

اثر سوء نیت عامل زیان بر شروط قابلیت پیش‌بینی و مستقیم بودن ضرر

| محسن اسماعیلی* | دانشیار گروه حقوق خصوصی، دانشکده حقوق و علوم سیاسی، دانشگاه

تهران، تهران، ایران

| محمد نصیری | دانشجوی دکتری حقوق خصوصی، دانشکده حقوق و علوم سیاسی، دانشگاه

تهران، تهران، ایران

چکیده

با فرض شرطیت قابلیت پیش‌بینی و مستقیم بودن ضرر در مسئولیت مدنی، هرگاه عامل زیان در زمان ارتکاب فعل زیان‌بار، سوء نیت داشته باشد، در رابطه با میزان مسئولیت او از جهت محدود بودن به خسارت‌های پیش‌بینی شده و مستقیم می‌توان تردید کرد. این مقاله با بهره‌گیری از حقوق تطبیقی و با روش کتابخانه‌ای در مقام رفع چنین تردیدی با رویکرد توصیفی و هنجاری است. در این موارد، در حقوق فرانسه و مصر (در مسئولیت مدنی ناشی از نقض قرارداد) و حقوق انگلیس، عامل زیان باید خسارات پیش‌بینی نشده را نیز جبران کند. در رابطه با مبنای این دیدگاه، به تبدیل مسئولیت، کیفر خصوصی عامل زیان، رجعت به اصل جبران کامل خسارت و التزام به اخلاق اشاره شده است. علاوه بر این، در برخی نظام‌های حقوقی مانند کامن‌لا، لزوم مستقیم بودن ضرر در صورتی شرط است که خواننده قصد اضرار نداشته باشد. در رابطه با مبنای این امر، به قاعده «نتایج عمدی هیچ‌گاه دور نیست» و عقل سلیم استناد شده است. به نظر می‌رسد این دو دیدگاه در حقوق ایران، با وجود فقدان نص در این باره، به استناد اخلاق، عقل، بنای عقلا و انصاف قابل پذیرش است، مشروط بر اینکه ضرر وارد شده مرتبط با فعل زیان‌بار باشد. همچنین می‌توان فرض کرد، نتایجی که عرفاً قابل پیش‌بینی نیستند؛ خواننده بدخواه، آن‌ها را پیش‌بینی می‌کرده است و نتایج عمدی غیر مستقیم نیز مستقیم به‌شمار می‌آیند؛ زیرا بر متقلب، کینه‌توز و بدخواه باید سخت‌گرفت و او را مسئول پیامدهای آن دانست.

واژگان کلیدی: ضرر بلاواسطه، قصد اضرار، اخلاق، انصاف، جبران خسارت.

مقدمه

با مطالعه قواعد مسئولیت مدنی در نظام‌های حقوقی این نتیجه به‌دست می‌آید که اصولاً سوء نیت عامل زیان تأثیر و نقشی در مسئولیت مدنی ندارد. یکی از دلایل این امر ممکن است هدف اصلی

مسئولیت مدنی (جبران خسارت)، طبع حکم وضعی آن و جدایی حقوق مسئولیت مدنی از حقوق کیفری که در آن، اصولاً سوءنیت یکی از عناصر جرم را تشکیل می‌دهد، باشد. به همین دلیل در تألیفات مسئولیت مدنی کمتر از نقش و آثار سوءنیت سخن به میان آمده است. حتی نظریه پردازان «عدالت ترمیمی» نیز با وجود تأکید بر مبانی اخلاق حقوق مسئولیت مدنی و اهمیت الزام عاملان زیان به جبران خسارت‌های وارده، توجه اندکی به اعمال زیان‌بار عمدی بذل نموده‌اند. آن‌ها برای جبران خسارت‌های غیرعمدی در انتخاب بین مسئولیت مبتنی بر سهل‌انگاری یا مسئولیت محض، مسحور ملاحظات اخلاقی شده‌اند، ولی تمایلی برای توجه به این موضوع که آیا مسئولیت مدنی به اندازه کافی و مؤثری به جدی‌ترین آسیب‌های ناشی از افعال زیان‌بار عمدی و غیراخلاقی پاسخ می‌دهد یا خیر، را ندارند (چامالاس و ریگینز، ۱۳۹۹: ۱۱۷).

با وجود این، از نقش و آثار استثنایی سوءنیت در مسئولیت مدنی نباید غافل ماند. یکی از آثار استثنایی سوءنیت عامل زیان که در برخی نظام‌های حقوقی پذیرفته شده، در رابطه با شرط قابل پیش‌بینی و مستقیم بودن ضرر است. توضیح اینکه طبق این دیدگاه، هرچند اصل بر این است که خسارت باید قابل پیش‌بینی باشد و مستقیماً یا بلاواسطه از فعل زیان‌بار ناشی شده باشد؛ ولی این اصل نسبت به شخصی که با سوءنیت به دیگران خسارت وارد می‌کند، با تخصیص مواجه شده است. بنابراین، عامل زیان مذکور، باید خسارت‌های پیش‌بینی نشده و غیرمستقیم را نیز جبران کند. در حقوق ایران، در قوانین و رویه قضایی چنین استثنایی دیده نمی‌شود. به همین دلیل، هدف از نوشتن این مقاله، امکان‌سنجی پذیرش دیدگاه تخصیص قاعده کلی لزوم شرط قابل پیش‌بینی و مستقیم بودن خسارت به‌واسطه سوءنیت عامل زیان و محدود شدن این شروط به عاملان زیان فاقد سوءنیت در حقوق ایران است.

بنابراین، پرسش‌هایی که در این نوشتار مطرح می‌شود چنین است: در صورتی که عامل زیان سوءنیت داشته باشد، چه تأثیری بر شرط مستقیم و قابل پیش‌بینی بودن خسارت دارد؟ با فرض اینکه سوءنیت مذکور بر شرط مستقیم و قابل پیش‌بینی بودن ضرر اثر داشته باشد، به نحوی که با وجود سوءنیت، اعمال این دو شرط لازم نباشد، مبنای این اثر چیست؟

یافتن پاسخ برای این پرسش‌ها کار آسانی نیست؛ زیرا در بادی امر به پرسش نخست می‌توان چنین پاسخ داد، سوءنیت عامل زیان هیچ تأثیری بر شرط مستقیم و قابل پیش‌بینی بودن خسارت ندارد؛ زیرا عموم و اطلاق ادله لزوم این دو شرط بر این امر دلالت دارند.

پرسش دوم نیز با این پاسخ مواجه است: به نظر می‌رسد اخلاق ایجاب می‌کند که بر شخص دارای سوءنیت سخت گرفته شود و احکام شخص با حسن‌نیت با او یکسان انگاشته نشود. بنابراین، شخص با سوءنیت باید بار مسئولیت خسارت‌های غیرمستقیم و پیش‌بینی نشده را نیز به دوش بکشد. با وجود این، هریک از این پاسخ‌ها را می‌توان با بررسی کنار نهاد. شایان ذکر است، در حقوق تطبیقی این بحث بیشتر در مسئولیت قراردادی مطرح شده است. با وجود این، چنانچه در این نوع مسئولیت، سوءنیت بر شرط قابلیت پیش‌بینی و مستقیم بودن ضرر اثر داشته باشد، اصولاً این امر در مسئولیت قهری نیز به دلیل داشتن وحدت بنیادی با مسئولیت قراردادی قابل‌پذیرش خواهد بود (صفایی و رحیمی: ۱۳۹۵: ۹۵-۹۶). به هر حال، برای پاسخ دادن به پرسش‌های مذکور، در این مقاله با روش کتابخانه‌ای تلاش می‌شود؛ به ترتیب، مفهوم سوءنیت در مسئولیت مدنی؛ سوءنیت عامل زیان و شرط قابل پیش‌بینی بودن ضرر و سرانجام، سوءنیت عامل زیان و شرط مستقیم بودن ضرر بررسی شود.

۱- مفهوم سوءنیت در مسئولیت مدنی

شناخت مفهوم اصطلاحی هر واژه‌ای ارتباط نزدیک با مفهوم لغوی آن دارد. بنابراین، در این نوشتار به ترتیب مفهوم لغوی سوءنیت و مفهوم اصطلاحی آن در مسئولیت مدنی بررسی می‌شود.

۱-۱- مفهوم لغوی سوءنیت

سوءنیت ترکیبی از واژه «سوء» که در لغت به معنای بدی و «نیت» به معنای قصد است (طهرانی، ۱۳۹۰: ۴۴۹ و ۷۷۹). بنابراین می‌توان گفت که سوءنیت در لغت به معنای قصد بد (بدخواهی) است. در نظام‌های مختلف حقوقی با عناوین متعددی به کار رفته است: برای مثال، در ماده ۸۲۳ قانون مدنی آلمان، لفظ «از روی نقشه^۱» و در قانون تعهدات سوئیس دو واژه «عمد^۲» و «قصد» به طور مترادف آمده است (امیری قائم‌مقام، ۱۳۸۵: ۱۹۳).
در فرهنگ حقوقی کامن‌لا اصطلاح سوءنیت^۳، متضاد حسن‌نیت و به‌طورکلی دربردارنده و متضمن یک فریب واقعی و سودمند است یا یک برنامه و طرحی برای گمراه کردن و فریب دادن دیگری یا غفلت، قصور و مسامحه در انجام برخی تکالیف قانونی یا تعهدات قراردادی و یا امتناع از انجام دادن آن‌ها است و این امر ناشی از اشتباهی صادقانه نسبت به حق یا تکلیف نیست، بلکه ناشی از انگیزه‌های شیطانی است (Black, ۱۹۶۸: ۱۷۶). سوءنیت به معنای ارتکاب عمدی یک فعل

۱. Vorsatzlich

۲. Intention, dol

۳. Bad faith, insincerity, evil intention, evil will, malice

نادرست یا غیرقانونی بدون توجیه یا عذر موجه همراه با قصد ایراد صدمه یا ضرر یا تحت شرایطی که قانون دلالت بر یک نیت شیطانی خواهد داشت (Black, ۱۹۶۸: ۱۱۰۹).

در قانون مدنی فرانسه واژه سوءنیت^۱ چندین بار به کار رفته است (برای مثال، ماده ۸۰۱ مصوب ۱۸۰۴؛ مواد ۶-۱۲۳۱، ۴-۱۳۰۳، ۲-۱۳۵۲، ۷-۱۳۵۲ مصوب ۲۰۱۶).

به اعتقاد برخی فرهنگ‌نویسان، سوءنیت «حالت نفسانی کسی که عملی را مرتکب می‌شود و علم به جهات فساد عمل خود (چه از نظر مدنی و چه از نظر کیفری) دارد؛ مانند متصرف با سوءنیت؛ مانند کسی که مال مسروق را با علم به وضع آن بخرد و عمل کیفری را با وجود نهی قانون از آن مرتکب شود.» (جعفری لنگرودی، ۱۴۰۰: ۷۶۰).

۲-۱- مفهوم اصطلاحی سوءنیت در مسئولیت مدنی

در قوانین مربوط به مسئولیت مدنی ایران واژه «سوءنیت» تعریف نشده است. با وجود این، در برخی مواد قانونی مانند ماده ۱ قانون مسئولیت مدنی، مواد ۳۰۱، ۳۲۸، ۳۳۵ قانون مدنی، ماده ۵۱۵ قانون آئین دادرسی مدنی و واژه‌های «عمداً»، «عمد» آمده است که نویسندگان و بسیاری از آرای قضایی (از جمله دادنامه شماره ۱۰۰۷۳۱/۱۰۰۲۷۰۹۹۷۰۹۱۰ مورخ ۱۳۹۱/۰۶/۲۰، صادره از شعبه ۵۶ دادگاه تجدیدنظر استان تهران) از آن به تقصیر عمدی یاد می‌کنند و برخی در رابطه با مفهوم آن معتقدند: «تقصیر وقتی عمدی است که شخص به قصد اضرار به دیگری مرتکب شود... در تقصیر عمدی هم کار ناشایسته به عمد انجام می‌شود و هم نتیجه حاصل از آن کار مقصود و انگیزه مرتکب است» (کاتوزیان، ۱/۱۳۹۲ (الف): ۳۶۹). مشابه این تعریف را نیز دیگران مطرح کرده‌اند (حسینی-نژاد، ۱۳۸۹: ۴۱). برخی نیز معتقدند: «تقصیر عمدی، تقصیری است که همراه با سوءنیت و قصد اضرار به دیگری باشد...» (حیاتی، ۱۳۹۲: ۱۶۰).

از طرف دیگر، گاهی نیز نویسندگان در برخی مصادیق از واژه سوءنیت استفاده می‌کنند. برای مثال، یکی از شارحان قانون مدنی، در مقام شرح بند نخست ماده ۳۰۸ قانون مدنی می‌نویسد: «عدوان در غضب حقیقی به همراه سوءنیت غاصب است...» (جعفری لنگرودی، ۱۳۹۱: ۲۴۸)، ولی تعریف جامعی از آن ارائه نداده‌اند. رویه قضایی نیز همین وضع را دارد. بنابراین در حقوق ایران، سوءنیت فاقد حقیقت قانونی است. در آثار محققان و نیز رویه قضایی تعریف جامعی از آن یافت نشد.

۱. Mauvaise foi

از آنجا که در حقوق کامن‌لو، از جمله انگلستان، در رابطه با سوءنیت در حقوق خطاها آثار مهمی نوشته شده است و با عنایت به عمل‌گرایی بودن این نظام حقوقی، مفهوم سوءنیت در حقوق انگلستان نیز مورد مطالعه قرار می‌گیرد.

در این باره یکی از محققان نوشته است: در حال حاضر، بدیهی است که هیچ مفهوم ثابت و معینی از سوءنیت در هیچ‌یک از موجبات ضمان وجود ندارد، درحالی‌که این امر خوشایند نیست و اصل حاکمیت قانون که ایجاب می‌کند به پرونده‌های مشابه باید به‌طور یکسان رسیدگی کرد به مفهوم سوءنیت نیاز دارد (۶-۷: ۲۰۱۹، Murphy)، به همین دلیل، در رویه قضایی انگلستان؛ چهار مفهوم اصلی از سوءنیت ارائه شده است.^۱ برای مثال، به‌عنوان نخستین تعریف، در پرونده هیکس در مقابل فاکنر^۲؛ اظهار نظر شده که سوءنیت به معنای این است که شخصی نسبت به دیگری اقدامی را با انگیزه بدخواهی یا از سر خصومت انجام دهد.

معنای دوم سوءنیت که در برخی از پرونده‌ها^۳ به آن اشاره شده چنین است: قصد انجام یک عمل غیرقانونی به منظور اضرار به غیر.

تعریف سوم سوءنیت در آرای قضایی انگلیس چنین است: ارتکاب عملی که دارای دلیل موجه (معقول یا محتمل) نباشد. این تعریف ظاهراً در دعوی میچل علیه جنکینز^۴ مطرح شده است. تعریف مزبور را دیوان عالی کشور پذیرفته است. برخی محققان نیز در مقام رد آن استدلال کرده‌اند که نبود دلیل محتمل یا معقول لزوماً به معنای سوءنیت نیست هرچند گاهی این دو با یکدیگر هم پوشانی دارند. وانگهی، سوءنیت مرتبط با حالت ذهنی و روانی خواننده است، درحالی‌که فقدان دلیل معقول یک واقعیت تجربی در جهان است.

از سوءنیت تعریف چهارمی نیز در آرای قضایی انگلستان برای مثال در دعوی کواین علیه لیتیم^۵ دیده می‌شود که عبارت است: سوءنیت به معنای انگیزه بد یا نادرست می‌باشد. انگیزه در واقع، دلیل انجام کار است. یکی از پیروان این نظر بر این باور است که در واقع، انگیزه بد و سوءنیت یکی بودند و به جای هم استفاده می‌شدند (۸-۹: ۲۰۱۹، Murphy). با وجود این تعاریف، به اعتقاد برخی

۱. بارزترین واژه در آرای قضایی انگلستان، واژه «Malice» بوده که مترادف «Spite» یا «Ill-will» می‌باشد. بدخواهی (Spite) در حوزه مسئولیت مدنی، معادل تمایل ایراد ضرر به غیر از روی عدوات، کینه‌توزی و لج‌بازی به منظور ایجاد احساس رضایت خود یا مقابله با یک بی‌عدالتی شخصی است (۱۰۲۵، ۲۰۱۸، Harrison).

۲. Hicks v Faulkner (۱۸۷۸)

۳. Mogul Steamship Co Ltd v McGregor, Gow & Co (۱۸۹۲)

۴. Mitchell v. Jenkins (۲۰۱۳)

۵. Quinn v Leathem (۱۹۰۱)

محققان، در حقوق انگلیس، سوءنیت در مسئولیت مدنی دارای دو معنی است: معنی نخست، انجام عمدی عمل خلاف است بدون دلیل موجهی؛ معنی دوم، اقدام به انجام عملی با انگیزه‌های نادرست و منظور از سوءنیت در مسئولیت مدنی معمولاً معنای دوم است (Cook, ۲۰۰۱: ۹).

از آنجا که سوءنیت مقابل حُسن نیت است، فهم معنای حُسن نیت می‌تواند در روشن شدن معنای سوءنیت کمک شایانی کند؛ تعریفی از حُسن نیت در کتب فقهی دیده نشده است (جعفری لنگرودی، ۲۰۱۳/۲: ۲۸۴). به اعتقاد برخی محققان: «حُسن نیت^۱ عبارت است از قصد، نیت و تصمیم به رفتار قانونی، درست، معقول، استاندارد و متعارف با دیگران؛ و سودای ضرر زدن به آن‌ها و کلاهبرداری نسبت به آنان و کسب منفعت و حق ناروا از آن‌ها را در سر نداشتن؛ و عزم بر اینکه شخص با دیگران همان‌طور که نسبت به خود می‌پسندد، رفتار کردن» (دیلمی، ۱۳۸۹: ۲۸۱).

در برخی فرهنگ‌های حقوقی کامن‌لا، در رابطه با حُسن نیت چنین ذکر شده است: قصد صادقانه مبنی بر عدم گرفتن سود نامعقول از شخص دیگر حتی از طرق قانونی و همچنین فقدان هرگونه اطلاعات، هشدار، منفعت و یا اعتقاد به اموری که موجب نامعقول یا گزاف شدن معامله می‌شود (Black, ۱۹۶۸: ۸۵۲).

به نظر می‌رسد، سوءنیت را نمی‌توان معادل تقصیر عمدی به معنای قصد اضرار داشتن عامل زیان دانست؛ زیرا این معادل‌سازی جامع نیست؛ برای مثال، در برخی مصادیق سوءنیت مانند تدلیس؛ صرف قصد فریب برای تحقق آن کافی است و نیازی به قصد اضرار نمی‌باشد. بنابراین، یا باید سوءنیت را اعم از تقصیر عمدی دانست یا اینکه قلمرو تقصیر عمدی را توسعه داد و به موارد نیرنگ و تقلب بدون قصد اضرار نیز توسعه داد. مؤید لزوم این توسعه را می‌توان از عبارت‌های برخی محققان و آرای قضایی استنباط کرد. در این باره، یکی از حقوقدانان فرانسوی معتقد است: «اگر تقصیر از روی عمد صورت گرفته باشد، بدان تقصیر عمدی یا نیرنگ‌آمیز گفته می‌شود. در تعریف قصد می‌توان گفت که قصد، اراده‌ای است که خواهان نتیجه می‌باشد. در این صورت اراده مباشر، نه تنها عمل را، بلکه آثار زیان‌بار آن را نیز خواسته است... با وجود این، قصد تقصیرآمیز، منحصر به قصد زیان‌رسانی نیست؛ زیرا ضرورت ندارد که خسارت، آن‌گونه که پیش آمده است خواسته شده باشد، بلکه کافی است که صرفاً هدف از آن، تأمین منفعت شخصی باشد. نمونه آن، رقابت نیرنگ‌آمیز می‌باشد که ممکن است هدف آن، گزند رساندن به رقیب نباشد، بلکه برای پراکندن مشتریان او ارتکاب یابد» (ژوردن، ۱۳۹۴: ۸۶)؛

۱. Good Faith

به‌عنوان نتیجه می‌توان گفت: سوءنیت به‌معنای انگیزه بد اعم از داشتن انگیزه یا قصد اضرار به دیگران نیست. ولی از آنجا که در مسئولیت مدنی تحقق ضرر رکن است، بنابراین، اصولاً اعمال بدخواهانه باید منجر به ضرر شود تا بدخواه به جبران آن محکوم گردد. در نتیجه، قید مسئولیت مدنی می‌تواند مفهوم سوءنیت را تا حدودی مضیق کند. بر این مبنا و همچنین با لحاظ معنای حسن‌نیت و فهم عرف، می‌توان گفت: سوءنیت عامل زیان در مسئولیت مدنی به‌معنای قصد، نیت و تصمیم به ایراد ضرر به دیگران از روی کینه‌توزی، عدوات و لجاجتی و سایر انگیزه‌های نامشروع است. علاوه بر این، چنانچه شخصی قصد فریب، تقلب و تدلیس یا به‌طور کلی انگیزه نامشروع نسبت به دیگری داشته باشد و عمل او، منجر به ورود ضرر به او شود، حتی اگر مرتکب، قصد اضرار نداشته باشد، باید او را از نظر مسئولیت مدنی دارای سوءنیت دانست.

۲- سوءنیت عامل زیان و شرط قابلیت پیش‌بینی ضرر

بررسی اثر سوءنیت عامل زیان بر شرط قابلیت پیش‌بینی ضرر بستگی به شناخت مفهوم و جایگاه شرط مذکور در مسئولیت مدنی دارد. بنابراین، نخست از مفهوم و جایگاه شرط قابلیت پیش‌بینی ضرر و دوم، از اثر سوءنیت عامل زیان بر شرط قابلیت پیش‌بینی ضرر سخن خواهیم گفت.

۱-۲- مفهوم و جایگاه شرط قابلیت پیش‌بینی ضرر

قابلیت پیش‌بینی ضرر^۱، به‌معنای انتظار داشتن معقول مبنی بر اینکه که صدمه یا خسارتی در نتیجه انجام یا عدم انجام کاری حاصل خواهد شد (Black, ۱۹۶۸: ۷۷۷).

در بسیاری از نظام‌های حقوقی در مسئولیت‌های ناشی از نقض قرارداد این قاعده پذیرفته شده است که عهدشکن تنها مسئول خسارت‌هایی است که برای شخص او یا حداقل در دید عرف مورد انتظار باشد. بنابراین، زیان‌های نامتعارف و دور از انتظار را نمی‌توان از عهدشکن کاهل مطالبه کرد. در رابطه با شرطیت این قاعده در مسئولیت‌های خارج از قرارداد در نظام‌های حقوقی، اتفاق نظر وجود ندارد؛ منشأ این عدم اتفاق، به‌مبنای این دو نوع مسئولیت برمی‌گردد؛ در برخی نظام‌ها، اعتقاد بر این است که مسئولیت ناشی از نقض قرارداد، ناشی از اراده طرفین است، بنابراین لازم است که خسارت مزبور در زمان انعقاد قرارداد قابل انتظار باشد. در حالی که در مسئولیت خارج از قرارداد، از آنجا که منشأ مسئولیت، حکم قانون است، نه اراده طرفین؛ در نتیجه ضرورتی ندارد که ضرر حاصله محدود به میزانی شود که قابل پیش‌بینی باشد (کاتوزیان، ۱/۱۳۹۲ (الف): ۲۹۸-۲۹۹).

۱. Foreseeability

در حقوق ایران با وجود فقدان نص کلی در قوانین، برخی نویسندگان، به استناد سیره عقلا و عرف هر خسارتی را قابل جبران می‌دانند، اعم از اینکه قابل پیش‌بینی باشد یا نباشد (باریکلو، ۱۳۸۹: ۸۵-۸۳). در مقابل، بیشتر نویسندگان این شرط را در مسئولیت اعم از قراردادی و قهری؛ به استناد ملاک برخی احکام قانونی و آرای قضایی (مواد ۲۲۱ و ۶۳۲ قانون مدنی، رأی شماره ۱۹۲۰ مورخ ۱۳۲۹/۱۲/۱۲ دیوان عالی کشور (در رابطه با لزوم قابلیت پیش‌بینی تعدی و تفریط توسط امین)، مواد ۳۴۷، ۳۴۹ تا ۳۵۳ و ۳۵۷ قانون مجازات اسلامی مصوب ۱۳۷۰، ماده ۵۲۱ قانون مجازات اسلامی مصوب ۱۳۹۲ در رابطه با مسئولیت آتش‌افروز) لازم دانسته‌اند (کاتوزیان، ۱/۱۳۹۲ الف: ۳۰۳-۳۰۴- صفایی و رحیمی، ۱۳۹۵: ۱۱-۱۱۲- حکمت‌نیا، ۱۳۸۶: ۳۵۳). دیدگاه اخیر قوی‌تر است؛ زیرا از آنجا که این شرط به رابطه سببیت برمی‌گردد، می‌توان گفت چنانچه تحقق اصل ضرر برحسب سیر متعارف یا جریان عادی امور، مورد انتظار نباشد، آن ضرر اتفاقی است و رابطه سببیت متعارف با فعل زیان‌بار ندارد. به هر حال، به دلیل اصل جبران کامل خسارت و فقدان دلیل معتبر، لزومی ندارد که پیش‌بینی نحوه ورود خسارت یا میزان آن شرط باشد، بلکه پیش‌بینی نوع یا ماهیت خسارت کافی است (صفایی و رحیمی، ۱۳۹۷: ۹۷). به نظر می‌رسد، به استناد ملاک ماده ۵۲۱ قانون مجازات اسلامی مصوب ۱۳۹۲ معیار قابلیت پیش‌بینی هم شخصی و هم نوعی است (حیاتی، ۱۳۹۲: ۱۴۹).

در حقوق فرانسه ماده ۱۱۵۰ قانون مدنی مصوب ۱۸۰۴ (منسوخ) و ماده ۳-۱۲۳۱ همان قانون مصوب ۲۰۱۶ شرط قابل پیش‌بینی بودن خسارت را در مسئولیت قراردادی لازم می‌داند (David, ۱۹۳۵: ۶۱-۶۷). ولی نسبت به مسئولیت خارج از قرارداد حکم صریحی ندارد. نظر مشهور حقوقدانان فرانسوی بر عدم لزوم این شرط در مسئولیت خارج از قرارداد است. این دیدگاه در بسیاری از آرای قضایی فرانسه نیز پذیرفته شده است (حیاتی، ۱۳۹۲: ۱۴۹- غمامی، ۱۳۸۸: ۴۸). رویه قضایی این کشور با تفسیر مضیق از ماده ۱۱۵۰ قانون مدنی سابق فقط قابل پیش‌بینی بودن ماهیت یا نوع سبب را لازم می‌دانست (David, ۱۹۳۵: ۶۸). در نهایت این رویه تغییر کرد و شمول شرط قابلیت پیش‌بینی خسارت به میزان خسارت هم توسعه یافت (صفایی و رحیمی، ۱۳۹۷: ۱۲۴). در حال حاضر، به نظر می‌رسد این دیدگاه اخیر با ظاهر ماده ۳-۱۲۳۱ قانون مدنی مصوب ۲۰۱۶ سازگار است. مشابه دیدگاه مذکور، در حقوق مصر نیز حقوقدانان شرط قابلیت پیش‌بینی ضرر را اختصاص به مسئولیت قراردادی می‌داند (سنهوری، ۲/۱۳۹۰ (ب): ۵۰۳).

در حقوق انگلیس نیز ضررهای دور^۱ قابل جبران نیستند. دو معیار برای تشخیص دور بودن ارائه شده است؛ معیار مستقیم بودن نتایج^۲ و معیار قابلیت پیش‌بینی معقول^۳. در این کشور آنچه لازم است قابل پیش‌بینی باشد؛ تنها نوع و ماهیت خسارت^۴ وارده است. بنابراین، لزومی ندارد که نحوه ورود خسارت و میزان آن^۵ هم قابل پیش‌بینی باشد (صفایی و رحیمی، ۱۳۹۷: ۱۵۶-۱۶۰)؛ در مسئولیت قراردادی، معیار شخصی و در مسئولیت خارج از قرارداد، معیار نوعی حاکم است (صفری و صفریان، ۱۳۹۶: ۷۹).

۲-۲- اثر سوء نیت عامل زیان بر شرط قابلیت پیش‌بینی ضرر

در حقوق ایران، قانون و رویه قضایی در این زمینه ساکت است. در این باره، یکی از نویسندگان می‌نویسد: «به نظر می‌رسد که در محدودیت این مسئولیت، تفاوتی بین نقض عمدی و نقض ناشی از بی‌احتیاطی یا بی‌مبالاتی متعهد وجود ندارد» (شهیدی، ۱۳۹۱/۳: ۸۰). با وجود این، یکی دیگر از نویسندگان، حداقل در مسئولیت قراردادی اعتقاد بر این دارند در صورتی که متعهد قصد اضرار داشته باشد، خسارت‌های پیش‌بینی نشده را نیز باید جبران کند (حسینی‌نژاد، ۱۳۸۹: ۸۲).

در رابطه با تأثیر سوء نیت عامل زیان بر شرط قابل پیش‌بینی بودن خسارت؛ در حقوق فرانسه تا پیش از اصلاحات سال ۲۰۱۶، ماده ۱۱۵۰ قانون مدنی فرانسه مقرر می‌داشت: «مدیون مکلف به جبران خسارتی که در زمان انعقاد قرارداد پیش‌بینی نمی‌کرده یا قابل پیش‌بینی نبوده نیست، به شرط آنکه عدم اجرای تعهد ناشی از تقصیر عمدی^۶ او نبوده باشد.»

در ماده ۱۲۳۱-۳ قانون مدنی فرانسه مصوب ۲۰۱۶ می‌خوانیم: «جز در مواردی که عدم اجرا به دلیل تقصیر سنگین یا عمدی است، مدیون فقط مکلف به جبران خسارتی است که در زمان انعقاد قرارداد پیش‌بینی می‌کرده یا اینکه می‌توانست پیش‌بینی کند.» در رابطه با توجیه این شرط در حقوق فرانسه گفته شده است: «این قاعده را با اراده فرضی^۷ طرفین قرارداد توجیه کرده‌اند» (صفایی و رحیمی، ۱۳۹۷: ۱۲۳).

۱. Remoteness of damage

۲. The direct consequence test

۳. The reasonable test

۴. Kind of damage

۵. Amount of damage

۶. Dol

۷. Intention présumée

مشابه حکم قانون مدنی فرانسه در اصول حقوق قراردادهای اروپا (ماده ۹۰۵-۳) و حقوق ایتالیا نیز پذیرفته شده است (Ferrari, ۱۹۹۳: ۱۲۶۳)؛ همچنین در ماده ۱۹۹۶ قانون مدنی لوئیزیانا^۱ مصوب ۲۰۱۲ می‌خوانیم: «متعهد با حسن نیت فقط مسئول خسارت‌هایی است که در زمان انعقاد قرارداد قابل پیش‌بینی بوده است.» مفهوم مخالف این ماده دلالت بر این دارد که متعهد با سوءنیت خسارات غیرقابل پیش‌بینی را نیز باید جبران کند.

علاوه بر این، بند ۲ ماده ۲۲۱ قانون مدنی مصر نیز می‌گوید: «... هرگاه تعهد از عقد ناشی شود، متعهدی که به تقلب متوسل نشده ... ضامن خسارت بیشتر از آنچه عادتاً در زمان عقد قابل پیش‌بینی بوده است، نخواهد بود.» (نوری، ۱۳۹۲: ۷۰). بنابراین، طبق مفهوم مخالف این بند، در قانون مدنی مصر حداقل در حوزه مسئولیت قراردادی، با وجود تقلب میزان خسارت قابل جبران محدود به خسارت‌های قابل پیش‌بینی نیست؛ بلکه فراتر آن است.

در حقوق انگلیس، در قضیه پرونده دعوی مطروحه آقای دوپل علیه اولبی (شرکت آهن فروش)^۲، آقای دوپل یک شرکت آهن‌فروشی را از خواننده دعوا خریده بود. خواننده برخلاف شروط ضمن عقد، مرتکب تدلیس متقلبانه شده بود و از این جهت خریدار (آقای دوپل) متضرر شده بود. دادگاه بدوی بابت فریب خسارتی معادل ۱۵۰۰ پوند به نفع خریدار حکم صادر کرد. به دنبال تجدیدنظرخواهی خریدار، دادگاه تجدیدنظر مقرر داشت: خسارت وارده به خریدار باید به ۵۵۰۰ پوند افزایش یابد. آقای دوپل باید این حق را داشته باشد که ضرر و زیان خود را که مستقیماً ناشی از فریب است، بازیابی کند. خسارتی که او دریافت کرده بود، براساس خسارت ناشی از نقض قرارداد بود که با خسارت ناشی از تقلب متفاوت بود. خسارت وارده باید خریدار را در موقعیتی قرار دهد که در صورت عدم تقلب توسط خواننده در جریان فروش، در آن قرار می‌گرفت. خواننده نمی‌تواند بگوید که نمی‌توانسته این ضرر را به صورت منطقی پیش‌بینی کنند. بنابراین، این مورد ثابت کرد که خسارت ناشی از نقض قرارداد با خسارت ناشی از تقلب و توطئه متفاوت است (Cook, ۲۰۰۱: ۳۲۷). از این رأی برمی‌آید در صورتی که خواننده دعوا سوءنیت داشته باشد، نمی‌تواند به محدودیت قابل پیش‌بینی بودن خسارت استناد کند.

۱. یکی از ایالات جنوبی آمریکا است.

۲. Doyle v Olby (Ironmongers) Ltd [۱۹۶۹]

علاوه بر این در دعوی اسکات علیه شِفرِد^۱؛ شفرِد ترقه‌ای را به سوی جمعی در یک بازار سرپوشیده پرتاب کرد، با این قصد که به یکی از آن اشخاص خسارتی جزئی وارد آید. ترقه در غرفه ویلیس^۲ فرود آمد. ویلیس آن را برداشت و برای جلوگیری از آسیب به خودش آن را جای دیگر انداخت که این امر سبب آسیب به چشم اسکات شد. بنابراین، اسکات علیه شفرِد اقامه دعوا کرد. خواننده با اینکه قصد نداشت تا به چشم کسی لطمه وارد آید، اما با وجود این، حکم به مسئولیت او داده شد، با این استدلال که حقوق بر این تأکید دارد که مردم نادان و شرور باید مسئول همه نتایجی باشند که عرف به فعل خطاکارانه ایشان نسبت می‌دهد. به این ترتیب مسئولیت فاعل فعل زیان‌باری که در ایراد خسارت عمد دارد، فراتر از خسارت قابل پیش‌بینی است (یزدانیان، ۱/۱۳۹۷: ۴۴۵).

با وجود این، چنین اثری از سوء نیت در کنوانسیون بیع بین‌المللی کالا (ماده ۷۴) (ر.ک: صفایی و همکاران، ۱۳۹۹: ۲۱۰ به بعد) و اصول اروپایی حقوق مسئولیت مدنی (ماده ۲۰۱-۳) (میرشکاری و صمدی، ۱۳۹۵: ۷۷)، دیده نمی‌شود.

امکان‌سنجی پذیرش دیدگاه لزوم جبران خسارت‌های پیش‌بینی نشده در صورت وجود سوء نیت در حقوق ایران، نیازمند بررسی مبانی و دلایل این دیدگاه است. بنابراین، مبانی و دلایل مذکور به شرح زیر می‌باشد:

دلیل نخست: به اعتقاد برخی نویسندگان «مسئولیت قراردادی مدیون با ارتکاب تقصیر عمدی تبدیل به مسئولیت قهری می‌شود؛ مبنای قرارداد اعتماد طرفین به اجرای آن است، ناتوانی هریک از آنان در وفای به عهد در صورتی به مسئولیت قراردادی می‌انجامد که مبتنی بر خطای ساده یا اشتباه باشد. جایی که مدیون آگاهانه از ایفای تعهد قراردادی خود امتناع می‌ورزد، وجود قرارداد را نادیده می‌گیرد و رابطه او با طرف قرارداد زیان‌دیده، همچون بیگانه‌ای است که موجب اضرار غیر شده است. بر این مبنا، مسئولیت او مبتنی بر قاعده مندرج در مواد ۱۳۸۲ به بعد قانون مدنی است و می‌دانیم که در این قسم مسئولیت، خسارت‌های غیرقابل پیش‌بینی هم جبران‌پذیر است و اصل جبران کامل خسارت به نحو مطلق و تام حکومت دارد» (ر.ک: غمامی، ۱۳۸۸: ۱۵۴). بر این نظر دو تن از اساتید مشهور مانند هنری و مازو انتقاد کرده و گفته‌اند: با وجود سوء نیت مدیون در اجرای قرارداد، او همچنان به سبب قرارداد مسئول است. ایشان چنین ضمانت اجرایی را ناشی از حکم قانون و نوعی کیفر مدنی می‌دانند (سنهوری، ۲/۱۳۹۰ (ب): ۵۰۴). در واقع، تبدیل نوع مسئولیت نوعی مجاز و فرض است و این استدلال در حقوق ایران که شهرت با نظام وحدت مسئولیت است، پذیرفته نیست.

۱. Scott v Shepherd (۱۷۷۳)

۲. Willis

دلیل دوم: برخی دیگر از نویسندگان فرانسوی مانند مازو «انتهای ماده ۱۱۵۰ قانون مدنی را کیفر خصوصی هم‌پیمان با سوءنیت می‌دانند: کسی که آگاهانه پیمان‌شکنی می‌کند، برخلاف تکلیفی که در متن و زمینه همه قراردادها موجود است، یعنی رعایت حُسن‌نیت در اجرای قرارداد، رفتار کرده است و الزام او به جبران خسارت‌های پیش‌بینی نشده نیز کیفر این رفتار توأم با سوءنیت است؛ مدیون دغلی که بی‌باکانه از اعتماد طرف مقابل سوءاستفاده می‌کند، سزاوار آن است که تمامی نتایج این کار ناپسند را تحمل کند، حتی آن نتیجه‌هایی که پیش‌بینی نمی‌شده‌اند. این را به‌سادگی می‌توان کیفر نقض عهد عمدی دانست، مجازاتی که برای تضمین حُسن‌نیت در اجرای قرارداد مقرر شده و هدف آن حمایت از زیان‌دیده در برابر بی‌اعتنایی عامدانه به قرارداد است» (غمامی، ۱۳۸۸: ۱۵۵). ظاهر این دیدگاه اختصاص به مسئولیت مدنی ناشی از نقض قرارداد دارد. با وجود این، دیدگاه مزبور نقض حُسن‌نیت را سبب کیفر مدنی می‌داند. در مسئولیت مدنی خارج از قرارداد چنانچه برخی محققان گفته‌اند، حُسن‌نیت در مبانی و ارکان مسئولیت مدنی نقش مانعیت را داشته باشد (دیلمی، ۱۳۸۹: ۲۸۱). بنابراین، نقض آن با دیدگاه مزبور از لحاظ سبب کیفر مدنی دارای اشتراک خواهد بود. به بیان دیگر، از آنجا که مسئولیت قراردادی با مسئولیت قهری از لحاظ بنیادی وحدت دارند، بنابراین اصولاً احکام مسئولیت قراردادی نیز در مسئولیت قهری و همچنین برعکس، قابل تسری است (صفایی و رحیمی، ۱۳۹۵: ۹۵-۹۶).

در فقه و به تبع آن در حقوق ایران مصادیقی از کیفر مدنی در باب مسئولیت مدنی را می‌توان یافت: برای مثال، ممنوعیت غاصب از مطالبه زیادت غیرعینی (ماده ۳۱۴ قانون مدنی) یا قاعده «الغاصب یوخذ بائشق الاحوال» در فقه که ممکن است مبنای ماده ۳۱۴ قانون مدنی نیز باشد. قاعده اخیر مستند برخی فتاوای در فقه است:

- ۱- صاحب جواهر در رابطه با میزان مسئولیت غاصب در فرض تلف مال غصب شده قیمی، بالاترین قیمت از زمان غصب تا زمان تلف را معیار می‌داند و این نظر را موافق اعمال سخت‌گیری بر غاصب می‌داند (نجفی، ۱۴۰۴/۳۷: ۱۰۴)؛ برخی دیگر نیز موافق این نظر هستند (حلی، ۱۴۰۴/۴: ۷۰).
- ۲- مرحوم خویی (ره) می‌فرماید: تردیدی نیست که هزینه‌های جستجوی مالک برعهده غاصب است؛ حتی اگر این امر نیاز به پرداخت اجرت به اشخاص ثالث جهت استمداد از آن‌ها باشد؛ زیرا غاصب با سوءاختیار خود به مالک ظلم کرده و مرتکب عدوان شده است. به همین دلیل عبارت «غاصب به شدیدترین وضع مؤاخذه می‌شود» شهرت یافته است (خویی، بی تا/ ۱: ۵۱۷).
- ۳- غاصب به صورت مطلق ضامن منافع اعم از مستوفات و غیرمستوفات است. علاوه بر این، در صورت تلف، ضامن مثل و قیمت به صورت مطلق است. احتمال داده شده که مبنای این دو امر همان عبارت «غاصب به شدیدترین وضع مؤاخذه می‌شود»، باشد (تسخیری، ۱۴۳۱/۳: ۷۶).

از این‌ها گذشته، رویکرد غالب نظام‌های حقوقی نیز تحمیل بار جبران خسارت بیشتر بر خواننده ولو از طریق صدور حکم بر خسارت تنبیهی که نوعی کیفر مدنی است، می‌باشد (برای مثال، ماده ۱۲۳۲ قانون مدنی چین مصوب ۲۰۲۱). در واقع، داشتن سوءنیت یکی از شرایط صدور حکم به خسارت تنبیهی است (Goldberg, ۲۰۰۶: ۴۵۳-۴۵۵). همچنین، طبق نظر برخی محققان، در مواردی که خواننده با سوءنیت علیه خواهان اقامه دعوا کرده است، هیأت منصفه می‌تواند به میزان بیش از هزینه‌هایی که خواهان متحمل شده، رأی دهد (Goldberg, ۲۰۰۶: ۴۵۵). به نظر می‌رسد این مبنا رنگی از حقیقت را با خود به همراه دارد.

دلیل سوم: یکی از اصول بنیادین حقوق مسئولیت مدنی «اصل جبران خسارت یا اصل جبران کامل خسارت»^۱ می‌باشد. طبق این اصل، حقوق مسئولیت مدنی به دنبال این است که زیان دیده را در وضعیتی قرار دهد که اگر عمل زیان‌بار رخ نمی‌داد، در آن وضعیت قرار داشت (Wijck & Winters, ۲۰۰۱: ۱)؛ در واقع «اصل جبران کامل خسارت دارای دو جنبه اثباتی و نفیی است: جنبه اثباتی، ناظر بر جبران کامل خسارت وارده است و جنبه نفیی، ناظر بر ممانعت از افزایش دارایی زیان دیده به واسطه جبران خسارت است. هر یک از این دو جنبه، منشأ تعیین و تفسیر احکام جبران خسارت است» (بابایی، ۱۳۹۷: ۲۰۵). به اعتقاد برخی محققان مانند آقای شارتیه؛ از آنجا که اصل، جبران کامل خسارت است. بنابراین، محدودیت قابل پیش‌بینی بودن خسارت‌ها در مسئولیت قراردادی برخلاف این اصل بوده و اکتفا به قدر متیقن در استثنا ایجاب می‌کند که شامل خسارت‌های عمدی نشود. در این‌گونه خسارت‌ها باید به اصل متعالی جبران کامل خسارت رجوع کرد و این امر چون موافق قاعده است، نیاز به توجیه ندارد (غمامی، ۱۳۸۸: ۱۵۶).

هم‌سو با این دیدگاه، یکی از شارحان قانون مدنی مصر می‌نویسد: اصل در مسئولیت، اعم از قراردادی و قهری، لزوم جبران کامل زیان مستقیم است، حتی اگر غیر منتظره باشد. ولی در مسئولیت قراردادی بنای دو طرفین این است که خسارت‌های قابل انتظار جبران شود. این بنا نوعی شرط محدودکننده مسئولیت است و چون این شرط در صورت تقلب مدیون باطل می‌شود. به همان اصل اولی مراجعه شده، بنابراین، مدیون در این دو صورت باید زیان غیر منتظره را نیز جبران کند (سنهوری، ۱۳۹۰/۲ (ب): ۵۰۴-۵۰۵)؛ این مبنا که در مسئولیت قراردادی اصل مسئولیت و حدود آن را ناشی از قرارداد می‌داند؛ با حقوق ایران و فقه اسلامی سازگار نیست.

۱. The principle of full compensation

دلیل چهارم: هیچ قانون‌گذاری از نفوذ اخلاق محیط خود مصون نیست و برای حفظ نظم و تأمین اجرای قانون وظیفه دارد، قواعد اخلاقی را رعایت کند؛ یعنی تا جایی که امکان دارد قانون‌گذار باید به اموری فرمان دهد که مردم آن را نیکو می‌شمردند و اموری را نهی کند که اخلاق اجتماعی نیز آن را ناپسند می‌داند (کاتوزیان، ۱۳۹۳/۲: ۵۸۸-۵۸۷). حقوق هیچ‌گاه نمی‌تواند خود را از قید قواعد اخلاقی برهاند؛ به همین دلیل گفته شده است: «روابط حقوق و اخلاق آن‌قدر نزدیک و آن‌قدر دقیق است که هر دوی آن‌ها بالضرورة، حقیقت و ارزش برابر دارند ... حقوق، حداقل اخلاق، یعنی کمترین حد اخلاقی است که دقیقاً برای زندگی اجتماعی ضروری است ... حقوق رسوب تاریخی اخلاق و یا عدالت می‌باشد» (دل وکیو، ۱۳۸۰: ۴۲ و ۵۱).

به اعتقاد برخی محققان، مبنای قاعده پیش‌بینی‌پذیری زیان، ضرورت اخلاقی است؛ اخلاق ایجاب می‌کند که بین درجه خطا و ضمان تناسب باشد. بنابراین، هر چقدر خطا شدیدتر باشد، قلمرو میزان ضمان هم افزایش خواهد یافت. در جهت تقویت این دیدگاه، می‌توان به مواردی استناد کرد که از آن‌ها برداشت می‌شود، با عامد باید برخورد شدید کرد؛ برای مثال، مسئولیت ابتدایی و نهایی دادرس در تقصیر عمدی و عدم قابلیت استناد به شرط عدم مسئولیت. از این موارد می‌توان دست به قیاس زد (غمامی، ۱۳۸۸: ۱۵۸-۱۵۷).

بنابراین، مسئولیت عامل زیان با سوءنیت نسبت به خسارت‌های غیرقابل پیش‌بینی را باید یک قاعده اخلاقی دانست. اجرای این قاعده دشواری و بی‌نظمی به دنبال ندارد تا قانون‌گذار آن را فراموش کند. مقید کردن خسارت به خسارت‌های قابل پیش‌بینی با عدالت نیز سازگار نیست. بنابراین، نمی‌توان گفت که عدم جبران خسارت‌های پیش‌بینی نشده هرچند نقض قاعده اخلاقی است، ولی در تراحم با مفسده لزوم جبران خسارت‌های پیش‌بینی شده است. از آنجا که مفسده اخیر شدیدتر است، قانون‌گذار باید نقض قاعده اخلاقی مزبور را به دلیل دشواری و بی‌نظمی فدای آن کند. به بیان دیگر، مورد از مصادیق این گفته ریپر نیست که می‌گوید: «در نهایت نیز قانون‌گذار باید به درستی، اجرای آن دسته از قواعد اخلاقی را فراموش کند که در صورت اجرا، دشواری‌ها و بی‌نظمی‌هایی را پدید می‌آورد که به مراتب، بدتر از بی‌عدالتی نالشی از عدم اجرای آن قواعد است. مثال سنتی در این رابطه، شمول مرور زمان به نفع بدهکار یا غاصب و یا گناهکار و محکوم‌علیه است. قانون ترجیح می‌دهد رسوایی ناشی از دارا شدن بلاجهت را به جان بخرد، اما جاودانگی دعاوی را تجویز نکند» (ریپر، ۱۴۰۰: ۱۸۳).

به نظر می‌رسد این مبنا در حقوق ایران نیز قابل‌پذیرش است.

دلیل پنجم: از آنجا که مبنای عدم لزوم جبران خسارت‌های پیش‌بینی نشده، قُح عقاب بلابیان و انصاف (کاتوزیان، ۱۳۹۲/ ۴ (ب): ۲۲۱)؛ است و با عنایت به اینکه مبنای اصلی قاعده «عقاب بلابیان»، عقل است؛ بنابراین، به نظر می‌رسد عقل تحمیل خسارت پیش‌بینی نشده را نسبت به شخصی که سوءنیت دارد زشت نمی‌داند. پاره‌ای از نویسندگان نیز علاوه بر اینکه لزوم قابلیت پیش‌بینی ضرر را یک قاعده عقلی دانسته‌اند، معتقدند: «اگر عدم اجرای قرارداد ناشی از تزویر باشد و متعهد با اراده خود از اجرای قرارداد به قصد اضرار متعهدله سر باز زده است، باید همه خسارت متعهدله را بپردازد» (حسینی‌نژاد، ۱۳۸۹: ۸۲).

علاوه بر این، یکی از مبانی قاعده عدم لزوم جبران خسارت پیش‌بینی نشده به‌ویژه در مسولیت قراردادی را باید انصاف دانست (کاتوزیان، ۱۳۹۲/ ۴ (ب): ۲۲۲). به نظر می‌رسد این مبنا در مواردی که عامل زیان با قصد اضرار و سوءنیت دست به فعل زیان‌بار زده است، وجود ندارد، بلکه برعکس، انصاف ایجاب می‌کند که در این فرض، عامل زیان باید خسارت‌های پیش‌بینی نشده را هم جبران کند. باید دانست که استناد به انصاف برای ایجاد مسولیت یا میزان آن یک امر نادری نیست، بلکه در نوشته‌های برخی محققان نیز وجود دارد (اسماعیلی، ۱۳۷۷: ۸۴ - اسلامی‌فارسانی، ۱۳۹۴: ۱۰۲). وانگهی، این مبنا پشتوانه اصل جبران کامل خسارت نیز می‌باشد (اسلامی‌فارسانی، ۱۳۹۴: ۱۰۲).

دلیل هفتم: از دیدگاه بنای عقلا و عرف باید بین اشخاص با حُسن‌نیت و سوءنیت فرق نهاد؛ به نحوی که اشخاص اخیر شایسته سخت‌گیری بیشتری هستند؛ همچنان‌که در ادبیات حقوقی فرانسه نیز ضرب‌المثل «نسبت به فرد با سوءنیت آسان‌نگیر» آمده است (دیلمی، ۱۳۸۹: ۶۵). بر این مبنا، می‌توان نسبت به عامل زبانی که قصد اضرار داشته سخت‌گیری کرد و او را مسئول ضرر پیش‌بینی نشده موردنظر دانست و فرض کرد که او آن نوع از ضررها را پیش‌بینی می‌کرده است (ضابطه شخصی).

۳- سوءنیت عامل زیان و شرط مستقیم بودن ضرر

شناخت مفهوم و جایگاه شرط مستقیم بودن ضرر لازمه بررسی اثر سوءنیت عامل زیان بر آن شرط است. به همین دلیل، هریک از این موارد به ترتیب مورد بررسی قرار خواهند گرفت.

۳-۱- مفهوم و جایگاه شرط مستقیم بودن ضرر

ضرر مستقیم زبانی است که بدون واسطه و مستقیماً از یک رویداد حاصل شده است (Garner, ۲۰۰۱: ۴۶۷). در حقوق ایران و فرانسه در بحث اوصاف ضرر^۱ از وصف مستقیم بودن ضرر یاد می‌کنند. با وجود این، شرط یا وصف مذکور مربوط به رابطه سببیت است

۱. Caractères requis du prejudice

(Le Tourneau, ۱۹۷۲: ۱۰۶). بنابراین، مقصود از مستقیم یا بی‌واسطه بودن ضرر این است که بین فعل خواننده و ضرر رابطه سببیت عرفی وجود داشته باشد و واسطه‌ای این رابطه سببیت را قطع نکند (صفایی و رحیمی، ۱۳۹۷: ۹۱).

در حقوق فرانسه، با وجود اینکه ماده ۱۱۵۱ قانون مدنی فرانسه این شرط را در مسئولیت ناشی از نقض قرارداد لازم دانسته بود، به عقیده نویسندگان حقوق مدنی فرانسه مانند آقای مازو و همچنین دیوان کشور فرانسه، این شرط به مسئولیت خارج از قرارداد نیز تسری دارد (شهیدی، ۱۳۹۱/۳: ۲۶۸). در حقوق انگلیس همچنان که قبلاً گفته شد و حقوق ایران (مستنبط از ماده ۵۲۰ قانون آیین دادرسی مدنی و برخی آرای قضایی از جمله رأی اصراری شماره ۸، مورخ ۱۳۷۵/۴/۱۲، صادره از هیأت عمومی دیوان عالی کشور در رابطه با خسارت‌های ناشی از سرقت) و مصر نیز شرط مستقیم بودن ضرر در مسئولیت ناشی از نقض قرارداد و مسئولیت خارج از قرارداد شرط است (سنه‌وری، ۱۳۹۰/۲ (ب): ۵۰۳).

۲-۳- اثر سوء نیت عامل زیان بر شرط مستقیم بودن ضرر

در رابطه با تأثیر سوء نیت عامل زیان بر شرط مستقیم بودن ضرر؛ در قوانین ایران و همچنین رویه قضایی حکم خاصی وجود ندارد. در حقوق فرانسه، پیش از اصلاح قانون مدنی در سال ۲۰۱۶، ماده ۱۳۵۱ آن مقرر می‌داشت: حتی در صورتی که عدم اجرای قرارداد ناشی از تدلیس (نیرنگ)^۱ مدیون باشد، خسارت‌های وارده به طلبکار و منفعتی که او از آن محروم شده است، فقط تا حدی که نتیجه فوری و مستقیم عدم اجرای قرارداد باشد، باید جبران شود.

در اصلاحات سال ۲۰۱۶ قانون‌گذار در ماده ۱۲۳۱-۴ چنین مقرر داشت: «حتی اگر عدم اجرای قرارداد ناشی از تقصیر سنگین یا متقلبانه باشد، خسارات و منافع فقط شامل آنچه که نتیجه فوری و مستقیم عدم اجراست، می‌گردد.» تفاوت قانون جدید و قبلی در این است که در قانون جدید تقصیر سنگین نیز اضافه شده است. به هر حال، در این دو مقرره رویکرد قانون‌گذار در رابطه با لزوم شرط مستقیم بودن ضرر حتی در فرض تقصیر عمدی تغییری نکرده است.

با وجود این، در برخی نظام‌های حقوقی مانند کامن‌لا، لزوم مستقیم بودن رابطه میان ضرر و فعل خواننده در صورتی شرط است که خواننده قصد اضرار نداشته باشد. مبنای این امر، قاعده‌ای است که می‌گوید: «نتایج عمدی هیچ‌گاه دور نیست»^۲ (Winfield, ۱۹۵۰: ۷۲). بنابراین، در مواردی که شخص به قصد اضرار به غیر تمهیداتی فراهم می‌کند و به نتیجه می‌رسد، او باید بار مسئولیت پیامدهای کار

۱. Dol

۲. Intended consequences are never too remote.

خویش را حتی اگر آن نتیجه مطلوب اثر مستقیم فعل او نباشد، به دوش بکشد، مشروط بر اینکه اصل رابطه بین این دو احراز شود و آن نتیجه یا اثر مورد درخواست شخص عامد باشد (کاتوزیان، ۱۳۹۲/۱ (الف): ۲۸۹)؛ برای مثال، اگر شخصی به قصد گیرپاژ کردن موتورسیکلت دوستش در روغن آن مقداری شکر بریزد، ولی موتورسیکلت در اثر نشت بنزین و جرقه شمع آن آتش بگیرد، خواننده را نباید مسئول قیمت موتورسیکلت دانست؛ زیرا بین آتش‌سوزی و ریختن شکر رابطه‌ای وجود ندارد. به نظر می‌رسد قصد می‌تواند ارتباط لازم را در تشکیل نتیجه نزدیک (بلاواسطه) تأمین کند، به نحوی که یک نتیجه‌ای که فی‌نفسه دور است، به واسطه قصد (عامل زیان در اضرار) نتیجه‌ای نزدیک تلقی شود. به بیان دیگر، در تعیین اینکه خسارت به بار آمده، مستقیم یا غیرمستقیم است، نگرش روانی عامل زیان از جمله قصد ایراد خسارت معین، نقش تعیین‌کننده‌ای دارد. به همین دلیل گفته شده است:^۱ در دعاوی که نوع خطای خواننده، عمدی یا بدخواهانه (با سوء نیت) باشد، قاعده دور بودن آسان است (Smith, ۱۹۱۲: ۲۲۹).

این دیدگاه با این استدلال که قصد یا تمایل خاص خواننده، چیزی به آثار مسبب رفتار خواننده نمی‌افزاید و رفتار او در زمانی که خسارت وارد می‌شود، در حد یک عامل بالقوه و نه اساسی است، مورد ایراد واقع شده است (Smith, ۱۹۱۲: ۲۲۹-۲۳۰).

علاوه بر این، قاعده «نتایج عمدی هیچ‌گاه دور نیست» را از جهات دیگر نیز ممکن است بتوان توجیه کرد:

نخست، این قاعده یک امر رازآلود و از باب مجاز می‌باشد، زیرا تعبداً نتایج عمدی که ممکن است دور باشد را دور نمی‌داند (حکومت اصولی از نوع تضییق یا تقادیر شرعیه^۲). بنابراین، قاعده مزبور یک فرض حقوقی^۳ است که اثبات خلاف آن نیز پذیرفته نیست.

دوم، از آنجا که معیار دوری یا نزدیک بودن خسارت، عرف می‌باشد، به نظر می‌رسد مفاد قاعده مذکور تأکیدی بر حکم عرف است و از این جهت استثنا یا یک امر تعبدی نیست. بنابراین، سوء نیت عامل زیان خود عاملی است که می‌تواند عرفاً خسارت را به شخص منتسب کند. در برخی نظام‌های حقوقی نیز برای انتساب خسارت به خواننده عوامل روانی مانند تقصیر عمدی مستقلاً می‌تواند در انتساب مؤثر باشد. برای مثال، در قانون مدنی و تجاری آرژانتین مصوب ۲۰۱۶، عوامل انتساب خسارت بر خواننده به عوامل عینی و ذهنی تقسیم شده است؛ مقصود از عامل عینی، تقصیر نوعی

۱. In cases of wilful or malicious wrong the rule of remoteness is 'relaxed

۲. تقادیر شرعیه از مولف کتاب «الفروق» نقل شده است و ظاهراً معادل فرض قانونی است (بارگاهی، ۱۳۷۶: ۱۷۵-۱۷۵).

۳. Fiction

خواننده می‌باشد. این نوع از تقصیر با اثبات قوه قاهره مرتفع می‌شود. عوامل ذهنی؛ تقصیر عمدی، سنگین و ثقل هستند (مواد ۱۷۲۱ تا ۱۷۲۴).

در مقام ارزیابی این دو توجیه می‌توان گفت: عبارت‌های برخی محققان، به دلیل مستند قراردادن عقل، توجیه نخست قاعده را رد می‌کند؛ در این باره، وینفیلد؛ یکی از نویسندگان حقوق خطا در انگلیس، بعد از ذکر قاعده «نتایج عمدی هیچ‌گاه دور نیستند»؛ می‌نویسد: باید به خاطر داشت که حقوق فرض می‌کند یک شخص نتایج طبیعی و ضروری عمل خود را قصد می‌کند، حتی اگر یک روان‌شناس بگوید که آن نتایج، هیچ بخشی از سوءنیت اصلی^۱ او را تشکیل نمی‌دهند. رأی مربوط به دعوی اسکات علیه شرفرد که گفته شد، مؤید این نظر است؛ مردی که برای نخستین بار ترقه را پرتاب کرد. یقیناً قصد ترساندن دیگران را داشت. بنابراین، یقیناً در اصطلاح رایج، قصد صدمه زدن به شاکی را نداشت، چه رسد به اینکه چشم او را از بین ببرد. اما با وجود این، او مسئول شناخته شد، زیرا حقوق اصرار دارد و به درستی هم اصرار دارد که افراد احمق و بدجنس باید پاسخگوی عواقبی باشند که عقل سلیم^۲ بدون تردید به اشتباه آن‌ها نسبت می‌دهد (Winfield, ۱۹۵۰: ۷۲). از تعلیل اخیر و به ویژه قاعده بودن عبارت «نتایج عمدی هیچ‌گاه دور نیست» برمی‌آید که این قاعده اختصاص به دعوی تجاوز به اشخاص (مانند صدمات بدنی) ندارد. با وجود این، از ظاهر عبارت‌های برخی محققان که نتیجه گرفته‌اند قاعده مذکور در حقوق استرالیا قابل پذیرش نیست، برمی‌آید که قاعده مذکور در حقوق انگلیس اختصاص به دعوی تجاوز به اشخاص دارد (Ounapuu, ۲۰۰۸: ۱۱۱-۱۱۲).

به اعتقاد برخی محققان ایرانی به نظر می‌رسد «محدود کردن قاعده اعلام شده در ماده ۵۲۰ قانون آئین دادرسی مدنی به ضررهای ناشی از غفلت و بی احتیاطی و استثنا کردن اضرار به عمد با ظاهر حکم مخالف است و نمی‌توان آن را به عنوان «قاعده» پذیرفت. با وجود این، در تفسیر «ضرر با واسطه» و تمیز مصداق‌های آن در اضرار عمدی سخت‌گیری ناروا و برخلاف عدالت است. باید بر کینه‌توز و بدخواه سخت گرفت و او را مسئول پیامدهای آن کرد: برای مثال، اگر در فرض کشته شدن مسموم در آتش‌سوزی معلوم شود که در اثر ناتوانی ناشی از مسموم شدن نتوانسته است از محل بگریزد و جان خود را نجات دهد، عدالت ایجاب می‌کند که زهردهنده مسئول خسارت ناشی از مرگ قربانی خود باشد و عامل خارجی «آتش‌سوزی» نتواند رابطه میان مرگ و مسموم شدن را از بین ببرد. همچنین، اگر کسی دیگری را به قصد کشتن مجروح کند و در اثر بی‌مبالاتی پزشک در بیمارستان به مرگ او منتهی شود، عادلانه است که دادگاه مجروح‌کننده را مسئول مرگ قربانی بداند؛ درحالی‌که این مسئولیت در

۱. Original evil intention

۲. Common sense

غفلت‌ها و بی‌مبالاتی‌ها به شدت مورد تردید است. دخالت حُسن نیت و عدالت، در تمیز مسئولیت و دوری و نزدیکی خسارت و مستقیم و باواسطه، از سوی بسیاری از حقوق‌دانان، از جمله لارنز در آلمان و اجرتون در آمریکا، تأیید شده است.» (کاتوزیان، ۱/۱۳۹۲ (الف): ۲۸۹-۲۹۰)؛ در تأیید این دیدگاه می‌توان گفت: دادرس در مقام حمل قانون مانند ماده ۵۲۰ قانون آئین دادرسی مدنی بر مصداق‌های جزئی مانند فرضی که خواننده با نیرنگ یا فریب یا قصد اضرار به خواهان خسارت وارد کرده است، باید عادلانه و منصفانه رفتار کند؛ آنچنان که از حکم او بتوان پی به منصف بودن او برد. بنابراین، اگر با وجود سوء نیت خواننده، بدون در نظر گرفتن آن، صرفاً به استناد تفسیر خشک از مستقیم بودن ضرر، ضررهای غیر مستقیم را در نظر نگیرد؛ به سختی می‌توان او را منصف دانست. بی‌واسطه بودن ضرر، مفهوم منطقی، خشک و غیر قابل انعطاف ندارد؛ بلکه معیار آن عرفی است. به نظر می‌رسد داوری عرف با در نظر گرفتن تمام اوضاع و احوال و از جمله سوء نیت خواننده صورت می‌گیرد و نسبت به انصاف هم بیگانه نیست و این امر را در داوری لحاظ می‌کند.

همچنان که گفته شده، باید بر شخص دارای سوء نیت سخت‌گیری کرد و تا جایی که با اهداف مسئولیت سازگار است، قواعد حاکم بر این اشخاص را با این دیدگاه تفسیر کرد. از منظر تطبیقی نیز، در قوانین و مقررات گاهی نوعی سخت‌گیری نسبت به این اشخاص دیده می‌شود که به برخی از این نمونه‌ها اشاره می‌شود:

در حقوق ایران می‌توان این موارد تمثیلی را نام برد: ماده ۳۹۱ قانون تجارت، بند «پ» ماده ۱۷ و بند «الف» ماده ۱۵ قانون بیمه اجباری، ماده ۳۱۴ قانون مدنی و عبارت مشهور (الغاصب یوخذ بشق الحوال که قدر متیقن آن غصب حقیقی و دارای سوء نیت است و در غصب حکمی برخلاف اخلاق است).

در حقوق فرانسه، یکی از آثار اصلی تقصیر عمدی «در حقوق حمل و نقل و حوادث کار، این است که محدودیت‌های مختلف مسئولیت یا سقف‌های مقطوع جبران خسارت را که در قانون تعیین شده است، ملغی می‌کند. در حقوق ساخت و ساز، تقصیر عمدی، موجب لغو تضمین‌های دو ساله و ده ساله سازندگان می‌شود و در حقوق بیمه، تضمین بیمه‌گر را منتفی می‌کند» (ژوردن، ۱۳۹۴: ۸۸).

در حقوق فرانسه و سوئیس و مصر نیز گاهی سوء نیت در میزان مسئولیت خواننده نیز مؤثر واقع شده است؛ برای مثال، در بحث دارا شدن بدون سبب، طبق ماده ۶۴ قانون تعهدات سوئیس، اصولاً داراشونده ملزم به پرداخت معادل آنچه که قبلاً دارا شده ولی در زمان استرداد، آن مقدار موجود نمی‌باشد، نیست؛ مگر اینکه سوء نیت داشته باشد (واحدی، ۱۳۹۲: ۲۹). علاوه بر این، طبق ماده ۱۳۰۳ قانون مدنی اصلاحی ۲۰۱۶ فرانسه؛ خارج از موارد اداره امور غیر و ایفای ناروا، در استفاده بلاجهت، شخص داراشونده باید غرامتی معادل کمترین میزان دو بهای دارا شدن و کاهش دارایی بپردازد.

با وجود این، طبق ماده ۳-۱۳۰۳-۴ همان قانون، در صورتی که داراشونده (منتفع) دارای سوءنیت باشد، غرامتی که به آن حکم می‌شود، معادل بیش‌ترین مقدار افزایش دارایی خوانده و کاهش دارایی خواهان است.

در حقوق مصر، در ایفای ناروا مسئولیت گیرنده با سوءنیت بیشتر از گیرنده با حسن نیت است (سنه‌وری، ۱/۱۳۹۰ (الف): ۳۷۹).

علاوه بر این‌ها، به اعتقاد برخی محققان، امروزه این یک اصل حقوقی کاملاً تثبیت شده است که حکم به خسارت‌های تنبیهی ممکن است در صورت وجود عمل توأم با سوءنیت یا عمدی یعنی اقدامی که در آن نتیجه‌ای مقصود است، صادر شود. این نوع از خسارت جنبه پیشگیرانه^۱ یا بازدارنده^۲ دارد و بیش از حد غرامت واقعی و مسلم می‌باشد. این امر در آرای مربوط به دعوای فلمینگ علیه اسپراکلین^۳ و همچنین در رأی صادره راجع به دعوای روکس علیه بارنارد^۴ نیز مورد اشاره واقع شده است (Hawley, ۱۹۸۰: ۴۸۶-۴۸۸).

گاهی نیز قانون‌گذار یا دادگاه با سوءنیت شخص مقابله کرده است؛ برای مثال، در حقوق ایران می‌توان به محرومیت مرتکب قتل عمدی مورث از بردن ارث (ماده ۸۸۰ قانون مدنی) نام برد. مشابه این امر در یکی از آرای دادگاه نیویورک در سال ۱۸۸۹ نیز پذیرفته شده است. این دادگاه، شخصی که پدر بزرگ خود را کشته بود و به استناد وصیت‌نامه متوفی، خود را مستحق ارث می‌دانست، با وجود قانونی بودن درخواستش، به استناد یک اصل نانوشته مبنی بر اینکه «هیچ‌کس نمی‌تواند از عمل شریانه‌ای که مرتکب شده، سود ببرد»؛ از ارث محروم کرد (تروپه، ۱۳۹۵: ۹۶).

به هر حال، از استقراء در این موارد می‌توان به این نتیجه رسید که قانون‌گذار و دکتربین به پاس اخلاق و انصاف مسئولیت شخص دارای سوءنیت را بیشتر از اشخاص با حسن نیت دانسته‌اند یا به نحوی با نیت بد، مقابله کرده‌اند.

در رابطه با دلیل اخلاقی، یکی از محققان می‌نویسد: «ناگفته نماند چنانچه مبنای ضررهای غیر مستقیم، بنیادهای اخلاقی باشد، ضررهای متعاقب را در صورتی می‌توان به‌عده فاعل زیان گذارد که وی سوءنیت داشته باشد؛ زیرا اخلاق کسی را که حسن نیت دارد، مورد سرزنش قرار نمی‌دهد. بنابراین، توسعه بدون حد و حصر ضررهای غیر مستقیم با مبانی اخلاقی در تعارض است» (زمانی، ۱۳۹۹: ۱۱۵).

۱. Preventative

۲. Deterrent

۳. Fleming v. Spracklin (۱۹۲۲)

۴. Rookes v. Barnard (۱۹۲۱)

ریپر نیز در کتاب قاعده اخلاقی در تعهدات مدنی^۱ می‌نویسد: «حقوق در فنی‌ترین قسمتش یعنی تعهدات، تحت نفوذ و سیطره قانون اخلاق است... اینکه بگوئیم برای تقصیری کوچک و قابل اغماض که زیانی جزئی و پیش‌بینی‌پذیر به دنبال دارد، خطاکار باید مسئول تمامی نتایج مستقیم عمل خود حتی نتایج نامنتظر و وخیم باشد با اندیشه‌های جاری درباره عدالت و اخلاق سازگار نیست...» (زمانی، ۱۳۹۹: ۱۱۳ و ۱۱۵). این گفته ریپر، برخی قوانین راجع به تخفیف خسارت در صورت تقصیر قابل اغماض را به ذهن تداعی می‌کند؛ برای مثال، بند ۲ ماده ۴ قانون مسئولیت مدنی که در رابطه با یکی از موارد تخفیف خسارت توسط دادگاه می‌باشد، می‌گوید: «هرگاه وقوع خسارت ناشی از غفلیتی بود که عرفاً قابل اغماض باشد...» علاوه بر این، بند ۱ ماده ۴۳ قانون تعهدات سوئیس که بند ۲ ماده ۴ قانون مسئولیت مدنی ایران با اندکی تغییر از آن الهام گرفته است؛ مقرر می‌دارد: «در صورتی که ایراد خسارت، نه عمدی و نه بر اثر غفلت یا بی احتیاطی شدید، و جبران آن موجب عسرت بدهکار شود، قاضی می‌تواند آن را به طور منصفانه تقلیل دهد» (واحدی، ۱۳۹۲: ۲۳).

همچنین، طبق ماده ۱۷۴۲ قانون مدنی و تجاری آرژانتین؛ قاضی هنگام تعیین غرامت می‌تواند در صورت عادلانه بودن آن با توجه به دارایی بدهکار، وضعیت شخصی زیان‌دیده و شرایط واقعه میزان خسارت را تخفیف دهد، مگر اینکه خواننده مرتکب تقلب یا دارای سوءنیت باشد.

مبانی این مقررات را باید انصاف و اخلاق دانست که اقتضا می‌کند در میزان خسارت قابل جبران، شدت تقصیر لحاظ شود (صفایی و رحیمی، ۱۳۹۵: ۲۶۶). از این مبانی و همچنین بنای عقلا و عرف باید در تشدید مسئولیت نیز استفاده کرد و در نتیجه، خسارت‌های غیر مستقیم را نیز قابل جبران دانست. این دیدگاه به تحقق اهداف مسئولیت مدنی از جمله اصل جبران کامل خسارت، بازدارندگی خاص، تحقق عدالت اصلاحی، تنبیه عامل زیان و... کمک می‌کند (ر.ک: تنک، ۱۳۹۸: ۱۶۳-۱۹۳؛ بادینی، ۱۳۹۴: ۳۱۷-۳۸۱). علاوه بر این، فرض قانونی مستقیم بودن نتایج غیر مستقیم نیز خالی از قوت نیست.

نتیجه‌گیری

در دعوی مسئولیت مدنی، هرگاه سوءنیت خواننده اثبات شد، بنای عقلا، اخلاق و انصاف ایجاب می‌کند که بر خواننده سخت‌گیری شود. بر این مبنا، خواننده باید بار خسارت‌های پیش‌بینی نشده را نیز به دوش بکشد. این امر با مبنای شرط لزوم قابلیت پیش‌بینی ضرر که عقل و انصاف است، نیز منافاتی ندارد و همچنین مادامی که شخص ثالثی نسبت به خسارات غیر مستقیم وارده بر خواهان، مسئولیت نداشته باشد، خواننده باید این خسارت‌ها را نیز جبران کند. از این نتایج برمی‌آید

۱. La règle morale dans les obligations civiles

که سوءنیت خوانده، استثنایی بر شرط قابل پیش‌بینی بودن ضرر و مستقیم بودن آن است. با وجود این، به نظر می‌رسد شخصی که با سوءنیت در مقام اضرار به دیگران برمی‌آید، باید نسبت به نتایجی که عادتاً قابل پیش‌بینی نیستند ولی به‌نحوی با فعل زیان‌بار او ارتباط دارند، عالم و قاصد دانست. بنابراین، با این ضابطه شخصی مفروض، نمی‌توان گفت که سوءنیت خوانده استثنایی بر شرط قابلیت پیش‌بینی ضرر است. علاوه بر این، از آنجا که ضابطه مستقیم بودن ضرر، عرف است، در ارزیابی مذکور عرف نسبت به شخص با سوءنیت سخت‌گیری بیشتری روا می‌داند. بنابراین، طبق این ضابطه خسارات به ظاهر غیرمستقیم و مرتبط با فعل زیان‌بار را می‌توان مستقیم دانست و فرض را بر این گذاشت که خوانده، آن ضررها را نیز قصد کرده است. با این استدلال و همچنین عقل سلیم که در رابطه با قاعده «نتایج عمدی هیچ‌گاه دور نیستند» در کامن‌لا توسط برخی نویسندگان مطرح شده است، می‌توان این قاعده را موافق شرط مستقیم بودن خسارت دانست و از ادعای استثنا بر آن شرط دست کشید. به نظر می‌رسد این نتایج در حقوق ایران هم در مسئولیت ناشی از نقض قرارداد و هم در مسئولیت خارج از قرارداد قابل‌پذیرش بوده و با اصل جبران کامل خسارت که هدف اصلی مسئولیت مدنی به‌شمار می‌رود نیز سازگار و وسیله‌ای برای تحقق این هدف و آرمان است.

پژوهشگاه علوم انسانی و مطالعات فرهنگی
پرتال جامع علوم انسانی

منابع

الف) فارسی

- اسماعیلی، محسن (۱۳۷۷)، نظریه خسارت، چاپ اول، تهران: موسسه انتشارات امیرکبیر.
- اسلامی فارسانی، علی (۱۳۹۴)، نقش انصاف در مسئولیت مدنی، چاپ اول، تهران: شرکت سهامی انتشار.
- امیری قائم مقام، عبدالمجید (۱۳۸۵)، حقوق تعهدات، جلد اول، چاپ سوم، تهران: میزان.
- بادینی، حسن (۱۳۹۴)، فلسفه مسئولیت مدنی، چاپ سوم، تهران: شرکت سهامی انتشار.
- بارگاهی، محمد رضا (۱۳۷۶)، حقوق تطبیقی، چاپ اول، تهران: انتشارات دانشگاه آزاد اسلامی تهران-جنوب.
- بابایی، ایرج (۱۳۹۷)، حقوق مسئولیت مدنی و الزامات خارج از قرارداد، چاپ دوم، تهران: میزان.
- باریکلو، علیرضا (۱۳۸۹)، مسئولیت مدنی، چاپ سوم، تهران: میزان.
- تروپه، میشل (۱۳۹۵)، فلسفه حقوق، مترجم: مرتضی کلاتریان، چاپ سوم، تهران: نشر آگه.
- تنک، آندره (۱۳۹۸)، مبانی و اصول مسئولیت مدنی از دیدگاه حقوق تطبیقی، مترجمان: سید حسین صفایی و سید احسان حسینی، چاپ اول، تهران: شرکت سهامی انتشار.
- جعفری لنگرودی، محمد جعفر (۱۳۹۱)، مجموعه محشی قانون مدنی، چاپ چهارم، تهران: گنج دانش.
- جعفری لنگرودی، محمد جعفر (۱۳۹۵)، الفارق، جلد دوم، چاپ سوم، تهران: گنج دانش.
- جعفری لنگرودی، محمد جعفر (۱۴۰۰)، ترمینولوژی حقوق، چاپ سی و سوم، تهران: گنج دانش.
- چامالاس، مارتا و جنیفر ریگینز (۱۳۹۹)، ارزیابی زیان؛ نگاهی نو به تأثیر جنسیت و نژاد بر حقوق مسئولیت مدنی، مترجمان: عباس شکاری، عاطفی آجری آیسک و افروز صمدی، چاپ اول، تهران: شرکت سهامی انتشار.
- حیاتی، علی عباس (۱۳۹۲)، مسئولیت مدنی، چاپ اول، تهران: میزان.
- حکمت‌نیا، محمود (۱۳۸۶)، مسئولیت مدنی در فقه امامیه، چاپ اول، قم: پژوهشگاه علوم و فرهنگ اسلامی.
- حسینی نژاد، حسینقلی (۱۳۸۹)، مسئولیت مدنی، چاپ اول، تهران: مجد.
- دیلمی، احمد (۱۳۸۹)، حسن نیت در مسئولیت مدنی، چاپ اول، تهران: میزان.
- دل وکیو، جرج (۱۳۸۰)، فلسفه حقوق، مترجم: جواد واحدی، چاپ اول، تهران: میزان.
- ریپر، ژرژ (۱۴۰۰)، نیروهای پدیدآورنده حقوق، مترجم: رضا شکوهی زاده، چاپ دوم، تهران: مجد.
- زمانی، مجتبی (۱۳۹۹)، ضرر غیر مستقیم در حقوق ایران و انگلیس، چاپ اول، تهران: انتشارات دادبخش.
- ژوردن، پاتریس (۱۳۹۴)، اصول مسئولیت مدنی، ترجمه و تحقیق: مجید ادیب، چاپ چهارم، تهران: میزان.
- سنهوری، احمد (۱۳۹۰ الف)، الوسیط فی شرح القانون المدنی (دوره تعهدات: ضمان قهری- مسئولیت مدنی)، مترجمان: سید مهدی دادمرزی و محمدحسین دانش‌کیا، جلد دوم، چاپ دوم، قم: انتشارات دانشگاه قم.
- سنهوری، احمد (۱۳۹۰ ب)، الوسیط فی شرح القانون المدنی (دوره تعهدات: قواعد عمومی قراردادها)، مترجمان: سید مهدی دادمرزی و محمد حسین دانش‌کیا، جلد اول، چاپ دوم، قم: انتشارات دانشگاه قم.
- شهیدی، مهدی (۱۳۹۱)، حقوق مدنی: آثار قراردادها و تعهدات، جلد سوم، چاپ پنجم، تهران: مجد.
- طهرانی (کاتوزیان)، محمد علی (۱۳۹۰)، فرهنگ کاتوزیان، تهران: دادگستر، چاپ چهارم.
- صفایی، سیدحسین و همکاران (۱۳۹۹)، حقوق بیع بین‌المللی، چاپ نهم، تهران: دانشگاه تهران.
- صفایی، سیدحسین و حبیب‌الله رحیمی (۱۳۹۷)، مسئولیت مدنی تطبیقی، چاپ اول، تهران: شهر دانش.

- صفایی، سیدحسین و حبیب‌الله رحیمی (۱۳۹۵)، مسئولیت مدنی (الزامات خارج از قرارداد)، چاپ نهم، تهران: سمت.
- صفری، محسن و مهدی صفریان (۱۳۹۶)، «قاعده مجمله پوست تخم مرغی در حقوق انگلستان و ایران»، مجله حقوق خصوصی، سال چهاردهم، شماره اول.
- غمامی، معجد (۱۳۸۸)، قابلیت پیش بینی ضرر در مسئولیت مدنی، چاپ دوم، تهران: شرکت سهامی انتشار.
- کاتوزیان، ناصر (۱۳۹۳)، فلسفه حقوق: منابع حقوق، جلد دوم، چاپ پنجم، تهران: شرکت سهامی انتشار.
- کاتوزیان، ناصر (۱۳۹۲) «ب»، قواعد عمومی قراردادها، جلد چهارم، چاپ هفتم، تهران: شرکت سهامی انتشار.
- کاتوزیان، ناصر (۱۳۹۲) «الف»، الزامهای خارج از قرارداد: مسئولیت مدنی، جلد اول، چاپ دوازدهم، تهران: انتشارات دانشگاه تهران.
- میرشکاری، عباس و افروز صمدی (۱۳۹۵)، اصول اروپایی حقوق مسئولیت مدنی، چاپ اول، تهران: شرکت سهامی انتشار.
- نوری، محمد علی (۱۳۹۲)، قانون مدنی مصر، چاپ دوم، تهران: گنج دانش.
- واحدی، جواد (۱۳۹۲)، قانون تعهدات سوئیس، چاپ دوم، تهران: میزان.
- یزدانین، علیرضا (۱۳۹۷)، حقوق تعهدات: قواعد عمومی مسئولیت مدنی، جلد اول، چاپ دوم، تهران: میزان.

ب) منابع عربی

- تسخیری، محمدعلی (۱۴۳۱ق)، القواعد الأصولية و الفقهية، تهران: جلد سوم، بی‌جا: المجمع العالمي للتقريب بين المذاهب الاسلامية.
- حلّی، مقداد بن عبد الله سیوری (۱۴۰۴)، التنقیح الرائع لمختصر الشرائع، جلد چهارم، چاپ اول، قم: انتشارات کتابخانه آیه الله مرعشی نجفی.
- خویی، سید ابو القاسم موسوی (بی‌تا)، مصباح الفقاهة، مقرر: محمد علی توحیدی، جلد اول، بی‌جا: بی‌نا.
- نجفی، محمد حسن (۱۴۰۴)، جواهر الکلام فی شرح شرایع الاسلام، جلد سی و هفتم، چاپ هفتم، بیروت: دار احیاء التراث العربی.
- منصورآبادی، عباس؛ کونانی، سلیمان (۱۳۸۹)، «بستر مجازات‌های جامعه‌مدار: با تأکید بر رویکرد سیاست جنایی ایران»، فصلنامه مطالعات پیشگیری از جرم، سال پنجم، شماره پانزدهم: صفحات ۳۲-۷.

ج) انگلیسی

- Black, H. C (۱۹۶۸), **Black's law dictionary**, ۴th Ed, U.S.A: West Publishing Co.
- Cook, John (۲۰۰۱), **Law of Tort**, fifth edition, London: Great Britain.
- David, René (۱۹۳۵), «measure of Damages in the French Law of Contract», *Journal of Comparative Legislation and International Law*, Vol. ۱۷, No. ۱, pp. ۶۱-۷۲.
- Ferrari, Franco (۱۹۹۳), «Comparative Ruminations on the Foreseeability of Damages in Contract Law», *Louisiana Law Review*, Vol. ۵۳, No. ۴, pp. ۱۲۵۷-۱۲۶۹.
- Fleming, John G (۱۹۸۵), **an introduction to the law of torts**, London: University Press, Oxford.

- Garner, Bryan A (۲۰۰۱), **Black's law dictionary**, ۴th Ed, U.S.A: West Publishing Co.
- Good hart, Arthur L (۱۹۶۷), «The Brief Life Story of the Direct Consequence Rule in English Tort Law», **Virginia Law Review**, Vol. ۵۳, No. ۴, pp. ۸۵۷-۸۶۹.
- Goldberg, John C (۲۰۰۶), «Two Conceptions of Tort Damages: Fair v. Full Compensation», **DePaul Law Review**, Vol. ۵۵, No. ۰۶-۱۱, pp. ۴۳۵-۴۶۸.
- Hawley, Donna Lea (۱۹۸۰), «Punitive and Aggravated Damages in Canada», **Alberta Law Review**, Vol. XVIII, NO. ۳, PP. ۴۸۵- ۵۰۸.
- Harrison, Jeffrey L, (۲۰۱۸), «Spite: Legal and Social Implications», **UF Law Scholarship Repository**, Vol. ۲۲, Issue ۳, pp. ۹۹۱-۱۰۲۶.
- Le Tourneau, Philippe (۱۹۷۲), **la responsabilité civil**, Tom ۱. Paris: Dalloz.
- Murphy, John (۲۰۱۹), «Malice as an Ingredient of Tort Liability», **the Cambridge Law Journal**, Vol. ۷۸, Issue ۲.
- Ounapuu, Albert (۲۰۰۸), «Abolition or reform: the future for directness as a requirement of trespass in Australia», **Monash University Law Review**, Vol. ۳۴, No. ۱, pp. ۱۰۳-۱۱۵.
- Smith, Jeremiah (۱۹۱۲), «Legal Cause in Actions of Tort», **Harvard Law Review**, Vol. ۲۵, No. ۳, PP. ۳۰۳-۳۲۷.
- Winfield, P. H (۱۹۵۰), **Law of tort**, ۵ Ed, London: Sweet & Maxwell.
- Wijck, Peter Van & Winters. Jan Kees (۲۰۰۱), «The Principle of Full Compensation in Tort Law, European Journal of Law and Economics», **European Journal of Law and Economics**, Vol. ۱۱. No. , PP. ۳۱۹-۳۳۲.

پژوهشگاه علوم انسانی و مطالعات فرهنگی
رتال جامع علوم انسانی