



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

• 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



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 ماوقع:

احدی از ساکنین آپارتمان مبادرت به نگهداری از ۴ قلاده سگ در منزل شخصی خویش نموده است. این عمل نامبرده موجب نارضایتی همسایگان گردید که درنهایت منجر به طرح شکایت کیفری با موضوع اتهام مزاحمت علیه موکلین گردید. پس از ارجاع پرونده به دادسرا، کسب نظریه وزارت بهداشت و طی تحقیقات مقدماتی، بازپرس پرونده با تشخیص عنوان اتهامی تهدید علیه بهداشت عمومی و تفهیم اتهام، قرار جلب به دادرسی صادر که درنهایت منجر به صدور کیفرخواست و ارسال پرونده به دادگاه صالح گردید. دادگاه با برگزاری جلسه رسیدگی غیاباً حکم به ۶ ماه حبس تعزیری در خصوص هریک از موکلین صادر نمود. در این مرحله وکلای متهمین وارد پرونده شده که در نتیجه وخواهی از رای صادره در مهلت مقرر، همان رای مجدد تایید گردید و درنهایت با تجدیدنظرخواهی از رای صادره، حکم صادره نقض و رای بر براءت موکلین صادر گردید.



۲- موضوع شکایت:

تهدید علیه بهداشت عمومی





۳- استدلال‌های شاکی:

شاکی به موجب شکوائیه تقدیمی و در جریان تحقیقات مقدماتی و لوایح خود ابراز داشته طبق آیین‌نامه اجرایی قانون تملک آپارتمان‌ها، نگهداری اشیاء و نیز «نگهداری حیوانات» در قسمت‌های مشاع ممنوع شناخته شده است بر این اساس نگهداری تعداد قابل توجه سگ در یک واحد می‌تواند از جنبه‌های مختلف باعث «مزاحمت»، «آلودگی محیطی» و «نقص شرایط بهداشتی» برای دیگر ساکنین شود. نگهداری از سگ مصداق نقض آیین‌نامه آپارتمان و قوانین ساختمان است و نگهداری یا رهاسازی حیوان در فضاهای مشترک ممنوع است. در ادامه شاکی اظهار داشت سر و صدای مکرر پارس کردن، بیدار کردن کودکان/سالخوردگان، مانع از استفاده از فضاهای مشترک ساختمان برای تمامی ساکنین شده است. تجمع مدفوع/ادرار در راهرو یا محوطه، انتشار بو یا آلودگی، امکان ایجاد انگل‌ها/بیماری‌های قابل انتقال را افزایش می‌دهد. وجود چند سگ ممکن است برای کودکان یا افراد حساس خطر فیزیکی یا ترس ایجاد می‌کند.



۴- استدلال‌های وکلای متهمین:

حسب آنکه هر یک از تجدیدنظرخواهان به دلیل نگهداری سگ در منزل مسکونی، به جرم «تهدید علیه بهداشت عمومی» طبق ماده ۶۸۸ قانون مجازات اسلامی محکوم به ۶ ماه حبس تعزیری شده‌اند وکیل نامبردگان در مقام اعتراض به رای صادره چنین استدلال نمود که جرم موضوع ماده ۶۸۸ قانون مجازات اسلامی، جرمی مقید است و صرفاً زمانی محقق می‌گردد که واقعاً منجر به آلودگی یا تهدید علیه بهداشت عمومی شود بر این اساس نظریه وزرات بهداشت موید این امر نمی‌باشد همچنین نظریه کارشناسی مضبوط در پرونده ناقص بوده و از حیوانات و محل نگهداری آنان نیز بازدید به عمل نیامده است. هیچ ظرف غذا یا فضولات حیوانی در مشاعات ساختمان دیده نشده و واکسینه شدن سگ‌ها مانع از انتقال بیماری می‌باشد. حیوانات فقط در واحد شخصی نگهداری می‌شوند و هیچ اثری از حیوانات در مشاعات ساختمان دیده نمی‌شود لذا رفت و آمد و مزاحمتی برای همسایگان وجود ندارد.





قبلاً در مرحله بدوی، قرار منع تعقیب صادر شده بود چون گزارش بهداشت هیچ آلودگی یا تخلفی نشان نداده بود. دادگاه بعداً بدون دلایل کافی حکم به محکومیت صادر کرده است. طبق تبصره ماده ۶۸۸، برای چنین جرمی باید اعلام جرم رسمی از طرف وزارت بهداشت باشد که در این پرونده وجود ندارد. صدور حکم ۶ ماه حبس بیش از حداقل قانونی است و دادگاه علت آن را ذکر نکرده است که برخلاف تبصره ماده ۱۸ قانون مجازات اسلامی است. متهمان سابقه کیفری ندارند و یکی از آنان ۷۷ سال سن دارد و نیاز به مراقبت دارد و تحمل حبس برای نامبرده غیرممکن است.



۵- محتوای رأی:

دادگاه تجدیدنظر استان تهران پس از بررسی پرونده و مستندات، رأی دادگاه بدوی را نقض کرده است. در این پرونده، دو نفر به اتهام «تهدید علیه بهداشت عمومی از طریق نگهداری سگ در منزل» به شش ماه حبس تعزیری محکوم شده بودند. دادگاه تجدیدنظر با توجه به گزارش مرکز بهداشت، مدارک ارائه‌شده و نظر به محتوای درخواست تجدیدنظر متهمین، اعلام نمود که هیچ دلیل قطعی و روشنی بر وقوع جرم یا تهدید بهداشت عمومی وجود ندارد و مدارک موجود صرفاً احتمالاتی را بیان می‌کنند. بنابراین، استدلال دادگاه بدوی را خلاف موازین قانونی دانسته و حکم برائت تجدیدنظرخواهان را صادر و اعلام نمود.





FORSAT MC
Law Firm

دادنامه

 «فَلَا تُلْهِمُوا آلَهُمْ أَنْ يُدْلُوا»	
شماره دادنامه: [REDACTED] تاریخ تنظیم: [REDACTED] شماره پرونده: [REDACTED] شماره بایگانی شعبه: [REDACTED]	شعبه دادگاه تجدیدنظر استان تهران دادنامه
دادگستری کل استان تهران	
پرونده کلاسه [REDACTED] شعبه [REDACTED] دادگاه تجدیدنظر استان تهران تصمیم نهایی شماره [REDACTED]	
تجدیدنظر خواه ها: [REDACTED] 1 [REDACTED] 2 وکالت [REDACTED]	
تجدیدنظر خوانده: [REDACTED]	
گردشکار: دادگاه با بررسی محتویات پرونده و مشاوره و احراز کفایت رسیدگی با استعانت از درگاه خداوند متعال ختم دادرسی را اعلام و به شرح ذیل مبادرت به صدور رای می نماید.	
«رای دادگاه»	
در خصوص تجدید نظر خواهی محکوم علیهما خانها 1 [REDACTED] 2 نسبت به دادنامه شماره [REDACTED] مورخ 4703/08/16 صادره از دادگاه کیفری دو تهران که در تایید دادنامه غیابی شد مورخ 403/03/26 که به موجب آن تجدید نظر خواهانها به اتهام تهدید علیه بهداشت عمومی از طریق نگهداری سک در منزل در موضوع شکایت تجدید نظر خوانده [REDACTED] هر یک به تحمل شش ماه حبس تعزیری محکومیت حاصل نموده اند . با التفات به مفاد لایحه تجدید نظر خواهی و از توجه به محتویات پرونده و با نظر به گزارش مرکز بهداشت شمال غرب تهران متعاقب بازدید کارشناس بهداشت از محل مورد شکایت در برگ 45 پرونده و ملحوظ تصاویر و مستندات ابرازی تجدید نظر خواهانها جملگی بیاتگر این است که اقدام متهمان تهدید علیه بهداشت عمومی محسوب نمی گردد و از طرفی محتویات پرونده متضمن دلیلی نیست که به وضوح و بدون شک و تردید مثبت بز هکاری تجدید نظر خواهانها باشد بنا بر این ضمن پذیرش تجدید نظر خواهی ، رای دادگاه بدوی متضمن محکومیت تجدید نظر خواهانها به اتهام یاد شده برخلاف موازین قانونی صادر شده و درخور تأیید نیست و دادگاه به تجویز بند پ ماده 455 قانون آئین دادرسی کیفری دادنامه معترض عنه را نقض می نماید ، آنگاه به استناد ماده 4 قانون پیش گفته و ماده 120 قانون مجازات اسلامی بلحاظ فقد ادله قانونی بر احراز وقوع بزه موصوف حکم برانث تجدید نظر خواهانها را صادر و اعلام می نماید . رای صادره قطعی است.	
رئیس شعبه دادگاه تجدیدنظر استان تهران [REDACTED]	مستشار دادگاه [REDACTED]
امضای صادر کننده	
تصویر برابر با اصل است.	
پای: تهران- میدان هروی - خیابان وفامنش - مجتمع قضایی غیر (دادگاههای تجدید نظر استان تهران)	





FORSAT MC
Law Firm



دوره‌ی پیش رو

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

دوره آموزشی
بیمه تامین اجتماعی

شروع دوره
۱ آذرماه

دکتر عرفان لاجوردی

عضو هیئت علمی دانشگاه
وکیل دعاوی پیمانکاری
دارای گواهینامه PMP از آمریکا
داور اتاق بازرگانی ایران

02122791308 - 09026565107
www.forsatlawfirm.com

دوره بیمه تامین اجتماعی

مدرس: دکتر عرفان لاجوردی

شروع دوره: ۱ آذرماه

به صورت آنلاین و حضوری

در این دوره، مباحث کلیدی و کاربردی بیمه تأمین اجتماعی از دیدگاه حقوقی، اجرایی و قراردادی به شکلی روشن و نظام مند بررسی می‌شود.

این دوره برای تمامی مدیران، حسابداران، کارشناسان منابع انسانی، پیمانکاران و حتی علاقه‌مندان به حقوق کار و تأمین اجتماعی مفید و قابل استفاده است





FORSAT MC
Law Firm

دوره‌ی جاری



دوره قرارداد نویسی پیشرفته

جلسات برگزار شده: جلسه هفتم

روز و ساعت برگزاری کلاس: دوشنبه ساعت ۱۷:۰۰ الی ۱۹:۰۰

مدرس این دوره، دکتر عرفان لاجوردی

دوره «پیشرفته قرارداد نویسی» با هدف ارتقای مهارت‌های عملی حقوقدانان، مدیران و کارشناسان در زمینه تنظیم، تحلیل و مدیریت قراردادها برگزار می‌شود. در این دوره، مباحث تخصصی از اصول نگارش حقوقی و ساختار استاندارد قراردادها تا بررسی بندهای حساس مانند تعهدات طرفین، ضمانت اجرا، فسخ و فورس‌ماژور، به‌صورت کاربردی و با بهره‌گیری از نمونه‌های واقعی مطرح می‌گردد. شرکت‌کنندگان با شیوه‌های به‌روز تحلیل قرارداد و اصلاح پیش‌نویس‌های حقوقی آشنا می‌شوند تا بتوانند در محیط‌های حرفه‌ای، قراردادهایی دقیق، شفاف و مطمئن تنظیم کنند.





FORSAT MC
Law Firm



قوانین جدید

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

عنوان: قانون سند الحاقی (پروتکل) اصلاح موافقتنامه حمل و نقل بین-المللی جاده-ای بین
دولت جمهوری اسلامی ایران و دولت جمهوری بلاروس
موضوع:

اصلاح موافقتنامه حمل و نقل بین المللی جاده ای ایران و بلاروس (امضا شده در بهمن ۱۳۷۶ / ۴ فوریه
۱۹۹۸) با هدف توسعه حمل و نقل بین المللی کالا و مسافر بین دو کشور و از طریق قلمروهای آنها به
کشورهای ثالث.

«اصلاحات اصلی (ماده ۱):

دولت جمهوری اسلامی ایران و دولت جمهوری بلاروس که از این پس طرف های متعاقد نامیده می شوند،
برای توسعه بیشتر مناسبات در حوزه حمل و نقل بین المللی جاده ای مسافر و کالا بین و از طریق
قلمروهای خود و به کشورهای ثالث و بالعکس، در خصوص موارد زیر توافق نمودند:

ماده ۱- ماده (۴) موافقتنامه تحت عنوان «حمل و نقل کالا» به شرح زیر اصلاح می شود:

۱- متصدی حمل و نقل یک طرف متعاقد می تواند بدون مجوز حمل و نقل، وسیله نقلیه بدون بار یا حامل
بار را برای حمل و نقل کالا به شرح زیر به طور موقت به قلمرو طرف متعاقد دیگر وارد کند:

الف) بین هر نقطه در قلمرو کشور یکی از طرف های متعاقد و هر نقطه در قلمرو کشور طرف متعاقد دیگر؛
ب) به صورت گذری از قلمرو کشور طرف متعاقد دیگر؛

پ) از کشورهای ثالث و بالعکس.

۲- عملیات حمل و نقل کالا بین دو کشور مقرر در جزء «الف»، به صورت متقابل و به طور یکسان، از پرداخت
عوارض عبور در قلمرو طرف های متعاقد معاف خواهد بود.

۳- معافیت های مقرر در بند (۲) در مورد عوارضی که برای استفاده از جاده ها، پل ها یا دالان های (تونل
های) خاص، قابل پرداخت می باشد، اعمال نخواهد شد.





ماده ۲- این سند الحاقی (پروتکل) از تاریخ دریافت آخرین یادداشت کتبی از طریق مجاری سیاسی (دیپلماتیک)، مبنی بر این که طرف های متعاقد تشریفات داخلی کشور را طبق قوانین و مقررات داخلی خود رعایت کرده اند، لازم الاجرا خواهد شد.

این سند الحاقی (پروتکل) در تهران در تاریخ ۲۲ اسفند ۱۴۰۱ هجری شمسی برابر با ۱۳ مارس ۲۰۲۳ میلادی در دو نسخه مصدق، هر یک به زبان های فارسی، بلاروسی و انگلیسی تنظیم گردید. در صورت وجود هرگونه مغایرت در تفسیر، متن انگلیسی ملاک خواهد بود.

متن و زبان ها:

پروتکل در تهران به زبان های فارسی، بلاروسی و انگلیسی تنظیم شده و در صورت اختلاف در تفسیر، متن انگلیسی ملاک خواهد بود.

توضیح

این پروتکل به شرکت ها و متصدیان حمل و نقل بین المللی اجازه می دهد که خودروهای باربری را بدون دریافت مجوز اضافی و به صورت موقت به کشور مقابل یا عبور از آن وارد کنند و عوارض عبور بین دو کشور برای حمل و نقل کالا برداشته شده است. این اقدام به منظور تسهیل تجارت و حمل و نقل بین المللی و کاهش هزینه های لجستیکی است، اما استثنائاتی برای جاده ها و پل های خاص وجود دارد. اجرای پروتکل مشروط به تکمیل تشریفات داخلی دو کشور است و پس از تأیید از طریق یادداشت های دیپلماتیک، لازم الاجرا می شود.





FORSAT MC
Law Firm



رای وحدت رویه

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

عنوان: رأی وحدت رویه شماره ۸۷۰-۱۴۰۴/۰۷/۲۲-هیأت عمومی دیوان عالی کشور

مستفاد از تبصره یک اصلاحی مورخ ۱۴۰۰/۱/۲۹ الحاقی به ماده ۲۱ مکرر قانون صدور چک، درج عبارت «صدور و پشت نویسی چک بدون درج در سامانه صیاد فاقد اعتبار است» در برگه چک های صادره از دسته چک هایی که پس از پایان اسفند ۱۳۹۹ ارائه می شوند، الزامی بوده و تسویه آنها منوط به ثبت در «سامانه چکاوک» بر اساس مبلغ و تاریخ مندرج در سامانه مذکور است و چنانچه در زمان صدور، مالکیت آن در سامانه ثبت نشده باشد، از شمول مقررات قانون چک خارج است. بنابراین اگر دارنده برگه چک، علی رغم درج این عبارت در چک، بدون ثبت در سامانه آن را پذیرفته باشد، به ضرر خود اقدام نموده و از مزایای قانونی چک محروم کرده است. در نتیجه، دعوای وی مبنی بر الزام صادرکننده به ثبت چک در سامانه، قابلیت استماع ندارد. بنا به مراتب، رأی شعبه سی و دوم دادگاه تجدیدنظر استان تهران تا حدی که با این نظر انطباق دارد با اکثریت آراء اعضای هیأت عمومی صحیح و قانونی تشخیص داده می شود. این رأی طبق ماده ۴۷۱ قانون آیین دادرسی کیفری مصوب ۱۳۹۲ با اصلاحات و الحاقات بعدی در موارد مشابه برای شعب دیوان عالی کشور، دادگاه ها و سایر مراجع اعم از قضایی و غیر آن لازم الاتباع است.





FORSAT MC
Law Firm



نظریه مشورتی

یوسف اخلاقی، کارشناس ارشد حقوق تجارت بین الملل و وکیل دپارتمان دعاوی.

مفاد این گزارش توسط موسسه ی فرصت صحت سنجی و تایید شده است.

عنوان: محکوم علیه در خصوص مسکوکات طلا (اعم از مهریه)، بر اساس قیمت روز پرداخت مکلف به

تادیه است، نه قیمت زمان توقیف مال

شماره نظریه: ۲۶۷/۱۴۰۴/۷

شماره پرونده: ۲۶۷-۱/۳-۱۴۰۴ ح

تاریخ نظریه: ۰۳/۰۶/۱۴۰۴

استعلام:

یک قطعه ملک در اجرای قرار تأمین خواسته در پرونده مطالبه مهریه از نوع مسکوکات طلا توقیف شده و با قطعیت حکم و صدور اجرائیه، محکوم علیه این ملک را برای استیفای محکوم به معرفی کرده و ملک یادشده توسط کارشناس ارزیابی شده است. در نتیجه تنش اقتصادی و افزایش قیمت کالاها و خدمات، بهای سکه (مهریه) پس از شروع عملیات اجرایی، به سه برابر افزایش یافته و محکوم علیه نیز به مستثنیات بودن قسمتی از ملک اعتراض کرده و عملاً مزایده ملک با تأخیر مواجه می شود؛ با افزایش بهای سکه، محکوم علیه مدعی است محکوم به باید بر مبنای قیمت زمان توقیف ملک محاسبه شود و نه در حال حاضر که بهای مسکوکات طلا حدود سه برابر افزایش یافته است؛ در نهایت شعبه صادرکننده حکم درخواست محکوم علیه مبنی بر محاسبه از زمان اجرای قرار تأمین خواسته و توقیف ملک را رد می کند. نظر به اینکه محکوم علیه مال را پیش از افزایش بی رویه قیمت سکه برای وصول محکوم به معرفی کرده است، آیا می توان مستند به ماده ۲۶۹ قانون مدنی نظر داد که پس از معرفی و تسلیم مال از سوی مدیون به حاکم (اجرای احکام) بر اساس ارزش کارشناسی ملک در زمان معرفی مال از پرداخت مسکوکات طلا به همان میزان بری الذمه شده است و مابقی محکوم به باید در زمان مزایده به قیمت روز کارشناسی ملک، توسط اجرای احکام محاسبه و به محکوم له تسلیم شود؟

نظریه مشورتی اداره کل حقوقی قوه قضائیه:

اولاً، صرف توقیف مال محکوم علیه به معنی وصول محکوم به و اجرای حکم نیست. ثانیاً، در مواردی که حکم قطعی بر پرداخت تعدادی مسکوکات طلا صادر شده است، محکوم علیه موظف به تأدیه همان تعداد سکه به محکوم له است و در صورتی که از اجرای حکم امتناع کند و به مسکوکات طلا نزد محکوم علیه دسترسی نباشد، معادل قیمت مسکوکات طلا از دیگر اموال محکوم علیه توقیف می شود و به فروش می رسد و در این صورت، تا زمانی که معادل قیمت مسکوکات طلا به محکوم له داده نشود، محکوم علیه بری الذمه نمی شود (تبصره ماده ۱۹ قانون آیین دادرسی کیفری مصوب ۱۳۹۲)؛ بنابراین، هرگاه در فاصله تقویم مسکوکات طلا و توقیف اموال محکوم علیه و برگزاری مزایده برای آن و تسلیم وجه حاصل از مزایده به محکوم له، قیمت مسکوکات طلا تغییر کند، ملاک، قیمت روز پرداخت است و محکوم علیه با تأدیه همین قیمت بری الذمه می شود.



مرجع: لطفاً روی لینک کلیک کنید.



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	شماره‌ی فصول
16.2 Termination by Contractor The Contractor shall be entitled to terminate the Contract if: (a) the Contractor does not receive the reasonable evidence within 42 days after giving notice under Sub-Clause 16.1 [Contractor's Entitlement to Suspend Work] in respect of a failure to comply with Sub-Clause 2.4 [Employer's Financial Arrangements], (b) the Engineer fails, within 56 days after receiving a Statement and supporting documents, to issue the relevant Payment Certificate, (c) the Contractor does not receive the amount due under an Interim Payment Certificate within 42 days after the expiry of the time stated in Sub-Clause 14.7 [Payment] within which payment is to be made (except for deductions in accordance with Sub-Clause 2.5 [Employer's Claims]), (d) the Employer substantially fails to perform his obligations under the Contract, (e) the Employer fails to comply with Sub-Clause 1.6 [Contract Agreement] or Sub-Clause 1.7 [Assignment], (f) a prolonged suspension affects the whole of the Works as described in Sub-Clause 8.11 [Prolonged Suspension], or (g) the Employer becomes bankrupt or insolvent, goes into liquidation, has a receiving or administration order made against him, compounds with his creditors, or carries on business under a receiver, trustee or manager for the benefit of his creditors, or if any act is done or event occurs which (under applicable Laws) has a similar effect to any of these acts or events. In any of these events or circumstances, the Contractor may, upon giving 14 days' notice to the Employer, terminate the Contract. However, in the case of sub-paragraph (f) or (g), the Contractor may by notice terminate the Contract immediately. The Contractor's election to terminate the Contract shall not prejudice any other rights of the Contractor, under the Contract or otherwise.	۲-۱۶- فسخ پیمان به وسیله‌ی پیمانکار پیمانکار، محق به فسخ پیمان خواهد بود، اگر: (الف) مهندس مشاور ظرف ۶۳ روز پس از دریافت صورت وضعیت و مدارک پشتیبان مربوط نسبت به صدور گواهی پرداخت، قصور کرده باشد؛ (ب) پیمانکار ظرف ۸۴ روز پس از انقضای مهلت تعیین شده در ماده‌ی ۷-۱۴ [پرداخت‌ها]، طلب قابل دریافت خود در گواهی پرداخت مبنایی را که پرداخت در این مهلت باید انجام می‌شد (به استثنای کسور مربوط به ماده‌ی ۲-۵ [دعای کارفرما])، دریافت نکرده باشد؛ (پ) کارفرما، نسبت به انجام تعهدهای خود در تحویل زمین، تحصیل مجوزهای لازم مورد تعهد خود، بیش از ۸۴ روز نسبت به زمان‌های تعیین شده در پیمان، کوتاهی کرده باشد؛ (ت) طبق ماده‌ی ۱۳-۳ [روش تغییر] بند ۲، جمع مبالغ کاهش یافته از سوی کارفرما، بیش از ۲۵ درصد مبلغ پذیرفته شده‌ی پیمان بوده و پیمانکار، با تکمیل کارها با نرخ‌های پیمان، موافق نباشد؛ (ث) طبق ماده‌ی ۸-۱۱ [طولانی شدن تعلیق]، طولانی شدن تعلیق، بر همه‌ی کارها اثر گذاشته باشد. در صورت پیش آمدن هر یک از این رویدادها یا وضعیت‌ها، پیمانکار می‌تواند با دادن اخطاری ۴۲ روزه به کارفرما، پیمان را فسخ کند. تصمیم پیمانکار در مورد فسخ پیمان، به دیگر حقوقی که وی طبق پیمان یا غیر آن دارد، خدشه‌ای وارد نخواهد کرد.	فصل ۱۶ تعلیق و فسخ به وسیله پیمانکار



17.1 Indemnities

The Contractor shall indemnify and hold harmless the Employer, the Employer's Personnel, and their respective agents, against and from all claims, damages, losses and expenses (including legal fees and expenses) in respect of:

(a) bodily injury, sickness, disease or death, of any person whatsoever arising out of or in the course of or by reason of the design, execution and completion of the Works and the remedying of any defects, unless attributable to any negligence, willful act or breach of the Contract by the Employer, the Employer's Personnel, or any of their respective agents, and

(b) damage to or loss of any property, real or personal (other than the Works), to the extent that such damage or loss:

(i) arises out of or in the course of or by reason of the design, execution and completion of the Works and the remedying of any defects, and

(ii) is attributable to any negligence, willful act or breach of the Contract by the Contractor, the Contractor's Personnel, their respective agents, or anyone directly or indirectly employed by any of them.

The Employer shall indemnify and hold harmless the Contractor, the Contractor's Personnel, and their respective agents, against and from all claims, damages, losses and expenses (including legal fees and expenses) in respect of (1) bodily injury, sickness, disease or death, which is attributable to any negligence, willful act or breach of the Contract by the Employer, the Employer's Personnel, or any of their respective agents, and (2) the matters for which liability may be excluded from insurance cover, as described in sub-paragraphs (d)(i), (ii) and (iii) of Sub-Clause 18.3 [Insurance Against Injury to Persons and Damage to Property].

۱۷-۱- مصونیت ها

پیمانکار، باید خسارت‌های وارده به کارفرما، کارکنان کارفرما و کارگزاران ایشان، ناشی از تمامی دعاوی، آسیب‌ها، خسارت‌ها و هزینه‌ها (از جمله هزینه‌های حقوقی و قانونی) مشروح در زیر را جبران کرده و ایشان را در برابر آنها، مصون و بی‌زیان نگه دارد.

الف) آسیب‌های بدنی، بیماری یا مرگ هر کس، به هر صورت که ناشی از یا در جریان و یا به علت: طراحی، اجرا، تکمیل کارها و برطرف کردن نقص‌ها باشد، مگر بتوان آنها را به نوعی منتسب کرد به غفلت یا اقدام عمدی، یا نقض پیمان به وسیله کارفرما، کارکنان کارفرما، یا هر یک از کارگزاران کارفرما؛ و

ب) خسارت یا زیان وارده به اموال یا املاک (به غیر از کارها)، تا میزانی که چنین خسارت یا زیانی:

۱. ناشی از یا در جریان و یا به علت: طراحی، اجرا، تکمیل کارها، و برطرف کردن نقص کارها باشد؛ و
۲. بتوان آن را منتسب کرد به هر غفلت، اقدام عمدی، یا نقض پیمان به وسیله پیمانکار، کارکنان پیمانکار، یا مباشران او، یا هر کس که به طور مستقیم یا غیر مستقیم، به وسیله پیمانکار به کار گمارده شده است.

کارفرما، باید خسارت‌های وارده را به پیمانکار، کارکنان پیمانکار، کارگزاران وی، ناشی از تمامی دعاوی، آسیب‌ها، خسارت‌ها، زیان‌ها و هزینه‌ها (از جمله هزینه‌های حقوقی و قانونی) مشروح در زیر را جبران کرده و ایشان را در برابر آنها، مصون و بی‌زیان نگه دارد:

۱. آسیب‌های بدنی، بیماری یا مرگی که بتوان آن را به هر گونه غفلت، اقدام عمدی، یا نقض پیمان به وسیله کارفرما، کارکنان کارفرما، یا هر یک از کارگزاران آنان نسبت داد؛ و
۲. مواردی که مسئولیت آنها به عهده کارفرما بوده اما خارج از پوشش‌های بیمه‌ای است که در پیمان تعیین شده است.



۱۷-۵- حقوق مالکیت فکری و صنعتی

در این ماده، «تخلف» عبارت است از تخلف (یا اتهام به تخلف) از هر حق اختراع، طراحی ثبت شده، حق امتیاز، علامت تجاری، نام تجاری، راز تجاری، یا دیگر حقوق مالکیت فکری یا صنعتی، مربوط به کارها. «ادعا» عبارت است از ادعای (یا نتایج پیگیری ادعا) ارایه شده بر هر تخلفی.

هرگاه یک طرف ظرف ۲۸ روز پس از دریافت ادعایی، وصول آن را به طرف دیگر اعلام نکند، چنین تلقی خواهد شد که طرف اول، از حق خود به مصونیتی که طبق این ماده دارد، چشم پوشی کرده است.

کارفرما، پیمانکار را در برابر و از هرگونه ادعای ارایه شده بر تخلف، مصون و بی‌زیان نگه می‌دارد، در صورتی که تخلف:

الف) نتیجه‌ی غیر قابل اجتناب اجابت پیمانکار از خواسته‌های کارفرما باشد، یا

ب) ناشی از استفاده کارفرما از هر قسمت از کارها:

۱. برای منظوری باشد غیر از آنچه در پیمان به آن اشاره شده یا منطقاً از مفاد پیمان، قابل استنباط است، یا
۲. مربوط به هر چیزی باشد که به وسیله‌ی پیمانکار فراهم نشده، مگر این که چنین استفاده‌ای پیش از تاریخ پایه، برای پیمانکار روشن بوده یا در پیمان درج شده باشد.

پیمانکار، کارفرما را در برابر هر ادعای دیگری که برخاسته از، یا در ارتباط با موارد زیر باشد، مصون و بی‌زیان نگه می‌دارد:

۱. طراحی، ساخت کارخانه‌ای، ساخت، یا اجرای کارها به وسیله‌ی پیمانکار؛
۲. استفاده از ماشین‌آلات پیمانکار؛
۳. به کارگیری درست از کارها.

اگر یک طرف، طبق این ماده محق به مصون و بی‌زیان بودن باشد، طرف مصون‌کننده می‌تواند (به هزینه‌ی خود) برای حل و فصل دعوا، مذاکراتی انجام داده و متوسل به هرگونه دعوای قضایی یا داوری مورد نیاز شود. طرف دیگر (طرف مصون‌شونده)، بنا به درخواست و به هزینه‌ی طرف مصون‌کننده، باید او را در مقابله با این دعوا، یاری کند. این طرف دیگر (و کارکنان وی)، نباید اقدامی کند که موجب تضعیف طرف مصون‌کننده گردد، مگر طرف مصون‌کننده، در اجرای درخواست این طرف دیگر، برای حل و فصل دعوا، اقدام موثری از طریق مذاکره یا مراجعه به داوری یا دادگاه، به عمل نیاورده باشد.

17.5 Intellectual and Industrial Property Rights

In this Sub-Clause, "infringement" means an infringement (or alleged infringement) of any patent, registered design, copyright, trade mark, trade name, trade secret or other intellectual or industrial property right relating to the Works; and "claim" means a claim (or proceedings pursuing a claim) alleging an infringement.

Whenever a Party does not give notice to the other Party of any claim within 28 days of receiving the claim, the first Party shall be deemed to have waived any right to indemnity under this Sub-Clause.

The Employer shall indemnify and hold the Contractor harmless against and from any claim alleging an infringement which is or was:

(a) an unavoidable result of the Contractor's compliance with the Employer's Requirements, or (i) for a purpose other than that indicated by, or reasonably to be inferred from, the Contract, or (ii) in conjunction with anything not supplied by the Contractor, unless such use was disclosed to the Contractor prior to the Base Date or is stated in the Contract.

(b) a result of any Works being used by the Employer:

The Contractor shall indemnify and hold the Employer harmless against and from any other claim which arises out of or in relation to (i) the Contractor's design, manufacture, construction or execution of the Works, (ii) the use of Contractor's Equipment, or (iii) the proper use of the Works.

If a Party is entitled to be indemnified under this Sub-Clause, the indemnifying Party may (at its cost) conduct negotiations for the settlement of the claim, and any litigation or arbitration which may arise from it. The other Party shall, at the request and cost of the indemnifying Party, assist in contesting the claim. This other Party (and its Personnel) shall not make any admission which might be prejudicial to the indemnifying Party, unless the indemnifying Party failed to take over the conduct of any negotiations, litigation or arbitration upon being requested to do so by such other Party.





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 (۷) تغییر تابعیت

مالکی که کشتی او در ایران به ثبت رسیده است، می تواند تابعیت کشتی خود را تغییر دهد. مقررات
مربوط به خروج از تابعیت در آیین نامه ی این قانون تعیین خواهد گردید.

• تابعیت به عنوان رابطه ی سیاسی - حقوقی

- تابعیت رابطه ای است سیاسی، به این معنا که از دو خصوصیت برخوردار است، نخست آن که رابطه ی
اقتداری تحمیلی است؛ و دیگر آن که مقام صالح برای اتخاذ تصمیم در تعیین اتباع خود، مأخوذ به
قواعد حقوق بین الملل نیست؛ به بیان دیگر، حقوق بین الملل، قاعده ای در تعیین اتباع توسط کشورها
مقرر نکرده است.

- تابعیت، در عین حال، رابطه ای است حقوقی، به این معنا که از دو خصوصیت برخوردار است، نخست
آن که موجب اعطای حقوقی به اشخاص حقیقی می شود که ماهیت حکم دارند، یعنی مجموعه ای از
اختیارات غیرقابل سلب که حقوق شهروندی نامیده می شوند؛ و دیگر آن که در کنار «اقامتگاه» و
«کنترل»، عامل ارتباطی است که شخص حقیقی و حقوقی را به یک نظام حقوقی، به عنوان قانون حاکم
بر شخص متصل می کند.

- عطای تابعیت به اشخاص حقوقی، رابطه ای غیرسیاسی و صرفاً حقوقی است که تنها به عنوان عامل
ارتباط مورد استفاده قرار می گیرد و در نتیجه، اشخاص حقوقی، از حقوق شهروندی برخوردار نیستند.
- به دلیل ماهیت صرفاً حقوقی تابعیت، در مورد اشخاص حقوقی است که مقررات ترک تابعیت اشخاص
حقوقی و در موضوع بحث حاضر، کشتی، در مقایسه با ترک تابعیت اشخاص حقیقی، سهلگیرانه تر
است.





• تغییر تابعیت یا ترک تابعیت

-قواعد تابعیت، یک سویه است، یعنی هر دولتی، صرفاً تعیین می کند که شخص مورد نظر، تبعه‌ی وی می باشد یا خیر. در صورتی که یک دولت، شخصی را تبعه‌ی خود، تشخیص ندهد، معین نخواهد کرد، شخص مذکور، تبعه‌ی چه دولتی است؛ زیرا تعیین اتباع سایر دولت‌ها به تصمیم سیاسی دولت مذکور در عرصه‌ی بین‌المللی و هم‌چنین قواعد حقوقی داخلی کشور مزبور، مربوط است.

-به دلیل یک‌سویه بودن قواعد تابعیت، ماده‌ی ۹۸۸ قانون مدنی، از اصطلاح «ترک تابعیت» استفاده کرده است تا نشان دهد، نظام حقوقی ایران، ترک تابعیت را بدون تعیین تابعیت جدید مصوب می کند.

ماده‌ی ۹۸۸ قانون مدنی، مصوب ۱۳۰۷/۰۲/۱۸

اتباع ایران نمی توانند تبعیت خود را ترک کنند، مگر به شرایط ذیل:

...

-ماده‌ی ۷ قانون دریایی از اصطلاح «تغییر تابعیت» و «خروج از تابعیت» استفاده کرده است. ظاهر اصطلاح «تغییر تابعیت» دلالت بر آن دارد که تعیین تابعیت جدید کشتی برای تغییر تابعیت و خروج از تابعیت ایران ضروری است. با این حال مواد (۴)، (۵) و (۶) آیین‌نامه‌ی اجرایی ماده‌ی (۷) قانون دریایی، هیچگونه شرطی دال بر تعیین تابعیت جدید کشتی را برای تغییر تابعیت کشتی و خروج از تابعیت ایران، مقرر نکرده است.

• آیین‌نامه اجرایی ماده (۷) قانون دریایی ایران

هیأت وزیران در جلسه‌ی ۱۳۹۷/۰۸/۱۳، به پیشنهاد شماره‌ی ۵۱۹۹۹/۱۰۰/۰۲ مورخ ۱۳۹۵/۱۰/۲۰ وزارت راه و شهرسازی و به استناد ماده‌ی (۷) قانون دریایی ایران، مصوب ۱۳۴۳ و اصل یکصد و سی و هشتم قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران آیین‌نامه اجرایی ماده‌ی یادشده را به شرح زیر تصویب کرد.

آیین‌نامه‌ی اجرایی ماده‌ی ۷ قانون دریایی ایران

ماده‌ی ۱- در این آیین‌نامه، اصطلاحات زیر در معانی مشروح مربوط به کار می‌روند:

الف- قانون: قانون دریایی ایران، مصوب ۱۳۴۳ و اصلاحات بعدی آن

ب- سازمان: سازمان بنادر و دریانوردی





پ - کشتی: شناوری که با داشتن شرایط مندرج در ماده‌ی (۱) قانون به ثبت رسیده و تابعیت ایران را تحصیل کرده است.

ت - مالک کشتی: شخصی که نام او به عنوان مالک در اسناد ثبت کشتی درج شده یا کشتی قهراً یا براساس رأی دادگاه‌های صالح به او منتقل شده باشد.

[توضیحات]

*حروف نمایه‌ی اعداد

- «حرف»، گاه، نمایه‌ی «عدد» است، یعنی مثلاً «الف» به معنای «۱» و «ب» به معنای «دو».

- ترتیب و توالی «حرف» به عنوان نمایه‌ی عدد، تابع ترتیب و توالی حروف ابجد است: ابجد- هوز- حطی- کلمن- سعفس- قرشت- ثخذ- ضطغ- گچ پژ

- در موارد متعددی از قانونگذاری‌ها و وضع مقررات جدید، به اشتباه ترتیب و توالی «الفبا» به کار رفته که نمایه‌ی «حرف» است، حال آن که ترتیب و توالی درست، به حروف ابجد است که نمایه‌ی «عدد» می‌باشد.

ماده‌ی ۲- مالک کشتی یا نماینده‌ی قانونی وی می‌تواند تغییر تابعیت کشتی ایرانی را مطابق مقررات این آیین‌نامه از سازمان تقاضا کند.

تبصره - در صورتی که مالک کشتی بیش از یک شخص باشد، تقاضای تغییر تابعیت باید توسط تمام مالکین به عمل آید.

ماده‌ی ۳- تقاضای تغییر تابعیت، مطابق برگه (فرم) پیوست شماره‌ی (۱) که به مهر دفتر هیأت دولت تأیید شده است، تنظیم و به سازمان تسلیم می‌شود.

[توضیحات]

*مقام تصویب کننده‌ی تغییر تابعیت کشتی

- براساس ماده‌ی (۴) و ماده‌ی (۵) آیین‌نامه، مقام صالح برای تصویب تغییر تابعیت کشتی، سازمان بنادر و دریانوردی است؛ و هیأت وزیران، تغییر تابعیت کشتی را تصویب نمی‌کند؛ تنها، مداخله‌ی هیأت وزیران در تغییر تابعیت کشتی، آن است که تقاضای تغییر تابعیت، مطابق برگه (فرم) پیوست شماره‌ی ۱، ممهور به مهر دفتر هیأت دولت باشد.

...





- برای اشخاص حقیقی براساس ماده‌ی (۹۸۸) قانون مدنی، تصویب خروج از تابعیت ایران، توسط هیأت وزیران ضروری است.

ماده‌ی ۹۸۸ قانون مدنی، مصوب ۱۳۰۷/۰۲/۱۸
اتباع ایران نمی‌توانند تبعیت خود را ترک کنند، مگر به شرایط ذیل:

...

۲- هیأت وزرا، خروج از تابعیت آنان را اجازه دهد.

...

ماده‌ی ۴- تقاضای تغییر تابعیت کشتی باید با تحویل مدارک زیر به سازمان صورت گیرد.

الف - سند ثبت کشتی

ب - اسناد و مدارکی که قابلیت دریانوردی کشتی در زمان تقاضا را اثبات نماید و تحت رده (کلاس) یکی از مؤسسات رده‌بندی مورد تأیید سازمان باشد.

پ - تعهدنامه‌ی رسمی، مبنی بر عدم تعلق حقوق اشخاص نسبت به عین و منفعت کشتی، به‌ویژه حقوق ممتاز دریایی.

ت - اساسنامه یا مقررات موجد شخصیت حقوقی، به انضمام مصوبه‌ی مرجعی که به‌موجب اساسنامه یا مقررات، حق تقاضای تغییر تابعیت کشتی را دارد. (برای اشخاص حقوقی)

تبصره - در صورتی که یک نفر، به‌عنوان نماینده‌ی قانونی مالک یا مالکین تقاضای تغییر تابعیت کشتی را به سازمان تحویل دهد، باید دلیل رسمی نمایندگی را نیز به همراه سایر مدارک به سازمان تسلیم کند.





[توضیحات]

* تعهدنامه‌ی رسمی بر عدم تعلق حقوق اشخاص ثالث

چنین تعهدنامه‌هایی از مصادیق، «اظهارنامه» یا Affidavit هستند، یعنی اظهارات کتبی شخص، پس از قبول رسمی تعهد به راستگویی که به‌ویژه در حقوق عمومی و در نزد نهادهای دولتی و عمومی از ادله‌ی اثبات است؛ و مفاد آن حمل بر صحت می‌شود؛ اما، در صورت اثبات خلاف مفاد آن برای اظهارکننده، عواقب مسئولیت جزایی و یا تنبیهی به دنبال دارد، نظیر «اظهار کالا»، موضوع حرف «الف» ماده‌ی (۱) قانون امور گمرکی، مصوب ۱۳۹۰/۰۸/۲۲ و یا «اظهارنامه‌ی مالیاتی» موضوع قانون مالیات‌های مستقیم، مصوب ۰۳/۱۲/۱۳۶۶ و اصلاحات ۱۳۹۴/۰۴/۳۱.

ماده‌ی ۵- سازمان در صورتی با تقاضای تغییر تابعیت موافقت می‌کند که کشتی در رهن نباشد و نسبت به عین یا منفعت آن ادعایی در مراجع قضایی مطرح نباشد. سازمان جهت احراز این موارد، موضوع تقاضای تغییر تابعیت را به هزینه‌ی متقاضی در دو نوبت به فاصله‌ی یک ماه، از طریق یکی از روزنامه‌های پر شمارگان (کثیرالانتشار) مرکز و پایگاه اینترنتی سازمان به اطلاع عموم می‌رساند.

ماده‌ی ۶- در صورتی که کشتی توسط مراجع ذیصلاح توقیف اسنادی یا فیزیکی شده باشد، سازمان تا رفع توقیف با تقاضای تغییر تابعیت موافقت نخواهد کرد.

ماده‌ی ۷- پس از بررسی مدارک و سوابق اسناد ثبت کشتی توسط سازمان، چنانچه وجود شرایط تغییر تابعیت کشتی موضوع این آیین‌نامه احراز شود، اجازه‌ی ترک تابعیت توسط سازمان صادر می‌شود. در این صورت، پس از دریافت هزینه‌ی مربوط، سازمان، گواهینامه‌ی ثبت را ابطال و گواهینامه‌ی ابطال ثبت و خروج از تابعیت کشتی را مطابق برگه (فرم) پیوست شماره‌ی (۲) که به مهر دفتر هیأت دولت تأیید شده است، صادر خواهد کرد.





[توضیحات]

* استقلال «گواهی تابعیت» و «سند ثبت کشتی» نسبت به یکدیگر

- مادهی ۲۴ قانون دریایی (انتقالات و معاملات کشتی

...

د- کلیه‌ی معاملات مربوط به فروش، انتقال و رهن کشتی، باید در اسناد ثبت و تابعیت کشتی، هر دو، قید گردد.

- باوجود استقلال گواهی تابعیت و سند ثبت کشتی از یکدیگر، ابطال گواهی تابعیت، به ابطال سند ثبت کشتی نیز منجر می‌شود.

* مقام صالح برای ابطال گواهی ثبت و سند تابعیت کشتی

مقام صالح برای ابطال گواهی ثبت و سند تابعیت کشتی، سازمان بنادر و دریانوردی است؛ و هیأت وزیران، ابطال گواهی ثبت و سند تابعیت کشتی را تصویب نمی‌کند؛ تنها، مداخله‌ی هیأت وزیران در ابطال گواهی ثبت و سند تابعیت کشتی، آن است که سند خروج از تابعیت، براساس برگه (فرم) پیوست شماره‌ی (۲) آیین‌نامه، ممهور به مهر دفتر هیأت دولت می‌شود.

ماده‌ی ۸- کشتی پس از صدور گواهینامه‌ی ابطال ثبت و خروج از تابعیت کشتی، حق برافراشتن پرچم جمهوری اسلامی ایران را ندارد.

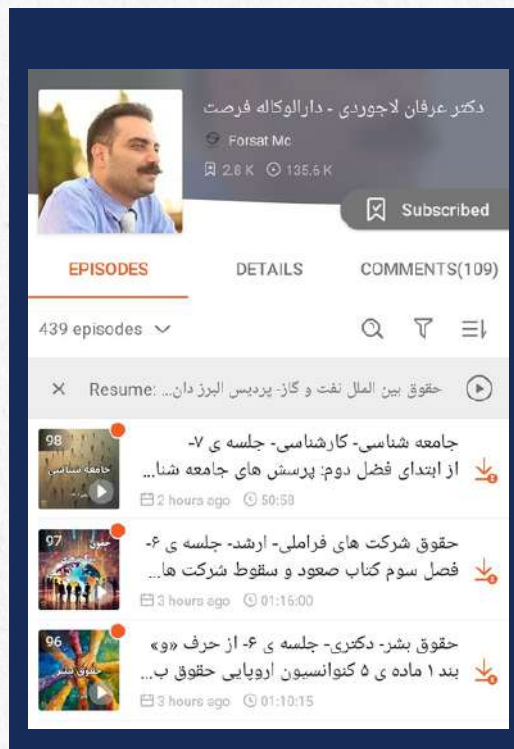
ماده‌ی ۹- پس از خروج کشتی از تابعیت ایرانی، نام و شماره‌ی ثبت آن به هیچ کشتی دیگری اختصاص نمی‌یابد.

ماده‌ی ۱۰- کشتی‌ای که براساس مواد فوق، از تابعیت ایران خارج شده است، در صورت درخواست مالک و داشتن شرایط قانونی، امکان ثبت مجدد و تحصیل تابعیت ایران را دارد.





FORSAT MC
Law Firm



درس گفتارها

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

- حقوق بشر- دکتری- جلسه ی ۶- از حرف «و» بند ۱ ماده ی ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر تا ماده ی ۶، محاکمه ی عادلانه و مناسبات آن. با مقررات آیین دادرسی. و اصل استقلال قاضی
- حقوق شرکت های فراملی- ارشد- جلسه ی ۶- فصل سوم کتاب صعود و سقوط شرکت های دولتی در کشورهای غربی
- جامعه شناسی- کارشناسی- جلسه ی ۷- از ابتدای فضل دوم: پرسش های جامعه شناسی. و روش پاسخ به آن ها تا ابتدای فرایند پژوهش

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