای تغییر با نگاه مهندسی ارزش، پیشنهادی ارائه کند که باعث تغییر در این طراحی یا مبانی درج شده در خواسته های کارفرما باشد و منجر به کاهش هزینه های کارفرما در اجرا، بهره برداری، و نگهداری، ارتقای کارایی یا ارزش کارهای تکمیل شده و یا دیگر منافع برای کارفرما گردد، این پیشنهادهای تغییر، بررسی و در صورت پذیرش، ضوابط مربوط به پیشنهاد تغییر با نگاه مهندسی ارزش، از جمله پرداخت پاداش به پیمانکار، درمورد آنها اعمال خواهد شد. در دیگر قسمت های کارها که به وسیله کارفرما (یا از جانب او)، طراحی قبلی انجام نشده و پیمانکار مسئول طراحی است، پاداش پیمانکار برای ارزیابی پیشنهاد تغییر با نگاه مهندسی ارزش، برابر با نصف درصد تعیین شده در پیوست پیشنهاد مناقصه خواهد بود.

13.3 Variation Procedure

If the Engineer requests a proposal, prior to instructing a Variation, the Contractor shall respond in writing as soon as practicable, either by giving reasons why he cannot comply (if this is the case) or by submitting:

- (a) a description of the proposed design and/or work to be performed and a programme for its execution,
- (b) the Contractor's proposal for any necessary modifications to the programme according to Sub-Clause 8.3 [Programme] and to the Time for Completion, and
- (c) the Contractor's proposal for adjustment to the Contract Price.

The Engineer shall, as soon as practicable after receiving such proposal (under Sub-Clause 13.2 [Value Engineering] or otherwise), respond with approval, disapproval or comments. The Contractor shall not delay any work whilst awaiting a response.

۱۳-۳- روش تغییر

اگر مهندس مشاور پیش از اینکه تغییر را دستور دهد، برای تغییر، از پیمانکار بخواهد تا پیشنهادی ارائه کند، پیمانکار باید در زودترین زمان ممکن، یا عدم توانایی خود را به ارائه پیشنهاد مورد درخواست با ارائه دلایل (در صورتیکه این حالت صادق باشد) اعلام نماید، یا:

- الف) شرحی از طراحی پیشنهادی و یا کاری که باید انجام شود و برنامه زمانی اجرای آن؛
- ب) پیشنهاد خود برای هر اصلاح ضروری در برنامه ی زمانی طبق ماده ی ۸-۳ [برنامه زمانی] و مدت تکمیل، و
- پ) پیشنهاد خود را برای تغییر مبلغ پیمان، تسلیم کند.

مهندس مشاور، باید در زودترین زمان عملی پس از دریافت پیشنهاد (طبق ماده ۱۳-۲ [مهندسی ارزش] یا غیر آن) تأیید، عدم تأیید یا نظرات دیگر خود را اعلام کند. پیمانکار، نباید در مدتی که در انتظار دریافت پاسخ مهندس مشاور است، کاری را به تأخیر اندازد.

فصل ۱۳:
تغییرها و
اصلاح ها

Plant and Design-Build	طرح و ساخت	شماره فصول
Each instruction to execute a Variation, with any requirements for the recording of Costs, shall be issued by the Engineer to the Contractor, who shall acknowledge receipt. Upon instructing or approving a Variation, the Engineer shall proceed in accordance with Sub-Clause 3.5 [Determinations] to agree or determine adjustments to the Contract Price and the Schedule of Payments. These adjustments shall include reasonable profit, and shall take account of the Contractor's submissions under Sub-Clause 13.2 [Value Engineering] if applicable.	هر دستور برای اجرای هر تغییر، همراه با هر خواسته‌ای برای ثبت هزینه‌ها، باید به وسیله مهندس مشاور به پیمانکار صادر شود و پیمانکار باید وصول آن را اعلام نماید. به محض صدور دستور یا تأیید تغییر، مهندس مشاور باید طبق ماده‌ی ۳-۵ [تصمیم‌ها]، در مورد میزان تغییرها در مبلغ پیمان و جدول پرداخت‌ها، اقدام کند. این تغییرها، باید سود معقول پیمانکار را شامل شده و یا در صورت کاربرد ماده‌ی ۱۳-۲ [مهندسی ارزش]، مفاد ماده‌ی یادشده، اعمال شود. ت) جمع مبالغ ناشی از تغییرها، با احتساب تغییرهای موضوع ماده‌ی ۱۳-۶، به استثنای موارد مربوط به ماده‌ی ۱۳-۲ [مهندسی ارزش] و ماده‌ی ۱۳-۷ [اصلاحات به علت تغییر در قوانین]، نباید از حدود تعیین شده در زیر، بیشتر شود: ۱. جمع مبالغ مربوط به کارهای افزایش یافته، نمی‌تواند از ۲۵ درصد مبلغ پذیرفته شده‌ی پیمان بیشتر باشد؛ ۲. جمع مبالغ مربوط به کارهای کاهش یافته، نمی‌تواند از ۲۵ درصد مبلغ پذیرفته شده‌ی پیمان بیشتر باشد، مگر آنکه در این حالت، پیمانکار موافق باشد کارها را با پیمان موجود، تکمیل کند. در این حالت، در صورتی که پیمانکار موافق با تکمیل کارها با پیمان موجود نباشد، پیمانکار می‌تواند پیمان را طبق ماده‌ی ۱۶-۲ [فسخ پیمان به وسیله‌ی پیمانکار]، فسخ نماید.	



FORSAT MC
Law Firm



قانون دریایی در نظم حقوقی کنونی مصوب ۱۳۴۳/۰۶/۲۹ با اصلاحات و الحاقات بعدی ۱۳۹۱/۰۸/۱۶

دکتر عرفان لاجوردی، دکترای حقوق بین الملل، مدیرعامل مؤسسه حقوقی فرصت
ویرایش نگار حسین پور، کارشناس ارشد حقوق تجارت بین الملل، کارشناس دپارتمان قراردادهای و شرکت داری.
مفاد این گزارش توسط مؤسسه ی فرصت صحت سنجی و تایید شده است.

ماده ی ۲) تابعیت فرمانده و افسران و کارکنان کشتی

فرمانده و افسران و کارکنان کشتی ممکن است در صورت لزوم از اتباع غیر ایرانی باشند. مالک کشتی باید به هزینه ی خود، اتباع ایرانی را برای کار در کشتی تربیت کند و به تدریج آنان را به جای کارکنان خارجی در کشتی به کار گمارد. برنامه ی کارآموزی، توسط مالکین کشتی، تنظیم و پس از تصویب سازمان بنادر و کشتیرانی توسط مالکین مذکور به مورد اجرا گذاشته می شود؛ ولی در هر حال، می بایست در عرض چهار سال از تاریخ قبول تابعیت ایران، لااقل نصف کارکنان کشتی از اتباع ایران باشند. مهندسین و افسران و کارکنان ایرانی کشتیرانی در مدتی که جزو کارکنان کشتی باشند از پرداخت مالیات بر حقوق و مزایای دریافتی معاف خواهند بود.

• فرمانده

حرف «الف» ماده ی ۸۰ مکرر ۱) (الحاقی ۱۳۹۱): الف- فرمانده: فردی که به عنوان عالی ترین مقام کشتی محسوب می شود و بر طبق مقررات این فصل [یعنی فصل ششم- وظایف، مسؤولیت ها و اختیارات فرمانده و کارکنان کشتی] مسؤولیت اداری امور و هدایت کشتی را از جهات مختلف فنی، دریانوردی، کارکنان و خدمه، بار و مسافر و انجام سایر وظایف قانونی برعهده دارد.





• افسران

– قانون دریایی، به صورت جداگانه، افسران را تعریف نکرده است؛ اما از «افسر اول و دوم»، «افسر ارشد» و «ارشد افسران یا کارکنان» تعریف ارائه داده است.

– حرف «ت» ماده‌ی ۸۰ مکرر (۱) (الحاقی ۱۳۹۱):

ت- افسر اول و دوم: افراد واجد شرایطی که از طرف مالک با رعایت قوانین و مقررات مربوط، به عنوان افسر اول یا دوم به این سمت گمارده می شوند.

– حرف «ث» ماده‌ی ۸۰ مکرر (۱) (الحاقی ۱۳۹۱):

ث- افسر ارشد: فرد واجد شرایطی که براساس دستورالعمل مالک و در صورت نبودن دستورالعمل، براساس عرف دریانوردی تعیین می شود.

-حرف «ج» ماده‌ی ۸۰ مکرر (۱) (الحاقی ۱۳۹۱):

ج- ارشد افسران یا کارکنان: فرد واجد شرایطی در بین افسران و کارکنان و خدمه‌ی کشتی که براساس دستورالعمل مالک و در صورت نبودن دستورالعمل، براساس عرف دریانوردی، با توجه به شرایط و اوضاع و احوال بالاترین مقام کشتی، بعد از فرمانده محسوب می شوند.

– در عرف دریانوردی، افسران کسانی هستند وظایف معمول عرشه برعهده دارند.

• کارکنان کشتی

حرف «ب» ماده‌ی ۸۰ مکرر (۱) (الحاقی ۱۳۹۱):

ب- کارکنان و خدمه‌ی کشتی: هر فردی که برای انجام وظایفی در کشتی در ارتباط با کار یا خدمات کشتی برای سفر دریایی استخدام شده و نام او در فهرست خدمه‌ی کشتی ذکر شده است.





• معافیت از پرداخت مالیات بر حقوق و مزایا

– مبنای پرداخت مالیات بر حقوق

پرداخت مالیات بر درآمد حقوق، تابع فصل سوم قانون مالیات‌های مستقیم با اصلاحات ۱۳۹۴/۴/۳۱ است.

ماده ۸۲ (قانون مالیات‌های مستقیم)

درآمدی که اشخاص حقیقی در خدمت شخص دیگر (اعم از حقیقی یا حقوقی) در قبال تسلیم نیروی کار خود، بابت اشتغال در ایران، برحسب مدت یا کار انجام‌یافته، به‌طور نقد یا غیرنقد تحصیل می‌کند، مشمول مالیات بر درآمد حقوق است.

تبصره- درآمد حقوقی که در مدت مأموریت خارج از کشور (از طرف دولت جمهوری اسلامی ایران یا اشخاص مقیم ایران) از منابع ایرانی عاید شخص می‌شود، مشمول مالیات بر درآمد حقوق می‌باشد.

ماده ۸۳ (قانون مالیات‌های مستقیم)

درآمد مشمول مالیات حقوق عبارت است از حقوق (مقرری یا مزد یا حقوق اصلی) و مزایای مربوط به شغل، اعم از مستمر و یا غیرمستمر، قبل از وضع کشور و پس از کسر معافیت‌های مقرر در این قانون.

– مبنای عام معافیت از پرداخت مالیات بر حقوق و مزایا

موارد عام معافیت از پرداخت مالیات بر درآمد حقوق، در ماده ۹۱ قانون مالیات‌های مستقیم، با لحاظ اصلاحات قانون اصلاح قانون مالیات‌های مستقیم، مصوب ۱۳۹۴/۴/۳۱ آمده‌است.

در ماده ۹۱ قانون مالیات‌های مستقیم، اشاره‌ای به معافیت حقوق و مزایای کارکنان کشتی نشده‌است؛ و این معافیت از قانون دریایی، به‌عنوان قانون خاص ناشی می‌شود.





ماده ۳) آموزشگاه دریایی

وزارت اقتصاد مکلف است، ظرف مدت یک سال از تاریخ تصویب این قانون، آموزشگاه تربیت کارکنان دریانوردی بازرگانی را در یکی از بنادر جنوب تاسیس نماید.

• واگذاری مسوولیت تاسیس آموزشگاه دریایی به وزارت اقتصاد

– در سال ۱۳۴۴، یعنی در زمان تصویب قانون دریایی، سازمان بنادر و کشتیرانی، زیرمجموعه‌ی وزارت اقتصاد بوده است؛ و به همین دلیل مسوولیت تاسیس آموزشگاه دریایی، به وزارت اقتصاد واگذار شد.

• قانون و کنوانسیون حاکم بر استانداردهای آموزش دریانوردان

– آموزش دریانوردان، تابع قانون الحاق دولت جمهوری اسلامی ایران به کنوانسیون استانداردهای آموزش، صدور گواهینامه و نگهبانی دریانوردان، مصوب ۱۳۵۷، برابر با ۱۹۷۸ سازمان بین‌المللی دریایی و ضمیمه‌ی آن است.

International Convention on Standards of Training, Certification and Watchkeeping for Seafarers, 1978

• مراکز آموزش دریانوردی و ملوانی

– در حال حاضر، موسسه‌ای برای آموزش دریانوردی و ملوانی در ذیل وزارت امور اقتصادی و دارایی فعالیت ندارد.

– موسسات دولتی و خصوصی متعددی نسبت به ارائه‌ی خدمات آموزش دریانوردی و ملوانی اقدام می‌نمایند که ازجمله‌ی آن‌ها می‌توان به «آموزش سازمان بنادر و دریانوردی» و «موسسه‌ی آموزش کشتیرانی جمهوری اسلامی» اشاره کرد.

– مجوز مراکز آموزش دریانوردی و ملوانی، توسط سازمان بنادر و دریانوردی صادر می‌شود.





FORSAT MC
Law Firm



درس گفتارها

انتشار درس گفتارهای کلاس های دانشگاهی دکتر عرفان لاجوردی در برنامه ی **CASTBOX** و وبسایت موسسه

- تحلیل مکاتیب فلسفی حقوق بین الملل - دکتری - جلسه ی ۳ - از حقوق طبیعی عقلی تا نظریه ی فرمان آستین
- حقوق بشر - دکتری - جلسه ی ۳ - از ماده ی ۱ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر تا ماده ی ۲
- حقوق شرکت های فراملی - ارشد - جلسه ی ۳ - شرکت های دولتی واصل سلسله مراتب اداری
- جامعه شناسی - کارشناسی - جلسه ی ۴ - دورکیم و مارکس
- حقوق بیمه - ارشد - جلسه ی ۳ - از بیمه ی مسئولیت ماده ی ۴ تا ماده ی ۷
- حقوق پیمانکاری - ارشد - جلسه ی ۳ - قرارداد میان دستی تا مبنای قیمت گذاری در قراردادهای میان دستی
- حقوق دریایی - ارشد - جلسه ی ۳ - از ماده ی ۷ تا دستورالعمل گواهی خدمه ی ایمن

لطفا برای دسترسی به هر کدام از درس گفتارها، روی مبحث مورد نظر کلیک کنید.





FORSAT MC
Law Firm



021-22791308



Forsatlawfirm@gmail.com



www.forsatlawfirm.com



@forsat_mc