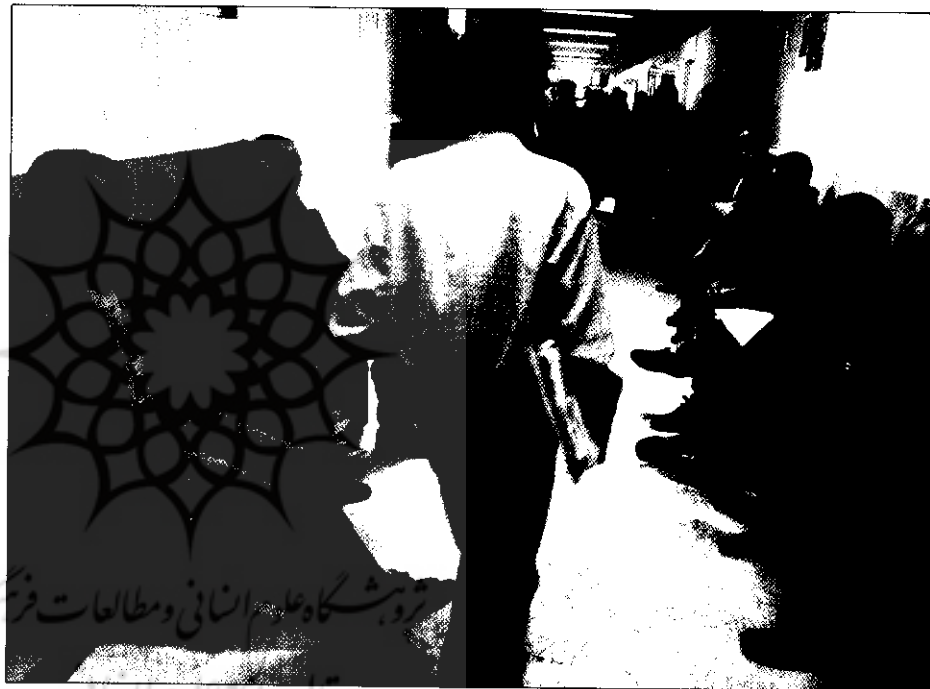


نظر دیوان عالی کشور در امر صلاحیت برای دادگاه تجدیدنظر استان لازم الاتباع است

دادنامه شماره ۴۰۸-۴/۹/۸۴ شعبه ... دادگاه عالی انتظامی قضات:
 «احضار فرد یا افراد با قید جلب بدون اینکه معلوم گردد به عنوان مطلع احضار شده‌اند یا متهم تخلف است»:
 جریان امر: آقای ... دادیار انتظامی پس از مطالبه و

متهم و توقیف اتومبیل اقدام می‌گردید.
 ۲- به موجب اوراق پرونده به ترتیب در تاریخهای ۸۳/۳/۹ و ۸۳/۴/۷ بدون ذکر عنوان (متهم یا گواه و مطلع و ...) دستور احضار آقایان (دو نفر) با قید نتیجه عدم حضور جلب است داده شده و متعاقباً از نامبردگان به عنوان گواه تحقیق گردیده و از این حیث

محترم هم اعتقاد به مجرمیت متهم داشته و هم دستور رفع توقیف اتومبیل بزه خیانت در امانت را صادر می‌نماید مضافاً متهم بلاقید آزاد می‌گردد.
 ۵- علی‌رغم نظر اعلامی دادیار اظهارنظر و پاسخ استعلام از زندان مبنی بر در جریان رسیدگی بودن پرونده اتهامی دیگر متهم در شعبه ... بازپرسی دادسرای ناحیه ۴ تهران دادیار به تکلیف قانونی خویش مذکور در ماده ۷۷ قانون فوق‌الاشعار به منظور رسیدگی توأمان به کلیه اتهامات متهم عمل ننموده است مضافاً دادیار محترم مسامحتاً به منظور احراز مالکیت خودروی مورد نزاع علی‌رغم تصریح دادیار اظهارنظر به ضرورت آن اقدامی نسبت به استعلام از اداره راهنمایی و رانندگی معمول نداشتند و از حیث جهات مذکور آقای ... دادیار شعبه ... دادسرای عمومی و انقلاب ناحیه ۶ تهران مرتکب تخلف انتظامی گردیده است ضمن موافقت با نظر آقای دادیار انتظامی به شرح کیفرخواست انتظامی شماره ... باستناد مواد ۱۴ و ۲۰ نظامنامه راجع به تشخیص انواع تقصیرات انتظامی قضات تقاضای مجازات انتظامی قاضی موصوف گردیده است.
 پس از ابلاغ کیفرخواست از ناحیه ایشان لایحه دفاعیه‌ای واصل شده که هنگام شور قرائت خواهد شد. اینک شعبه ... دادگاه عالی انتظامی قضات به ترتیب فوق تشکیل است پس از قرائت گزارش امر و لایحه دفاعیه با کسب عقیده معاون دادسرای انتظامی قضات مبنی بر (صدور حکم دایر بر تعیین مجازات انتظامی قاضی مشتکی عنه مورد تقاضاست) و انجام مشاوره به شرح آتی رای صادر می‌نماید:
 رای:



مقررات ماده ۱۵۹ قانون مذکور مراعات نشده است.
 ۳- علی‌رغم تأکید شاکی خصوصی و مرجع انتظامی مبنی بر عدم اطلاع از محل اقامت متهم به دفعات و مکرراً پرونده جهت احضار یا دستگیری متهم با راهنمایی شاکی خصوصی به مرجع انتظامی ارسال و از این جهت موجبات اطاله دادرسی فراهم گردیده است و در نتیجه بر خلاف مقررات مذکور در ماده ۱۱۵ قانون مزبور عمل گردیده است.
 ۴- علی‌رغم اعتقاد دادیار به مجرمیت متهم صرف‌نظر از عدم جمع‌آوری کلیه دلایل و عدم تحقیق از تمامی گواهان موضوع دستور مورخ ۸۳/۸/۵ بر خلاف مندرجات ماده ۱۳۲ قانون آیین دادرسی دادگاههای عمومی و انقلاب از متهم پرونده تأمین لازم اخذ نگردیده است و اتومبیل توقیف شده متعاقباً با دستور قضایی تحویل آخرین متصرف آن گردیده است به عبارت دیگر دادیار

ملاحظه پرونده موضوع شکوائیه انتظامی آقای «ق-ط» با درج ماحصل آن چنین اظهار عقیده نموده است: در رسیدگی به پرونده کلاسه ... شعبه ... دادیاری وقوع تخلفات انتظامی به شرح زیر مشهود می‌باشد:
 ۱- پس از اعلام شکایت شاکی خصوصی (آقای ق-ط) بدون جمع‌آوری دلایل و مدارک اثباتی پیرامون بزه خیانت در امانت علی‌رغم فقدان مالکیت مشارالیه نسبت به اتومبیل موضوع شکایت آقای ... دادیار ذی‌ربط دستور توقیف آن و جلب آقای «م-ع» را در تاریخ ۸۳/۱/۲۴ صادر نموده‌اند و این دستور مغایر با مقررات مواد ۱۰۷ و ۱۱۲ و ۱۱۸ قانون آیین دادرسی دادگاههای عمومی و انقلاب در امور کیفری بوده ضرورت داشت بدو دلایل و مدارک ارتکاب بزه ادعایی اخذ و پس از احضار و عدم حضور متهم یا احراز شرایط مذکور در بند ب ماده ۱۱۸ قانون مذکور نسبت به جلب

اقدام قاضی مشتکی عنه در زمینه «جلب متهم پرونده امر بدون سابقه احضار و نیز عدم اخذ تأمین کیفری از متهم فوق‌الاشعار علی‌رغم اعتقاد به مجرمیت وی و همچنین احضار و با قید جلب دو نفر دیگر بدون این‌که تعیین نماید به عنوان مطلع احضار شده‌اند یا متهم» به ترتیب منعکس در گزارش مبنای کیفرخواست تخلف است و دفاع وی در این موارد موثر نیست. بنا به مراتب آقای ... دادیار شعبه ... دادسرای عمومی و انقلاب ناحیه ۶ تهران را بابت تخلفهای مذکور باستناد صدر ماده ۲۰ نظامنامه راجع به تشخیص انواع تقصیرات انتظامی قضات به کسر عشر حقوق ماهیانه به مدت سه ماه محکوم می‌نماید. راجع به سایر موارد با توجه به دفاع به عمل آمده و اوضاع و احوال پرونده تخلفی احراز نگردید. این رای قطعی است.

تقاضا نموده‌اند تعقیب انتظامی آنان وفق ماده ۲۶ معلق شود بنا به مراتب و با توجه به عدم اطاعت و تبعیت آقایان قضات شعبه ... دادگاه تجدیدنظر استان تهران از قانون (ماده ۳۰ ق.آ.د.م) و تضييع حقوق اصحاب دعوی به لحاظ از بین بردن یک مرحله از رسیدگی ماهیتی و نیز استتکاف از رسیدگی پس از نقض قرار صادره و اعاده پرونده جهت رسیدگی در ماهیت امر و با عنایت به استدلال‌های دیگر شعبه تشخیص در پرونده‌های سابق که عمدتاً به دادگاه عالی انتظامی قضات ارسال شده‌اند و اینکه ادامه این وضعیت و رویه موجب اطلاع رسیدگی و سرگردانی ارباب رجوع خواهد بود مقرر می‌دارد دفتر پرونده در تعقیب و پیرو پرونده‌های دیگر جهت رسیدگی و تعیین تکلیف قضات متخلف به دادگاه عالی انتظامی قضات ارسال گردد.

پس از وصول گزارش مذکور و ابلاغ مراتب

دارد: در پرونده کلاسه ... آقای «ع-ر» نسبت به دادنامه شماره ۱۳۷۴-۱۳/۱۰/۸۲ صادر از شعبه ... دادگاه تجدیدنظر استان تهران که متضمن صدور قرار رد تجدیدنظر خواهی نامبرده نسبت به دادنامه شماره ۱۱۶۹-۸۲/۶/۳۱ صادره از شعبه ... دادگاه عمومی کرج به لحاظ قطعی بودن دادنامه تجدیدنظر خواسته است معترض شده و این شعبه در مقام رسیدگی به اعتراض نامبرده به شرح دادنامه ... به صدور رأی مبادرت و به لحاظ غیر قطعی بودن دادنامه بدوی و لزوم رسیدگی به موضوع در مرحله تجدیدنظر دادنامه صادره از دادگاه تجدیدنظر به شماره ۱۳۷۴-۱۳/۱۰/۸۲ را نقض و پرونده را جهت رسیدگی در ماهیت امر به دادگاه صادر کننده قرار منقوض اعاده نموده است مع الوصف دادگاه مرقوم با استناد به نظریه اداره حقوقی و نظریه دادرسی انتظامی قضات که هر دو منصرف از

دادنامه شماره ۳۳۹ - ۸۴/۷/۳۰ شعبه ... دادگاه عالی انتظامی قضات
برائت دادیار دادرسی عمومی و انقلاب تهران نسبت به تخلفات اعلامی
 خلاصه جریان امر: آقای ... دادیار دادرسی انتظامی قضات با مطالبه و ملاحظه پرونده موضوع شکایت انتظامی و درج خلاصه‌ای از آن اظهار نظر نموده‌اند: ددیار شعبه ... دادرسی عمومی و انقلاب تهران ناحیه صادقیه که در صفحه ۶ پرونده از منتهم سؤال نموده که آیا اعتیاد به مواد مخدر دارد و وی در پاسخ گفته است بلی حشیش مصرف می‌کنم و ولی آقای دادیار در اظهار نظر نفیاً یا اثباتاً متعرض قضیه نشده و مسکوت گذاشته در صورتی که موضوع جرم بوده است و مرتکب تخلف انتظامی شده است. با نظریه فوق موافقت شده و به شرح کیفرخواست شماره ... تقاضای مجازات انتظامی آقای ... مطابق صدر ماده ۲۰ نظامنامه راجع به تشخیص انواع تقصیرات قضات گردیده است.



کیفرخواست صادره به دادیار مشتکی عنه انتظامی ابلاغ و از سوی مشارالیه لایحه دفاعیه‌ای به دادگاه تسلیم شده است که در زمان شور قرائت می‌گردد.

اینک دادگاه عالی انتظامی قضات به ترتیب فوق تشکیل است و پس از قرائت گزارش امر و لایحه دفاعیه واصله با کسب عقیده آقای ... معاون و نماینده دادرسی انتظامی قضات مبنی بر (صدور حکم دایر بر تعیین مجازات انتظامی قضات مشتکی عنه مورد تقاضاست) مشاوره نموده و به شرح آتی رأی صادر می‌نماید:

رأی:
 با عنایت به مدافعات قاضی مشتکی عنه انتظامی انحصاراً دایر بر این که « در پرونده امر موضوعی که به اینجانب ارجاع شده صرفاً ایراد ضرب و جرح بوده که ضمن رسیدگی به موضوع مذکور راجع به اعتیاد منتهم به مواد مخدر مراتب در همان تاریخ ارجاع ضمن تهیه بدل پرونده به دادرسی انقلاب اسلامی ویژه مواد مخدر اعلام گردیده است» تخلف اعلامی علیه قاضی موصوف (مسکوت گذاشتن موضوع اعتیاد منتهم به مواد مخدر در اظهار نظر نهایی) احراز نگردید. بنا به مراتب ضمن رد کیفرخواست شماره ... دادرسی انتظامی قضات رأی بر برائت آقای ... دادیار دادرسی عمومی و انقلاب تهران صادر و اعلام می‌نماید.

به آقایان ... و ... رئیس و مستشار شعبه ... دادگاه تجدیدنظر استان تهران، لایحه دفاعیه آنان واصل شده که هنگام شور قرائت خواهد گردید.
 اینکه دادگاه عالی انتظامی قضات به ترتیب فوق تشکیل است پس از قرائت گزارش پرونده و لایحه دفاعیه واصله و انجام شور به شرح ذیل مبادرت به صدور رأی می‌نماید:

موضوع هستند پرونده را به این شعبه اعاده نموده‌اند لازم به ذکر است که نظریه اداره حقوقی ناظر به موردی است که رأی به لحاظ نقص تحقیقات نقض گردد سپس پرونده جهت رفع نقص و انشاء رأی جدید به دادگاه صادر کننده رأی منقوض اعاده گردد که مورد ما نحن فیه خارج از این بحث است و نیز دادرسی انتظامی قضات نظریات دیوان عالی کشور و دادگاه تجدیدنظر استان را حمل بر نظر قضایی نموده و تخلف اعضای دادگاه تجدیدنظر را در عدم تبعیت از قانون (ماده ۳۰) محرز دانسته (زیرا در فرض این که نظریات دیوان عالی کشور و دادگاه تجدیدنظر هر دو نظر قضایی باشد دادگاه تجدیدنظر در این فرض نیز باید از نظریه دیوان عالی کشور تبعیت کند) لذا قضات دادگاه تجدیدنظر را مطابق ماده ۲۰ نظامنامه قابل تعقیب دانسته‌اند نهایتاً به لحاظ سابقه خدمت مشارالیهما

مطابق مقررات ماده ۳۰ قانون آیین دادرسی دادگاههای عمومی و انقلاب در امور مدنی نظر دیوان عالی کشور در امر صلاحیت برای دادگاه تجدیدنظر استان لازم الاتباع می‌باشد. لذا عدم تبعیت آقایان ... رئیس و ... مستشار شعبه ... دادگاه تجدیدنظر استان تهران از تصمیم شعبه تشخیص دیوان عالی کشور راجع به رسیدگی به قرار منقوض، تخلف است. نهایتاً چون نامبردگان به موجب

دادنامه شماره ... شعبه اول دادگاه عالی انتظامی قضاات در مورد مشابه به کسر عشر حقوق ماهیانه به مدت سه ماه محکوم شده‌اند به همان مجازات اکتفا می‌شود. رأی صادره قطعی است.

دادنامه شماره ۴۸۶-۸۴/۱۱/۳ شعبه ... دادگاه عالی انتظامی قضاات:

«به جریان انداختن دادخواست خواهان بدون اینکه قبلاً در مورد ادعای اعسار از پرداخت هزینه دادرسی اظهارنظر شده باشد تخلف است»

گردشکار: دادستان انتظامی قضاات به موجب کیفرخواست شماره ... صادره در پرونده کلاسه ... انتظامی بر اساس نظریه آقای ... دادیار که به تأیید آقای ... معاون آن دادرسی رسیده، آقای ... رئیس شعبه ... دادگاه خانواده تهران را در رسیدگی به

می‌شود. ولی در پرونده مطالبه مهریه زوجه، یک بار مطالبه ۱۰۰ سکه بهار آزادی از مهریه را نموده و پس از صدور حکم بر محکومیت زوج و تقاضای اعسار و تقسیط مهریه، در تاریخ ۸۲/۱۲/۱۹ رییس دادگاه طی دادنامه‌های شماره ۳۸۳۲ و ۳۸۳۱ مشارالیه را به پرداخت نقدی ۲۰ سکه و پرداخت یک عدد در هر ماه محکوم و آراء صادره در تجدیدنظر از حیث تعداد تقلیل یافته مجدداً مشارالیه مطالبه ۳۰۰ سکه دیگر از مهریه را نموده و با صدور رأی و تقاضای اعسار محکوم‌علیه از زندان در تاریخ ۸۳/۷/۱۲ طی دادنامه شماره ۱۷۰۵-۸۳/۷/۱۳ وی را به پرداخت ۲۰ سکه بهار آزادی در ابتدا و ماهیانه یک سکه محکوم که مجدداً حسب رأی دادگاه تجدیدنظر از حیث تعداد نقدی سکه تقلیل یافته است.

با توجه به اینکه کل مهریه دین محکوم‌علیه محسوب و معسر به جزء در کل دین نیز معسر

رابطاً- زوجه خواسته خود را در خصوص مطالبه نفقه تقویم نکرده و اعلام داشته از تاریخ ۷۸/۸/۱۵ تا صدور حکم نفقه مورد تقاضاست و دادگاه پس از ختم رسیدگی، زوج را به پرداخت نفقه به مبلغ ماهیانه ۵۰۰ هزار ریال تا صدور حکم محکوم نموده در حالی که می‌بایست در تاریخ صدور حکم میزان نفقه را محاسبه و اجرای احکام را به دریافت هزینه دادرسی قبل از اجرای رأی ملزم می‌نمود.

پس از ابلاغ کیفرخواست، لایحه دفاعیه قاضی مشتکی عنه واصل شده که هنگام شور قرائت خواهد گردید. اینک دادگاه عالی انتظامی قضاات به ترتیب فوق تشکیل است پس از قرائت گزارش پرونده و لایحه دفاعیه واصل و کسب عقیده نماینده دادستان انتظامی قضاات در اجرای ماده ۴۱ قانون اصول تشکیلات دادگستری مبنی بر: «صدور حکم داور بر تعیین مجازات انتظامی بر اساس کیفرخواست دادرسی انتظامی مورد تقاضاست» با انجام شور به شرح ذیل مبادرت به صدور رأی می‌نماید:

رای دادگاه: عملکرد قاضی امر از حیث به جریان انداختن دادخواست خواهان بدون این‌که قبلاً در مورد ادعای اعسار از پرداخت هزینه دادرسی اظهارنظر نموده باشد به ترتیب منعکس در گزارش مسبب کیفرخواست تخلف است و دفاع وی در این زمینه دایر بر این‌که «چنانچه ابتدا به ادعای اعسار رسیدگی به عمل می‌آمد حداقل ۶ ماه دعوی اصل معطل می‌ماند لذا به ادعای مزبور و دعوی اصل مطروحه هم‌زمان اتخاذ تصمیم نموده است» مورد تشخیص داده نشد.

بنا به مراتب آقای ... رییس شعبه ... دادگاه خانواده تهران را بابت تخلف مذکور با انتظامی عملش بر صدر ماده ۲۰ نظامنامه راجع به تشخیص انواع تقصیرات قضاات به توبیخ کتبی با درج در برگ خدمت محکوم می‌نماید. در خصوص سایر موارد عنوان شده با عنایت به مدافعات وی و اوضاع و احوال پرونده تخلفی احراز نگردید. رأی صادره قطعی است.

دادنامه شماره ۴۶۵ و ۴۶۴ - ۸۴/۱۰/۱۷ شعبه ... دادگاه عالی انتظامی قضاات:

«برائت رییس و دادرس شعبه ... دادگاه عمومی شهرری نسبت به تخلفات اعلامی دادرسی انتظامی

گردشکار: دادستان انتظامی قضاات طبق کیفرخواست‌های شماره ... صادره در پرونده کلاسه ... انتظامی بر اساس نظریه آقای ... دادیار که به تأیید آقای ... معاون آن دادرسی رسیده، ۱- آقای ... رییس شعبه ... دادگاه عمومی شهرری ۲- آقای ... دادرس آن دادگاه را در رسیدگی به پرونده کلاسه ... متخلف اعلام و به استناد مادرتین ۱۴ و ۲۰ نظامنامه مجازات انتظامی آنان را تقاضا نموده است.

آقای ... دادیار انتظامی پس از گزارش جریان پرونده چنین اظهارنظر کرده است: رییس دادگاه در موارد ذیل مرتکب تخلف شده است: ۱- در متن دادخواست سه مورد خواسته است اول- تحویل



پرونده کلاسه ... و ... متخلف اعلام به استناد مادرتین ۱۴ و ۲۰ نظامنامه مجازات انتظامی او را خواستار شده است.

آقای ... دادیار انتظامی پس از گزارش جریان پرونده چنین اظهارنظر کرده است: اولاً رییس دادگاه در پرونده مطالبه جزییه بدون اینکه بدواً به دعوی اعسار از پرداخت هزینه دادرسی رسیدگی نماید با ورود در ماهیت دعوا هم‌زمان در یک رأی (دادنامه ۲۳۴۷ و ۲۳۴۸) نسبت به هر دو خواسته تصمیم گرفته که بر خلاف مقررات عمل نموده است.

ثانیاً- وفق ماده آیین‌نامه اجرایی ماده ۶ قانون نحوه اجرای محکومیت‌های مالی مصوب ۷۸ در مواردی که محکوم‌علیه به علت محکومیت‌های مالی متعدد حبس شده دعوی اعسار باید علی‌حده مطرح شود مگر در محکومیت‌هایی که محکوم‌له آنها یکی است در این صورت حکم اعسار شامل همه آن محکومیت‌ها

است و اعسار و تقسیط بر مبنای آن در تمام دین جریان داشته و مطالبه دین واحد در چند دفعه و هر بار جزیی از آن بر اعسار طرف تأثیری نداشته خاصه آنکه دائن و مدیون در هر دو پرونده یکی بوده و هنوز تقسیط جزیی از دین تمام نشده و مدیون از زندان آزاد نشده و مجدداً تقسیط دیگری بر او تحمیل نمودن بر خلاف ماده مرقوم بوده و با قبول اعسار و نظر مقنن و اجرای عدالت سازگار نیست.

ثالثاً- نفقه فرج بر تمکین است در پرونده مطالبه نفقه قبل از آغاز زندگی مشترک از تاریخ ۷۸/۸/۱۵ الی ۷۹/۸/۱۵ مشخص نیست آیا زوجه حاضر به تمکین بوده یا از حق حبس مهریه استفاده نموده و رییس دادگاه در این خصوص تحقیق نکرده و صرفاً به استناد رد تمکین و دعوی کیفری بعد از شروع زندگی نسبت به کلیه سالهای مورد ادعای زوجه رأی به پرداخت نفقه صادر نموده است.

و می‌بایست آقای ... دادرس نسبت به درخواست محکوم علیه وفق قانون اظهار نظر نماید و لزومی به تقدیم دادخواست جدید نبوده است. دادیار انتظامی متعاقب این نظریه عقیده به تعقیب انتظامی آقای ... دادرس دادگستری شهری مطابق ماده ۲۰ نظامنامه و ماده ۴۰ قانون اصول تشکیلات دادگستری ابراز نموده است. پس از ابلاغ کیفرخواستها، لوائح دفاعیه قاضیان امر واصل شده که هنگام شور قرائت خواهد گردید. اینک دادگاه عالی انتظامی قضات به ترتیب فوق تشکیل است پس از قرائت گزارش پرونده و لوائح دفاعیه واصله و کسب عقیده نماینده دادستان انتظامی قضات در اجرای ماده ۴۱ قانون اصول تشکیلات دادگستری مبنی بر: (صدور حکم بر اساس دادرسی انتظامی مورد تقاضاست) با انجام شور به شرح ذیل مبادرت به صدور رأی می‌نماید:

احکام از دادگاه کسب تکلیف نموده که آقای... دادرس مرقوم نموده «دادنامه شماره ۶۶۵ این شعبه و اجرایی شماره ۱۰۰۴/۸۲/ج بر اساس توافق مورخ ۸۰/۷/۳ تنظیمی بین اصحاب دعوی صادر و هیچ‌گونه ابهامی ندارد چنانچه محکوم علیه ادعایی دارد به شرح دادخواست جدید مطرح نماید» مجدداً محکوم علیه لایحه‌ای داده که مترائز آپارتمان خریداری خواهان ۷۲ متر است باقی اثاث این‌جانب در ۱۰۸ متر دیگر غربی است و پرونده جهت کسب تکلیف به دادگاه ارسال شده و آقای ... دادرس ذیل درخواست اجرای احکام مرقوم نموده پرونده اعاده در تاریخ ۸۳/۵/۲۶ اتخاذ تصمیم شده اقدام دیگری ندارد. مجدداً اجرای احکام توضیح داده که تقاضای محکوم علیه ایجاد حائل و ۹۰ متری کردن واحد تحویلی است آقای... دادرس شعبه نوشته است «بسمه‌تعالی قاضی

مبیع که یک واحد آپارتمان ۷۲ متری است دوم استرداد وجوه مازاد دریافتی سوم مطالبه خسارت تاخیر. دادگاه صرف‌نظر از این که موضوع خواسته اول را روشن نکرده و حکم وی بین واحدهای ۷۲ متری و ۹۰ متری مردد است در مورد درخواست دیگر خواهان اظهارنظری نکرده و از خواهان در خصوص میزان وجوه مازاد دریافتی و میزان خسارت سوال نکرده تا هزینه دادرسی آن مشخص شود. ۲- در مراحل مختلف اجرای حکم با دستورات متعدد یا برخلاف خواسته و حکم عمل نموده است. در تاریخ ۸۲/۹/۳ در پاسخ استعلام قاضی اجرایی حکم نوشته: چنانچه در مجتمع مسکونی متعلق به محکوم علیه بدون در نظر گرفتن مساحت فعلی که کمتر از مساحت موجود در دادنامه که مترائز آن ۷۲ متر مربع قید گردیده اقدام و تحویل محکوم‌له گردد.

و در تاریخ ۸۲/۹/۲۳ نوشته است چنانچه در واحد A. ۴ طبقه اول شرقی آپارتمان ۷۲ متری موجود باشد اجراییه به مرحله اجرا درآید. در حالی که در حکم صادره مبیع قابل تحویل طبق توافق نامه استنادی مورخ ۸۰/۷/۳ دادگاه، واحد ۹۰ متری می‌باشد. لذا عملکرد آقای ... به استناد ماده ۵۱ قانون آیین دادرسی مدنی و مواد ۱۴ و ۲۰ نظامنامه تخلف است. در مورد قضات دیگر (آقایان ... و ... تخلف احراز نشد اصولاً آقای ... مرجع مربوط در روند رسیدگی نبوده است.

آقای ... معاون دادرسی انتظامی در مقام اظهار نظر نسبت به نظریه مذکور توضیح داده است که دستور رییس دادگاه مبنی بر تحویل آپارتمان به مساحت بیشتر از آنچه مورد حکم دادگاه بوده به محکوم‌له فاقد وجهت قانونی است.

کسب صورت جلسه مورخ ۸۲/۱۰/۹ نماینده اجرای احکام بنا به اظهار محکوم علیه آقای (ش) آپارتمان ۱۸۰ مترمربع بوده و ظاهراً دو آپارتمان در هم ادغام شده و ماده ۴۳ قانون اجرای احکام مدنی مقرر می‌دارد در مواردی که حکم خلع‌ید علیه متصرف ملک مشاع به نفع مالک قسمتی از آن صادر شده باشد از تمام ملک خلع‌ید می‌شود ولی تصرف محکوم به در ملک خلع‌ید شده مشمول مقررات املاک مشاعی است و دستور به تصرف دادن آپارتمان ۱۸۰ متری که سهم محکوم‌له از آپارتمان مذکور تفکیک نشده بود عدم رعایت ماده ۴۳ مرقوم از ناحیه رییس دادگاه است و با نظر دادیار موافقم لکن در مورد منع تعقیب آقای ... دادرس با توجه به این که محکوم علیه به اجرای احکام اعلام نموده که سهم شرقی آپارتمان دیوار کشی شده و تحویل آقای ... گردد تا این‌جانب بتوانم فعلاً از قسمت غربی آپارتمان جهت نگهداری اموال خود و زندگی استفاده نمایم با عنایت به اینکه ۹۰ متر از سمت غربی نیز تحویل ایشان گردیده که مورد حکم بوده است و امکان تقسیم آپارتمان و جداکردن سهم شرقی وجود دارد تقاضای صدور اوامر مقتضی مبنی بر دیوارکشی واحد شرقی و غربی را نموده است و آقای ... قاضی اجرای



محترم اجرای احکام وفق مقررات سابق‌الصدور اقدام فرمائید...»

با توجه به اینکه در ماده ۲۵ قانون اجرای احکام مدنی مقرر شده هر گاه در اجرای حکم اشکالی پیش آید دادگاهی که حکم تحت نظر آن اجرا می‌شود رفع اشکال می‌نماید و در ماده ۲۶ رفع اختلاف ناشی از اجرای حکم به همان دادگاه محول شده است.

با توجه به این که آقای ... دادرس دادگاه در مورد درخواست محکوم علیه ماهیتاً اظهار نظر نکرده و رسیدگی به ادعای او را موکول به تقدیم دادخواست نموده مواد قانونی مذکور را رعایت نکرده با توجه به اینکه صدور دستور تحویل آپارتمان به مساحت مازاد بر محکوم به از ناحیه آقای ... رییس شعبه مبنای قانونی نداشته مضافاً به این که به تصرف دادن مال مشاع به محکوم‌له نیز وجهت قانونی نداشته

رأی دادگاه

با عنایت به مدافعات رییس وقت دادگاه مبنی بر این که «خواهان در صورت جلسه دادگاه اظهار داشته فقط مبیع را می‌خواهد و خواسته دیگری ندارد و حکم به تحویل آپارتمان مورد توافق صادر شده و در دستور اجرا مقرر شد چنانچه در مساحت، مازاد یا کسری باشد ذی‌نفع می‌تواند دادخواست بدهد» و دفاع دادرس وقت دایر بر این که «حکم صادره اجرا شده و پس از آن درخواست رفع اشکال مجوزی نداشته و ذی‌نفع می‌تواند دادخواست جداگانه تقدیم نماید» تخلفی از ناحیه آنان احراز نگردید.

لذا ضمن رد کیفرخواستهای شماره ... دادرسی انتظامی قضات رأی بر برائت آقایان... رییس وقت شعبه ... دادگاه عمومی شهری و ... دادرس وقت آن دادگاه صادر و اعلام می‌نماید.