باسمه تعالی

بررسی جرم پـولـشـویـی در حقوق کیفری ایران و اسناد بین المللی

و

تبیین حقوقی پولشویی سایبری در نظام بانکی

محمد جواد پهلوان

مهسا کشاورزی \_ رضا سهم دینی

تقدیم به پدرم استاد فرهیخته ، دانشمند حقوق

جناب آقای دکتر فریدون پهلوان

مادر مطهرم، بانو طاهره

و خواهر عزیزتر از جانم

و تقدیم به دوستان عزیزم، وکلای محترم دادگستری

جناب آقای دکتر فرشید فرحناکیان

جناب آقای دکتر اسماعیل ساولانی

و جناب آقای دکتر امیر کمالوند

مدیرعامل محترم موسسه مشاهیر مهر دادآفرین

و دیگرانی چون استاد دکتر عظیم فضلی پور،

حسن قمی اویلی، محمدعلی وهابی وکیارش اشرف که از آنها درس محبت وهمراهی آموختم.

(هیچ اگر سایه پذیرد منم آن سایه ی هیچ)

**فهرست:**

[پیشگفتار: 11](#_Toc457841686)

[مقدمه: 12](#_Toc457841687)

[فصل اول : ارکان مداخله در اموال مجرمانه و پولشویی 18](#_Toc457841688)

[1-1 رکن قانونی 19](#_Toc457841689)

[1-1-1 منابع 19](#_Toc457841690)

[1-1-1- 1 -قوانین داخلی 19](#_Toc457841691)

[1-1-1-2- کنوانسیون پالرمو 21](#_Toc457841692)

[1-1-1-3- کنوانسیون مریدا (2003) 22](#_Toc457841693)

[1-1-2- عطف به گذشته نشدن قوانین مداخله در اموال مجرمانه ( محدوده زمانی) 23](#_Toc457841694)

[1-1-3- محدوده مکانی قوانین مداخله در اموال مجرمانه 24](#_Toc457841695)

[1-2- رکن مادی (Actus Reus) 29](#_Toc457841696)

[1-2-1 رفتار فیزیکی 30](#_Toc457841697)

[1-2-2- نتیجه مجرمانه 32](#_Toc457841698)

[1-2-3- رابطه سببیت (causation) 34](#_Toc457841699)

[1-2-4- شروع به مداخله در اموال مجرمانه 34](#_Toc457841700)

[1-2-5- شرکت و معاونت در مداخله در اموال مجرمانه 36](#_Toc457841701)

[1-3- رکن معنوی 38](#_Toc457841702)

[1-3-1 سوء نیت عام 40](#_Toc457841703)

[1-3-1-1- سوء نیت عام مداخله در اموال مجرمانه 41](#_Toc457841704)

[1-3-1-2- سوء نیت عام در جرایم خاص 42](#_Toc457841705)

[1-3-2- سوء نیت خاص 42](#_Toc457841706)

[1-3-2-1- ابهام در مفهوم سوء نیت خاص 43](#_Toc457841707)

[1-3-2-2- تصریح به سوء نیت در پاره ای جرایم 43](#_Toc457841708)

[1-3-2-3- نظریه فقدان سوء نیت خاص 44](#_Toc457841709)

[1-3-2-4- انگیزه بعنوان شرط عنصر روانی 45](#_Toc457841710)

[1-3-2-5- هدف بعنوان شرط عنصر روانی 45](#_Toc457841711)

[1-3-2-6- فرض سوء نیت 46](#_Toc457841712)

[1-3-3- خطای غیر عمدی در مداخله در اموال مجرمانه: 47](#_Toc457841713)

[1-3-3-1- دلایل اهمیت خطای غیر عمدی 48](#_Toc457841714)

[1-3-3-2- جهل به مقررات اقتصادی 49](#_Toc457841715)

[1-3-3-3- خطای ناشی از تقصیر 49](#_Toc457841716)

[فصل دوم:مصادیق مداخله در اموال مجرمانه: 54](#_Toc457841717)

[2-1-پولشویی: 55](#_Toc457841718)

[2-1-1-تعریف پولشویی: 55](#_Toc457841719)

[2-1-2-مصادیق پولشویی : 57](#_Toc457841720)

[2-1-3-ارکان پولشویی: 58](#_Toc457841721)

[2-1-3-ارکان جرم پولشویی: 58](#_Toc457841722)

[2-1-3-1-رکن قانونی 58](#_Toc457841723)

[2-1-3-2-رکن مادی 59](#_Toc457841724)

[2-1-3-3-رکن معنوی 66](#_Toc457841725)

[2-1-4-مجازات جرم پولشویی 69](#_Toc457841726)

[2-2-احتکار: 71](#_Toc457841727)

[2-2-1- تعریف احتکار 71](#_Toc457841728)

[2-2-2-مصادیق احتکار 73](#_Toc457841729)

[2-2-2-1- مصادیق احتکار حسب موضوع آن 73](#_Toc457841730)

[2-2-2-2- مصادیق احتکار حسب زمان وقوع آن 73](#_Toc457841731)

[2-2-2-3-مصادیق احتکار به حسب شخص محتکر 74](#_Toc457841732)

[2-2-3- ارکان جرم احتکار 74](#_Toc457841733)

[2-2-3-1- عناصر قانونی 74](#_Toc457841734)

[2-2-3-2- عنصر مادی 75](#_Toc457841735)

[2-2-3-3- عنصر روانی 79](#_Toc457841736)

[2-2-4- مجازات جرم احتکار 82](#_Toc457841737)

[2-2-4-1- محتکران صنفی 82](#_Toc457841738)

[2-2-4-2- محتکران غیرصنفی 84](#_Toc457841739)

[2-3-ربا و رباخواری 85](#_Toc457841740)

[2-3-1- تعریف ربا 85](#_Toc457841741)

[2-3-2-مصادیق ربا : 89](#_Toc457841742)

[2-3-3-ارکان ربا و ربا خواری 91](#_Toc457841743)

[2-3-3-1- عنصر قانونی 91](#_Toc457841744)

[2-3-3-2- عنصر مادی جرم ربا 94](#_Toc457841745)

[2-3-3-3- عنصر روانی جرم ربا 94](#_Toc457841746)

[2-3-4- مجازات و آثار جرم ربا 95](#_Toc457841747)

[2-4-قاچاق 96](#_Toc457841748)

[2-4-1-تعریف قاچاق 96](#_Toc457841749)

[2-4-2- مصادیق قاچاق 98](#_Toc457841750)

[2-4-3-عناصر جرم قاچاق: 99](#_Toc457841751)

[2-4-3-1-عنصر قانونی: 99](#_Toc457841752)

[2-4-3-2- عنصر مادی: 99](#_Toc457841753)

[2-4-3-2-: عنصر معنوی 101](#_Toc457841754)

[2-4-4-مجازات قاچاق 101](#_Toc457841755)

[2-5-اختلاس 103](#_Toc457841756)

[2-5-1- تعریف اختلاس 103](#_Toc457841757)

[2-5-2- مصادیق جرم اختلاس 104](#_Toc457841758)

[2-5-2-1-از نظر نوع جرم 104](#_Toc457841759)

[2-5-2-2-اختلاس از جرائم عمدی مقید است 104](#_Toc457841760)

[2-5-2-3-اختلاس جرم 104](#_Toc457841761)

[2-5-2-4-از نظر موضوع اختلاس 105](#_Toc457841762)

[2-5-2-5-از نظر حیث جرم 105](#_Toc457841763)

[2-5-3- ارکان اختلاس 105](#_Toc457841764)

[2-5-3-1- عنصر مادی اختلاس 106](#_Toc457841765)

[2-نحوه ارتکاب جرم 106](#_Toc457841766)

[3-سمت مرتکب جرم 107](#_Toc457841767)

[2-5-3-2- عنصر روانی اختلاس 108](#_Toc457841768)

[2-5-3-4-رکن قانوني 108](#_Toc457841769)

[2-5-4-مجازات اختلاس 109](#_Toc457841770)

[فصل سوم:معاونت و مشارکت در اموال مجرمانه: 110](#_Toc457841771)

[3-1-معاونت در اموال مجرمانه 112](#_Toc457841772)

[3-1-1-تعريف لغوي معاونت در اموال مجرمانه 112](#_Toc457841773)

[3-1-2-تعريف اصطلاحي معاونت در اموال مجرمانه 112](#_Toc457841774)

[3-1-3- حكم معاونت در اموال مجرمانه در فقه اسلامي 113](#_Toc457841775)

[3-1-4- تعريف معاونت در اموال مجرمانه از نظر حقوقي و قانونی 115](#_Toc457841776)

[3-1-5- : معاونت در اموال مجرمانه از نظر حقوقی 118](#_Toc457841777)

[3-1-5-1-استعاره مطلق مجرميت 119](#_Toc457841778)

[3-1-5-2-استعاره نسبي مجرميت 119](#_Toc457841779)

[3-1-6-عناصر و اركان معاونت در اموال مجرمانه 119](#_Toc457841780)

[3-1-6-1-رکن قانونی 119](#_Toc457841781)

[3-1-6-2-ركن مادي 119](#_Toc457841782)

[3-1-6-3-: ركن معنوي 120](#_Toc457841783)

[3-1-7-مصاديق معاونت در اموال مجرمانه: 121](#_Toc457841784)

[3-1-7-1-ـ تحريك 122](#_Toc457841785)

[3-1-7-2- ترغيب 123](#_Toc457841786)

[3-1-7-3-تهديد 124](#_Toc457841787)

[3-1-7-4-تطميع 124](#_Toc457841788)

[3-1-7-5-دسيسه و فريب و نيرنگ 124](#_Toc457841789)

[3-1-7-6-تهيه وسايل ارتكاب جرم 125](#_Toc457841790)

[3-1-7-7-ارائه طريق ارتكاب مداخله در اموال مجرمانه 126](#_Toc457841791)

[. 3-1-7-8-تسهيل وقوع مداخله در اموال مجرمانه 126](#_Toc457841792)

[3-1-7-9-اخفاء 127](#_Toc457841793)

[2-1-8- رابطه سببيت ميان فعل معاون و جرم اصلي 127](#_Toc457841794)

[3-2-مشارکت در اموال مجرمانه 128](#_Toc457841795)

[3-2-1- تعریف شرکت دراموال مجرمانه از منظر حقوقدانان 128](#_Toc457841796)

[3-2-2-شركت در اموال مجرمانه در فقه عامه 128](#_Toc457841797)

[3-2-3- تعارضات شرکت در اموال مجرمانه با مباحث حقوق جزا 129](#_Toc457841798)

[3-2-3-1- تعارض با اصل قانوني بودن جرم و مجازات: 129](#_Toc457841799)

[3-2-3-2-تعارض با اصل شخصي بودن مجازاتها 131](#_Toc457841800)

[3-2-3-3-تعارض با اصول تفسير جزايي 131](#_Toc457841801)

[3-2-3-4-تعارض با سياست كيفري 132](#_Toc457841802)

[3-2-3-5-تعارض با عدالت 133](#_Toc457841803)

[3-2-3-ارکان تشکیل دهنده شرکت در اموال مجرمانه 133](#_Toc457841804)

[3-2-3-1-عنصر معنوی 133](#_Toc457841805)

[3-2-3-2-عنصر مادی 134](#_Toc457841806)

[3-2-3-3-رد مال و جبران خسارت توسط شریک 138](#_Toc457841807)

[3-2-4-انواع شركت در اموال مجرمانه 140](#_Toc457841808)

[3-2-5-تفاوت مشاركت و معاونت در اموال مجرمانه 140](#_Toc457841809)

[3-2-6- مجازات شركت دراموال مجرمانه 142](#_Toc457841810)

[فصل چهارم:پیشگیری غیر کیفری از مداخله در اموال مجرمانه 143](#_Toc457841811)

[4-1- پیشگیری اجتماعی 146](#_Toc457841812)

[4-1-1-آموزش و ارتقاء سطح آگاهی عمومی 147](#_Toc457841813)

[4-1-2- ارتقاء مشارکت جامعه مدنی 150](#_Toc457841814)

[4-1-3- تجهیز رسانه ای 153](#_Toc457841815)

[4-1-4-تدوین کدهای رفتاری 154](#_Toc457841816)

[4-1-5- : دسترسی مردم به اطلاعات 155](#_Toc457841817)

[4-2- پیشگیری وضعی 156](#_Toc457841818)

[4-2-1- شفاف سازی 159](#_Toc457841819)

[4-2-1-1- رفع تعارض منافع 162](#_Toc457841820)

[4-2-1-2- گزارش دهی 163](#_Toc457841821)

[4-2-1-3- اعلام دارایی ها 164](#_Toc457841822)

[4-2-2- نظارت و کنترل 166](#_Toc457841823)

[4-2-2- 1-کنترل فردی 168](#_Toc457841824)

[4-2-2-2-نظارت دولتی 169](#_Toc457841825)

[4-2-2-3-نظارت بین المللی 174](#_Toc457841826)

[4-2-3- اصلاح 176](#_Toc457841827)

[4-2-3-1-خصوصی سازی و آزاد سازی 177](#_Toc457841828)

[4-2-3-2-اصلاح ساختار اداری 178](#_Toc457841829)

[4-2-3-3-اصلاح مالی 180](#_Toc457841830)

[فصل پنجم:پیشگیری کیفری از مداخله در اموال مجرمانه: 183](#_Toc457841831)

[5-1- پیشگیری کیفری از طریق اعمال تدابیر ماهوی 185](#_Toc457841832)

[5-1-1- جرم انگاری 185](#_Toc457841833)

[5-1-1-1- جرم انگاری ابتدایی 186](#_Toc457841834)

[5-1-1-2- جرم انگاری تکمیلی 188](#_Toc457841835)

[5-1-1-3- جرم انگاری مرتبط 189](#_Toc457841836)

[5-1-2- قاعده گذاری افتراقی 191](#_Toc457841837)

[5-1-2-1- مفروض بودن عنصر معنوی 191](#_Toc457841838)

[5-1-2-2-پذیرش مسئوولیت کیفری اشخاص حقوقی 193](#_Toc457841839)

[5-1-2-3- تدرج و تناسب کیفر 194](#_Toc457841840)

[5-1-3-كيفر گذاري 194](#_Toc457841841)

[5-1-3-1-تنويع كيفر 197](#_Toc457841842)

[5-1-3-2- تكميل كيفر 199](#_Toc457841843)

[5-2-1-: صلاحیت رسیدگی به جرایم اقتصادی 200](#_Toc457841844)

[5-2-1-1- دادگاه عمومی جزایی 201](#_Toc457841845)

[5-2-1-2-: دادگاه کیفری استان 202](#_Toc457841846)

[5-2-1-3- دادگاه انقلاب اسلامی 204](#_Toc457841847)

[5-2-1-4- سازمان تعریزات حکومتی 206](#_Toc457841848)

[5-2-2- آئین دادرسی افتراقی 207](#_Toc457841849)

[5-2-2-1- ضابطین و قضات ویژه 207](#_Toc457841850)

[5-2-2-2- رسیدگی سختگیرانه 209](#_Toc457841851)

[5-2-2-3- حمایت از شهود ، بزه دیدگان ، کارشناسان و مخبرین 211](#_Toc457841852)

فصل ششم: تبیین حقوقی پولشویی سایبری در نظام بانکی.............................................203

[نتیجه گیری:](#_Toc457841853) 237

ضمیمه1......................................................................................242

ضمیمه2......................................................................................251

[فهرست منابع و مآخذ](#_Toc457841855) 268

# پیشگفتار:

جرائم اقتصادی یکی از آسیب های مهمی است که امنیت اقتصادی کشورها را مورد تهدید قرار می دهد. این موضوع بخصوص در کشورهایی که دارای اقتصاد رانتی هستند، دارای ابعاد و مظاهر آشکارتری هست. جرائم اقتصادی با زنجیره ای از جرائم دیگر در ارتباط است؛ جرایمی از قبیل ارتشاء، تطهیر درآمدهای نامشروع یا پولشویی، جعل اظهار نامه های گمرکی یا مالیاتی و در حالت سازمان یافته ایجاد اختلال در نظام اقتصادی که هر یک به نوبه خود قدرت فراوانی در تخریب منافع ملی و سرمایه های اجتماعی دارد. پول های باد آورده، به هم ریختن توازن اقتصادی، فرار سرمایه و به هم زدن برنامه های مدیران و مسئولان برای کنترل سلامت و امنیت اقتصادی و... وجه مشترک همه انواع جرائم اقتصادی است. به همین دلیل در سرتاسر دنیا، دولت ها  در صدد شناسایی علل و عوامل واقعی وقوع جرائم اقتصادی بوده تا با وضع مقرراتی در این زمینه، به حمایت از نظم و امنیت اقتصادی برخیزند.

 نتایج نشان می‌دهد که در نظام قضائی ایران، هنوز دادگاه خاص جرائم اقتصادی وجود ندارد. از طرف دیگر با وجود آنکه بیشترین بار تحقیقات مقدماتی جرائم اقتصادی بر عهده ضابطین دادگستری است، با این حال انسجام لازم در این زمینه وجود نداشته و این امر توسط نهادهای متعددی انجام می گیرد، به‌نحوی که تشتت بسیاری مشاهده شده و حتی برخی از نهاها به لحاظ قانونی، ضابط دادگستری محسوب نمی شوند.

«بزهکاری اقتصادی را می­توان جزو اشکال نوين بزهکاری محسوب کرد»[[1]](#footnote-1) عده‎اي مطالعه بزهكاري را «جرم شناسي معكوس» ناميده‎اند،به اين علت كه جرم شناسي معكوس درست آنچه را كه جرم شناسي سنتي در فرضيه‎ها وارد نمي‎شود، مورد توجه قرار داد. [[2]](#footnote-2) هر چند از اواسط قرن بيستم موضوع جرم اقتصادی، ابتدا با نظريه ساترلند راجع به مجرمين يقه سفيد پا به عرصه نهاد، اما با گذشت زمان و گسترش ابعاد آن که باعث ايجاد نگرانی جهانی گرديده است، باعث شد تا جامعه بين­المللی بيشترين تلاش خود را از اوايل دهه 1990 با تصويب کنوانسيون­های مختلف معطوف آن نمايد و اهميت مبارزه با آن را به دولت­ها يادآوري كند. در اين ميان مؤثرترين روش جهت مقابله با اين پديده نسبتاً جديد، پيشگيری­های اوليه می­باشد.

# مقدمه:

رسالت اصلی علم حقوق برقراری «نظم اجتماعی» است و بدون آن زندگی مردم با مخاطره جدی روبرو می شود . نظم اجتماعی ابعاد مختلفی دارد که تمام شئون زندگی اجتماعی را در بر می گیرد ، مانند ؛ نظم سیاسی ، نظم اقتصادی ، نظم فرهنگی ، نظم ترافیکی و ... که اصول ، قواعد و مقررات مختلف و متنوعی برای حفظ نظم اجتماعی در علم حقوق مورد مطالعه و بررسی قرار می گیرد .

یکی از ضرورت های نظم اجتماعی که با سرنوشت عموم مردم سر و کار دارد نظم اقتصادی است . اقتصاد در هر جامعه ای از اهمیت و اولویت های ویژه زندگی اجتماعی محسوب می شود تا جایی که در برخی از تفکرات فلسفی مادی گرایانه به عنوان زیربنای سایر شئون زندگی بشر محسوب شده است .

در جوامعی هم که اقتصاد را روبنا می دانند نه زیر بنا ، آنچنان اهمیتی برای آن قائل هستند که دل مشغولی آنها در مورد مقولات و امور اقتصادی کمتر از امور زیر بنایی نیست .

با اذعان به اهمیت و جایگاه خاص اقتصاد و امور مربوط به آن در زندگی اجتماعی (و حتی فردی ) و تاثیر بسزایی که در تامین رفاه و آسایش مادی و معنوی مردم دارد ، بدیهی است که هر گونه اختلال در نظم اقتصادی کشور تاثیر منفی در زندگی مردم خواهد داشت و آثار مخرب آن ، مانند فقر ، بیکاری ، گسترش فساد ، اعتیاد و تبهکاری موجب تنگناهای مالی شده و تبعات سوء آن مردم را تحت فشار قرار خواهند داد .

یکی از رسالت های علم حقوق ، در تعامل با علم اقتصاد ، حفظ نظم اقتصادی در جامعه است . بی نظمی اقتصادی یا اختلال در آن گاهی موجب سلب امنیت و آسایش عمومی می شود و آثار و تبعات آن کلیت جامعه و زندگی اجتماعی را به مخاطره می اندازد . اینجاست که برخورد قاطع و مبارزه جدی با اخلال گران در نظم اقتصادی از طریق واکنش های کیفری و مجازات مرتکبین ضرورت می یابد .

رسالت این مهم بر عهده حقوق کیفری است . حقوق کیفری ، مجموعه اصول ، قواعد و مقرراتی است که به تبیین ، مطالعه و بحث و بررسی پیرامون جرایم و مجازات ها می پردازد .

بخشی از حقوق کیفری که جرایم را بطور اختصاصی مورد بررسی قرار می دهد ، حقوق کیفری اختصاصی نام دارد . در این رشته از علم حقوق برای مطالعه بهتر از یکطرف و در جهت اهداف آموزش های دانشگاهی از طرف دیگر ، جرایم را دسته بندی نموده و با توجه به وجوه مشترک بین آنها ، هر یک را در یک گروه و دسته خاص قرار می دهند .

با توجه به اینکه در حال حاضر و با توجه به قوانین و مقررات کشور ، حدود دو هزار عنوان کیفری داریم ، ارائه تقسیم بندی هایی که همه این عناوین کیفری را دربر داشته باشد ، غیر ممکن است و در آموزش های دانشگاهی بر اساس ترم ها و مقاطع مختلف تحصیلی از گذشته تاکنون تقسیم بندی های معروفی از جرایم به عمل آمده است که تحت عنوان سرفصل های دروس رشته های مختلف علم حقوق معرفی می شوند .

علاوه بر ضابطه فوق در برخی تالیفات حقوقی داخلی و خارجی هم تقسیماتی از جرایم شده است که در نوع خود قابل قبول و درخور توجه می باشد . در ادامه به منظور شناسایی و تعیین جایگاه جرایم اقتصادی به معرفی معروف ترین گروه بندی جرایم از دیدگاه حقوق کیفری اختصاصی می پردازیم .

الف- تقسیم بندی جرایم

1-جرایم علیه اشخاص -[[3]](#footnote-3) این گروه از جرایم شامل تمامی اقدامات مجرمانه ای می شود که موضوع آنها تمامیت جسمانی و یا شخصیت معنوی افراد است . به تعبیر دیگر این دسته از جرایم علیه حیات و سلامت جسمی ، روانی و شخصیت معنوی افراد ارتکاب می یابند . معروف ترین این جرایم شامل : انواع جنایات از جمله قتل ، ضرب و جرح ، سقط جنین و همچنین کودک آزاری ، اسید پاشی ، آدم ربایی ، قاچاق انسان ، توهین ، افترا ، قذف ، نشر اکاذیب و مانند آنهاست .

2-جرایم علیه اموال -[[4]](#footnote-4) جرایمی که موضوع اصلی آنها اموال و یا مالکیت آنها باشد در این تقسیم بندی قرار می گیرند . در واقع این جرایم یا موجب سلب مالکیت یا تصرفات مشروع و قانونی افراد نسبت به اموالشان می شود یا در مورد اخلال و مزاحمت ایجاد می کند یا موجب صدمه رساندن یا از بین رفتن اموال می شود . جرایمی مانند سرقت ، کلاهبرداری ، خیانت در امانت ، صدور چک بلامحل یا پرداخت نشدنی ، تصرف عدوانی و ایجاد مزاحمت و ممانعت از حق ، تخریب و احتراق (آتش زدن) از جمله شایع ترین این گروه از جرایم محسوب می شوند .

3-جرایم علیه امنیت و آسایش عمومی -[[5]](#footnote-5) کلیه جرایمی که علیه امنیت داخلی و خارجی کشور ارتکاب می یابند یا موجب سلب آسایش و امنیت عمومی می شوند ، در زمره این گروه از جرایم قرار می گیرند . جرایمی مانند محاربه و یا افساد فی الارض ، بغی و جاسوسی و خیانت به کشور ، سوء قصد به مقامات سیاسی داخلی و خارجی ، تبلیغ علیه نظام ، ریختن طرح براندازی ، همکاری و عضویت در گروه های ضد انقلاب و غیر قانونی ، توهین به مقدسات و مراجع دینی ، جعل اسناد و اسکناس و قلب سکه از جمله این جرایم محسوب می شوند .

4-جرایم علیه اخلاق و عفت عمومی [[6]](#footnote-6) این گروه از جرایم به اخلاق عمومی جامعه ضربه می زنند و عفت عمومی را جریحه دار می کنند . البته اخلاق و عفت عمومی اموری نسبی هستند و به عقاید و آداب و رسوم و ارزش های حاکم بر هر جامعه ای بستگی تام دارند . اگر در کشور ما رعایت حجاب توسط خانم ها اجباری است و عدم رعایت آن خلاف قانون و شرع محسوب می شود . در کشورهای دیگری مانند فرانسه با خانم های محجبه برخورد می شود . همین وضعیت در مورد چند همسری و شرب خمر هم صادق است.

5-جرایم جنسی [[7]](#footnote-7) - هر چند این جرایم در قالب جرایم علیه اخلاق و عفت عمومی هم قابل بررسی هستند ، اما اغلب حقوقدانان (مخصوصاً نویسندگان خارجی ) آنها را در یک گروه جداگانه تحت همین عنوان تقسیم بندی کردهاند . جرایمی مانند : زنا ، لواط (همجنس بازی مردان ) ، مساحقه (همجنس بازی زنان ) ، تقبیل (بوسیدن) ، مضاجعه (همخوابگی ، تماس بدنی ) ، رابطه نامشروع ، قوادی و هرزه نگاری [[8]](#footnote-8) از این جمله هستند . هر جرمی که موضوع آن سکس یا رابطه نامشروع جنسی باشد در این تقسیم بندی قرار می گیرد.

6-جرایم سیاسی [[9]](#footnote-9) - جرایمی که با قصد و انگیزه اصلاح و یا مخالفت و یا تغییر نظام سیاسی کشور بدون اعمال خشونت و استفاده از قوه قهریه اما از طریق غیر قانونی صورت می گیرند ، اصطلاحاً جرم سیاسی تلقی می شوند . جرایم سیاسی عموماً از طریق مسالمت آمیز و بدون اعمال خشونت صورت می گیرند . در کشورهایی که جرم سیاسی به موجب قانون تعریف شده و مصادیق آن نیز مشخص شده است ، جرایمی مانند جرایم مطبوعاتی ، تجمعات و راهپیمایی غیر قانونی [[10]](#footnote-10) ، اعتصاب و تعطیلی کارخانجات و مانند ان از جمله جرایم سیاسی محسوب می شوند . البته علیرغم اینکه به موجب قانون اساسی [[11]](#footnote-11) تعریف جرم سیاسی بر عهده قانون گذار گذاشته شده و تصریح شده است که رسیدگی به جرایم سیاسی باید با حضور هیات منصفه و به صورت علنی بعمل آید ، تاکنون قانونی در این رابطه تصویب نشده است . به عبارت دیگر در قوانین فعلی ما جرم سیاسی تعریف نشده و مصادیق آن نیز احصاء نشده است .

7-جرایم ترافیکی (راهنمایی و رانندگی )[[12]](#footnote-12) این جرایم مربوط به تخلف از مقررات راهنمایی و رانندگی و عبور و مرور است . تردد در خیابان ها و جاده ها و رعایت نظم ترافیکی یکی از ضرورت های زندگی اجتماعی امروزه است و عدم رعایت این مقررات موجب عسر و حرج شهروندان و در مواردی هم خسارت جانی و مالی غیر قابل جبران می شود . سرعت غیر مجاز ، سبقت غیر مجاز ، عدم رعایت حق تقدم ، تردد با وسیله نقلیه معیوب ، رانندگی در حال مستی و عدم هوشیاری از جمله این تخلفات محسوب می شوند .

8-جرایم رایانه ای [[13]](#footnote-13) کلیه جرائمی که مرتبط با رایانه و اینترنت و سایر وسایل مخابراتی و الکترونیکی مشابه صورت می گیرد در این گروه از جرایم قرار می گیرند . کلاهبرداری رایانه ای ، جعل رایانه ای ، سرقت اطلاعات رایانه ای ، تخریب و اختلال در ایجاد داده ها ، انتشار محتویات مستهجن از طریق رایانه و اینترنت یا پیامک و نامه الکترونیکی [[14]](#footnote-14) در زمره جرایم رایانه ای می باشند .

9-جرایم علیه عدالت قضایی [[15]](#footnote-15) این گروه شامل جرایمی هستند که مانع از اجرای عدالت قضایی می شوند و در مسیر اجرای عدالت در مراجع قضایی اختلال ایجاد می کنند . جرایمی مانند شهادت و سوگند دروغ در دادگاه ، فراری دادن یا اختفای متهم و معدوم کردن یا مخفی کردن ادله جرم ، طرح دعوای دروغین و ارائه اسناد جعلی به دادگاه ، مثال هایی برای این دسته از جرایم محسوب می شوند .

10-**جرایم اقتصادی ومداخله در اموال مجرمانه** [[16]](#footnote-16) آن دسته از جرایم که علیه اقتصاد کشور ارتکاب می یابند یا به این قصد انجام می شوند یا درعمل موجب اختلال در نظام اقتصادی کشور می شوند جرایم اقتصادی محسوب می شوند . جرم اقتصادی جرمی است که ویژگی اقتصادی داشته باشد و جرمی است که آثار و تبعات سوء اقتصادی داشته باشد .

جرایمی مانند پولشویی ، قاچاق کالا و ارز ، احتکار ، گرانفروشی ، رباخواری و سایر جرایمی که به مهمترین آنها اشاره شده است ، جرم اقتصادی محسوب می شوند .

ب-تعریف حقوق کیفری اقتصادی

با توجه به توضیحاتی که در بالا به آنها اشاره شد ، حقوق کیفری اقتصادی عبارت است از : «مجموعه قواعد و مقرراتی که به بحث و بررسی پیرامون جرایم اقتصادی از این حیث که مخل نظم اقتصادی کشور می باشند – می پردازند .» هر چند که جرایم اقتصادی خود زیر مجموعه حقوق کیفری اختصاصی محسوب می شوند و یکی از تقسیم بندی های مرسوم از جرایم می باشند . اما به لحاظ گستردگی این جرایم و اینکه از خصوصیات ویژه ای برخوردارند ، رشته نوظهور خاصی تحت عنوان حقوق کیفری اقتصادی را بوجود آورده اند ، که تحت همین عنوان هم در تالیفات حقوقی از آن یاد می شود .

ج-وجه تمایز جرایم اقتصادی و جرایم علیه اموال

با توجه به تعریفی که از جرایم اقتصادی و جرایم علیه اموال گفتیم و مصادیق این جرایم ، تفاوت های ذیل در مقایسه این دو گروه از جرایم مشاهده می شود :

1. موضوع جرایم اقتصادی ، کلیت اقتصاد جامعه و اختلال در نظم اقتصادی کشور است ، در حالی که جرایم علیه اموال علیه حقوق مالکانه یا علیه خود مال ارتکاب می یابند . پس از نظر موضوع جرم این دو با هم متفاوتند .
2. آثار جرایم اقتصادی دامنگیر اکثریت افراد جامعه می شود و متضرر این جرایم عموم مردم هستند ، در حالی که متضرر جرایم علیه اموال شخص یا اشخاص معین می باشند .
3. جرایم اقتصادی به لحاظ آثار و تبعات اجتماعی آن عمدتاً غیر قابل گذشت محسوب می شوند ، در حالی که برخی از جرایم علیه اموال غیر قابل گذشت و برخی دیگر قابل گذشت هستند . به همین دلیل تعقیب و محاکمه مرتکبین جرایم اقتصادی منوط به طرح شکایت توسط شاکی خصوصی نیست و دادسرا مستقیماً مکلف به تعقیب متهم است .
4. برخی از جرایم اقتصادی مانند پولشویی از جمله جرایم سازمان یافته و بین المللی محسوب می شوند که در کنوانسیون های بین المللی مورد توجه قرار گرفته اند و معاضدت و همکاری بین المللی برای مبارزه با آنها پیش بینی شده است . در صورتی که جرایم علیه اموال عمدتاً جنبه داخلی داشته و جرم بین المللی نیستند .
5. علیرغم تفاوت های فوق الذکر قانون جدید مجازات اسلامی مصوب 1392 در بند (ب) ماده 109[[17]](#footnote-17)جرم کلاهبرداری را از مصادیق جرایم اقتصادی برشمرده است که بنظر می رسد این اقدام قانونگذار بدون توجه به مبانی علمی صورت گرفته است . البته کلاهبرداری در حجم وسیع و مبالغ کلان می تواند آثار سوء اقتصادی داشته باشد ولی در وضعیت عادی از جمله جرایم علیه مالکیت محسوب می شود .

# فصل اول : ارکان مداخله در اموال مجرمانه و پولشویی

نظریه مشهور در حقوق جزا آن است که تحقق هر جرم نیاز به سه رکن اساسی دارد که عبارتند از رکن قانونی، رکن مادی و رکن معنوی؛ برخی از احکام هر یک از این سه رکن عمومی است و اختصاص به جرم خاصی ندارد مانند نحوه تفسیر قانون و محدوده زمانی و مکانی اجرای قانون که مربوط به رکن قانونی تمامی جرایم می شود یا در مورد رکن مادی بحث می شود که نحوه دخالت در جرم چگونه است و شروع در جرم چه حکمی دارد. این احکام در حقوق جزای عمومی بررسی می شود اما برخی از احکام اختصاص به جرایم خاصی دارد بعنوان نمونه مخفی بودن سرقت و متقلبانه بودن کلاهبرداری ویژگی های این جرایم است که در حقوق جزای اختصاصی مورد بحث قرار می گیرد.

در مورد رکن قانونی به بررسی قوانین خاصی پرداخته می شود که در مورد مداخله در اموال مجرمانه به تصویب رسیده است. در خصوص رکن مادی مقررات خاصی که در قانون برای این رکن بیان شده است مورد بررسی قرار می گیرد و در رکن معنوی بررسی های جدی تری به خصوص در مورد شرط سوء نیت عام و خاص صورت می گیرد زیرا در این زمینه اختلاف نظرهای زیادی وجود دارد. آنچه که در حقوق جزای اختصاصی اهمیت بیشتری د ارد رکن مادی این جرایم است که ملاک تمایز جرایم نیز می باشد و حتی عده ای رکن قانونی و معنوی را رکن جرم به معنای واقعی آن نمی دانند زیرا پیش بینی جرم در قانون شرط و مقدمه آن است و در اجزای جرم نقشی ندارد. عنصر معنوی نیز مربوط به مرتکب جرم است و در پیکره جرم جایگاهی ندارد. اما در مباحث بعدی خواهیم دید که رکن معنوی در این جرایم نقش اساسی و مهمی دارد بنابراین رکن معنوی نیز مورد بررسی مفصل تری قرار می گیرد.

## 1-1 رکن قانونی

این جرایم مانند جرایم عادی ممکن است موجب اضرار به مردم شود اما هر گاه به صورت کلان ارتکاب یابند یا با قصد مقابله با نظام رخ دهند امنیت دولت را نیز به مخاطره می اندازند و حتی جنبه خطرناک بودن آن برای دولت جدی تر از مخاطراتی است که برای مردم به وجود می آورد. بر همین اساس کلیه نهادهای سیاست گزاری و تدوین مقررات نسبت به این جرایم اهتمام دارند از جمله نهاد رهبری که در تاریخ 24/ 9/ 1361 فرمان هشت ماده ای و در اردیبهشت سال 1380 فرمان مبارزه با مفاسد اقتصادی را صادر کرد و مجمع تشخیص مصلحت نظام که در تاریخ 13/ 10/ 1376 سیاست های کلی نظام را مصوب کرد و مصوبات متعددی هم در زمینه این جرایم به تصویب رسانید مانند قانون تعزیرات حکومتی و قانون مبارزه با مواد مخدر و... شورای انقلاب و قوه مقننه نیز قوانین فراوانی را به تصویب رسانیدند همان گونه که قوه مجریه در راستای اجرای قوانین مصوبه های فراوانی داشته است.

### 1-1-1 منابع

امروزه اقتصاد به فعالیتهای تجاری میان بازرگانان و فعالان اقتصادی داخلی محدود نمی شود بلکه آسان تر شدن ارتباطات گوناگون میان مردمان کشورها و دولتها و به ویژه جهانی شدن اقتصاد رنگ بین المللی به آن داده است. از همین روی فقط منابع حقوقی داخلی عنصر قانونی این جرایم را تشکیل نمی دهد بلکه مقررات بین المللی فراوانی در این زمینه حکم فرماست.

#### 1-1-1- 1 -قوانین داخلی

در میان قوانین موضوعه ما قانون خاصی با عنوان «قانون جرایم اقتصادی» وجود ندارد و قانون مجازات اسلامی نیز فصل جداگانه ای را به مداخله در اموال مجرمانه اختصاص نداده است . برخی جرایم مالی مانند ربا، ارتشا، کلاهبرداری، ورشکستگی و تصرف غیر قانونی در اموال دولتی در این قانون پیش بینی شده است اما قوانین متفرقه ای به تصویب رسیده که احکام برخی از مصادیق مداخله در اموال مجرمانه را بیان می کند. قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور مصوب 1369 یکی از مهمترین قوانین مربوط به مداخله در اموال مجرمانه است که هدف اصلی این قانون حمایت از سیاستهای اقتصادی دولت می باشد. در این قانون به برخی مداخله در اموال مجرمانه مانند ارتشا و اختلاس اشاره شده است که اگر به قصد مقابله با نظام باشد عنوان «محاربه» پیدا می کند هر چند اطلاق عنوان «محاربه» به مداخله در اموال مجرمانه از نظر موازین فقهی و حقوقی بدون ایراد نیست.

قانون نظام صنفی مصوب1392 قانون مهم دیگری است که در مورد تخلفات صنفی می باشد و در راستای سیاست جرم زدایی و قضازدایی به تصویب رسیده و بسیاری از صلاحیت های سازمان تعزیرات حکومتی را بر عهده هیأت های بدوی و تجدید نظر رسیدگی به تخلفات صنفی قرار داده است. سازمان تعزیرات حکومتی که در اجرای قانون تعزیرات حکومتی تشکیل شده است در حال حاضر فقط تخلفات صنفی دولتی در زمینه بهداشت و درمان را رسیدگی می کند و تخلفات اصناف خصوصی در مراجع پیش بینی شده در قانون نظام صنفی مورد رسیدگی قرار می گیرد.

قانون نحوه اجرای اصل 49 قانون اساسی یکی دیگر از قوانینی است که به برخی از مصادیق مداخله در اموال مجرمانه اشاره می کند مانند احتکار ، گران فروشی و قاچاق که چنانچه به قصد مقابله با نظام صورت گیرد افساد فی الارض و محاربه بوده و مجازات اعدام را در پی دارد. ماده 14 این قانون به نحوی جرم تطهیر اموال را جرم انگاری کرده است: «هر گونه نقل و انتقال اموال موضوع اصل 49 به منظور فرار از مقررات این قانون پس از اثبات باطل و بلا اثر است. انتقال گیرنده در صورت مطلع بودن و انتقال دهنده به مجازات کلاهبرداری محکوم خواهد شد.» ماده 5 دستورالعمل این قانون تأکید کرده است که مراقبت کافی صورت گیرد تا اموال حلال اشخاص با اموال حرام، مخلوط نشود. اصل 49 قانون اساسی در مورد اموال نامشروع است که امکان دارد از راههای مجرمانه تحصیل شده باشد و در این صورت دادگاههای اصل 49 قانون اساسی که شعبی از دادگاههای انقلاب هستند به جرایم نیز رسیدگی می کنند.

قانون مجازات اعمال نفوذ بر خلاف حق و مقررات قانونی مصوب 1315 نیز به صورت ضمنی اشاره ای به برخی مداخله در اموال مجرمانه دارد یعنی اخذ وجه نقد یا فایده از دیگران به خاطر نفوذی که نزد مأموران دولتی دارد.

قوانین متفرقه دیگر که به برخی مصادیق این جرایم اشاره دارد عبارتند از: قانون تجارت الکترونیکی، قانون حمایت از حقوق مصرف کننده، قانون تخلفات گمرکی، قانون منع دریافت پورسانت، قانون بورس اوراق بهادار، قانون مجازات مرتکبین قاچاق، قانون مالیات های مستقیم، قانون تشدید مجازات جاعلین اسکناس و وارد کنندگان، توزیع کنندگان و مصرف کنندگان اسکناس مجعول، قانون مبارزه با پولشویی و... که در بحث پیرامون مصادیق مداخله در اموال مجرمانه مورد بررسی قرار می گیرند.

مقررات حقوق کیفری اقتصادی فقط در قوانین داخلی بیان نشده است بلکه کنوانسیون های بین المللی فراوانی نیز وجود دارد که مقررات آنها با الحاق دولتها اعتبار قوانین داخلی را پیدا می کند. دو کنوانسیون مهم در این زمینه کنوانسیون پالرمو مصوب 2000 در مورد جرایم سازمان یافته فراملی و کنوانسیون مریدا مصوب 2003 با موضوع مبارزه با ارتشاء می باشد.

#### 1-1-1-2- کنوانسیون پالرمو

این کنوانسیون با نام «کنوانسیون مبارزه علیه جرایم سازمان یافته فراملی» در سال 2000 به تصویب رسیده و توسط وزیر امور خارجه ایران نیز امضاء شده است اما هنوز به تصویب مجلس شورای اسلامی نرسیده است. دولت ایتالیا که قلب مافیاست برای ابراز انزجار مافیا این کنوانسیون را از 12 تا 15 دسامبر 2000 در شهر پالرمو در نزدیکی سیسیل که مرکز مافیاست برای امضای کشورها، مفتوح نمود. هدف این کمیسیون مبارزه با جرایم سازمان یافته اقتصادی است اما شامل تروریسم نمی شود هر چند سازمان یافته باشد. گروه سازمان یافته در این کنوانسیون گروهی است که به صورت اتفاقی و تصادفی تشکیل نشده بلکه عرفاً استمرار داشته باشد و جرم سازمان یافته جرمی است که مرتکبان آن حداقل سه نفر بوده و در یک دوره زمانی مشخص به جود آمده باشد و هدف آن منفعت مستقیم یا غیر مستقیم مالی باشد. جرم سازمان یافته با جرم مشارکتی تفاوت دارد زیرا باید در آن سلسله مراتب وجود داشته و تقسیم کار شود و هدف آنها ارتکاب جرم برای همیشه یا مدتی معین باشد. جرایمی که در این کنوانسیون آمده است به دو دسته تقسیم می شود یک دسته جرایم حصری است که عبارتند از: تطهیر، مشارکت در یک گروه مجرمانه سازمان یافته ، فساد مالی و جرایم عدالت قضایی و دسته دوم، جرایم غیر حصری است که ماده 2 آن را تعریف کرده است یعنی جرایمی که ماهیت فراملی داشته و توسط یک گروه سازمان یافته ارتکاب یابد. این جرایم باید شدید بوده یا در کنوانسیون بیان شده باشد و جرم شدید جرمی است که در بیش از یک کشور ارتکاب و یا مقدمات یا اثرات آن در کشور دیگری محقق شود. ماده 6 و 7 کنوانسیون درباره جرم تطهیر اموال است و ماده 7 یک پیشگیری را مطرح می کند یعنی حسابهای مشکوک بانکها گزارش می شود. برخی جرایم مانند ایجاد مانع برای عدالت که در ماده 23 کنوانسیون آمده است جرم سازمان یافته به معنای واقعی آن نیست بلکه در حکم جرم سازمان یافته است. مواد 24 و 25 در راستای حمایت از بزه دیدگان و مشهود، مقرراتی را مانند تغییر مکان و ادای شهادت به صورت گمنام بیان کرده است.

کنوانسیون پالرمو با امضای 40 دولت در 29 سپتامبر 2003 لازم الاجرا شد و دارای سه پروتکل الحاقی است که عبارتند از: پروتکل مبارزه علیه قاچاق انسان به ویژه زنان و کودکان پروتکل مبارزه علیه قاچاق مهاجرین و پروتکل مبارزه علیه تسلیحات.

#### 1-1-1-3- کنوانسیون مریدا (2003)

این کنوانسیون که در شهر مریدا در مکزیک به تصویب رسیده است درباره مبارزه با مفاسد اداری و مالی بوده و ده جرم را بیان می کند. این کنوانسیون نیز که به امضای نماینده ایران رسیده ولی تصویب نشده است بیشتر به تدابیر و اقدامات پیشگیرنده به جای اقدامات سرکوب گرانه تأکید دارد. به مقامات دولتی و به ویژه دستگاه قضایی توصیه می کند تا اخلاق حرفه ای را رعایت کنند و تصدی مناسب دولتی و انتخاب کارمندان باید با دقت زیادی صورت گیرد تا زمینه تحقق جرایم از بین برود و مدیریت ها به توصیه کنوانسیون ( ماده 10) باید شفاف باشد. راههای پیشگیری به صورت درون سازمانی و بیرون سازمانی و تشکیل سازمانهای کنترل کننده و مراقب و شیوه های خود کنترلی پیشنهاد شده است. پس دست اندرکاران امور اقتصادی باید نسبت به اخلاق حرفه ای خود آگاه باشند و مردم نیز از قوانین و مقررات آگاه شوند. این کنوانسیون نیز مانند پالرمو، جرایم رشوه مخصوصاً به مقامات بین المللی را پیش بینی کرده است و جرایم جدیدی را نیز جرم انگاری نموده و ماده 16 در مورد مقامات دولتی خارجی و بین المللی است. تعیین مجازات این جرایم بر عهده قوانین داخلی کشورها می باشد بنابراین دادگاهها نمی توانند مستقیماً به آنها تستناد نمایند. بسیاری از کشورها پس از تصویب این کنوانسیون پرداخت رشوه به مقامات دولتی خارجی و بین المللی را جرم انگاری کردند. قانون گذار ما نیز به موجب قانون ممنوعیت اخذ پورسانت مصوب 27/ 4/ 1372 گرفتن پورسانت در معاملات خارجی را ممنوع کرد و نمایندگان طرف قرارداد باید آنرا به حساب خزانه واریز نمایند. جرایم دیگر مذکور در این کنوانسیون عبارت است از: اختلاس و حیف و میل اموال توسط مقامات دولتی ( ماده 17)؛ اعمال نفوذ در معاملات ( ماده 18)؛ سوء استفاده از مقام ( ماده 19)؛ دارا شدن بلاجهت و نامشروع که از طریق افزایش غیر متعارف ثروت احراز می گردد ( ماده 20) و کارمند باید مشروع بودن سرمایه را اثبات کند هر چند در دادرسی این جرایم اصول نظام حقوقی کشورها رعایت می شود. ماده 21 کنوانسیون رشوه در بخش خصوصی و غیر دولتی را نیز جرم انگاری کرده و بسیاری از کشورها مانند مصر این جرم را در قوانین داخلی خود وارد کره اند. جرایم دیگر عبارتند از اخفا ( ماده 24)؛ تطهیر اموال ناشی از جرم ( ماده 23) و ممانعت از اجرای عدالت ( ماده 25).

فصل دوم درباره اقدامات بازدارنده است و ماده 5 در چهار بند به اعضای کنوانسیون توصیه می کند: قوانین خود را شفاف کنند؛ از تورم و تداخل قوانین بپرهیزند؛ خلأ قانونی را از بین ببرند؛ از کارآمد بودن مقررات خود اطمینان پیدا کنند و قوانین را به روز نمایند. همچنین با توجه به جهانی شدن مداخله در اموال مجرمانه به همکاری کشورها برای مبارزه با جرایم تأکید شده است. ماده 11 در مورد تشکیلات قضایی و استقلال قضات است و واکنش های کیفری در مقابل مداخله در اموال مجرمانه را بر شمرده است و ماده 12 به ضمانت اجراهای مدنی پرداخته و ماده 13 بحث مشارکت اجتماعی را مطرح کرده است.

در سطح منطقه ای نیز کنوانسیون هایی در زمینه مداخله در اموال مجرمانه به تصویب رسیده است مانند: کنوانسیون مبارزه با فساد کارمندان جوامع اروپایی مصوب 1997؛ کنوانسیون حقوق مدنی شورای اروپا برای مبارزه با فساد مالی مصوب 1999؛ کنوانسیون اروپایی جرایم سایبر؛ کنوانسیون سازمان همکاری و توسعه اقتصادی (OECD) ؛ کنوانسیون سازمان کشورهای آمریکایی در ممنوعیت فساد مالی و کنوانسیون اتحادیه آفریقا برای پیشگیری و مبارزه با فساد مالی مصوب 2003؛ کنوانسیون سازمان امنیت و همکاری اروپا در مورد مبارزه با ارتشای مقامات دولتی خارجی در معاملات تجاری بین المللی مصوب 1997.

موافقتنامه های دو جانبه میان ایران و برخی کشورها نیز یکی از منابع حقوق جزای اقتصادی است از جمله قانون موافقتنامه همکاری امنیتی میان جمهوری اسلامی ایران و پادشاهی عربستان سعودی مصوب 17/ 4/ 1380 که مبارزه با مداخله در اموال مجرمانه از جمله تطهیر پول را به صراحت جزو مفاد قرارداد آورده است. همچنین در ماده یک قانون موافقتنامه همکاری امنیتی میان ایران و ایتالیا مصوب 1382 همکاری در مبارزه با مداخله در اموال مجرمانه را ضمن قرارداد بیان کرده است.

### 1-1-2- عطف به گذشته نشدن قوانین مداخله در اموال مجرمانه ( محدوده زمانی)

قاعده کلی در مورد قوانین ماهوی کیفری، آن است که قانون عطف به گذشته نمی شود مگر اینکه به نفع متهم باشد ( ماده 11 قانون مجازات اسلامی). قاعده عطف به گذشته نشدن قوانین کیفری علاوه بر نفع متهم نفع جامعه را نیز در پی دارد زیرا تحمیل مجازاتی که لغو می شود یا تخفیف می یابد عادلانه نیست و فرض بر آن است که جامعه نیز آن را مفید نمی داند. این توجیه در مداخله در اموال مجرمانه وجود ندارد و بر همین اساس در برخی قوانین کیفری اقتصادی تصریح می شود که این قوانین به گذشته نیز سرایت می یابد هر چند به ضرر متهم باشد پس قوانین کیفری اقتصادی در این زمینه مشمول استثنائاتی قرار می گیرد. توجیهی که برای استثنا شدن قوانین کیفری اقتصادی وجود دارد آن است که این قوانین برای حمایت از سیاست اقتصادی دولت است که اجرا می گردد اما پیوسته در حال تغییر و تحول می باشد. حال اگر قوانین جدید که به خاطر مصالح اقتصادی مجازات های قبلی را لغو کرده یا تخفیف می دهد به گذشته سرایت کند موجب اخلال در سیاست اقتصادی می شود و نقض غرض خواهد بود. بعنوان نمونه چنانچه در برهه ای از زمان قانونی به تصویب برسد که گندم بیشتر از قیمت معینی به فروش نرسد و تاجری این قانون را نقض کرده و تحت تعقیب قرار گیرد اما قبل از اینکه حکم قطعی در مورد وی صادر شود قانون جدیدی به تصویب برسد و به خاطر شرایط خاص اقتصادی مانند کاهش ارزش پول، این ممنوعیت را لغو نماید چه بسا عمل این تاجر و تجار دیگری که قانون را نقض کرده اند موجب کاهش ارزش پول شده باشد پس اگر عمل آنان نیز مشمول قانون جدید قرار گیرد موجب لطمه به نظام اقتصادی می شود. همچنین این امر سبب می شود که تجار متخلف موانعی برای تعقیب خود به وجود آوردند تا شرایط خاص اقتصادی تغییر یافته و مجازات ها برداشته شود و از مجازات فرار کنند زیرا می دانند که شرایط اقتصادی همواره در حال تغییر است.[[18]](#footnote-18) با این وجود دیوان عالی کشور قانون تشدید مجازات جاعلین اسکناس... را غیر قابل عطف به گذشته دانسته است.[[19]](#footnote-19)

حکم خاص دیگری که در برخی قوانین مداخله در اموال مجرمانه بیان می شود سرایت این قوانین به گذشته است هر چند مجازات شدیدتری را تعیین کرده باشد ( ماده 39 قانون مداخله در اموال مجرمانه الجزایر و ماده 9 قانون مداخله در اموال مجرمانه اردن). البته حقوق دانان در این زمینه اتفاق نظر دارند. یک دیدگاه که طرفداران زیادی ندارد میان قوانین جزایی اقتصادی و مقررات اداری فرق می گذارد و مقررات اداری را قابل تسری به گذشته نمی داند اما قوانین اقتصادی جدید اگر به نفع متهم باشد به گذشته سرایت می کند . دیدگاه دیگری بر آن است که قوانین جدید اگر قوانین اصلی یا هدف باشند که موجب تغییر سیاست اقتصادی می شوند به گذشته سرایت می کنند مانند قانونی که صادرات یا واردات کالایی را ممنوع می کند قوانین وسیله ای به گذشته سرایت نمیکنند مانند قانونی که افزایش قیمت کالایی را ممنوع می سازد. ایراد این نظریه آن است که ملاک مشخصی را برای قوانین هدف و قوانین وسیله ای ارائه نمی دهد اما رویه قضایی فرانسه قبل از جنگ جهانی دوم این نظریه را پذیرفته بود. عطف به گذشته نشدن قوانین در مورد قوانین موقتی استثنا پذیر است و قوانین اقتصادی نیز به جهت موقتی بودن استثنا می شوند بنابراین تابع قواعد عمومی هستند که قوانین کیفری جدید مفید برای متهم را قابل سرایت به گذشته می داند مگر اینکه قوانین موقتی باشند.

### 1-1-3- محدوده مکانی قوانین مداخله در اموال مجرمانه

قاعده عمومی در مورد محدوده مکانی قوانین آن است که فقط در قلمرو زمینی، هوایی و دریایی هر کشور قابل اجرا باشند و این قاعده ناشی از اصل حاکمیت دولتهاست که در صحنه جهانی به صورت عرف مسلم درآورده و در قوانین داخلی کشورها نیز لباس قانونی بر تن کرده است. این قاعده دارای یک جنبه مثبت و یک جنبه منفی است؛ جنبه مثبت آن اجرای قانون در داخل کشور و ممنوعیت اجرای قوانین خارجی است و جنبه منفی آن خودداری از اجرای قانون هر کشور در کشور خارجی می باشد. این قاعده که اصطلاحاً «صلاحیت سرزمینی» نامیده می شود استثنایی دارد که صلاحیت ذاتی و شخصی و جهانی نامیده می شود. حال در مورد قوانین مداخله در اموال مجرمانه این سوال مطرح می شود که آیا این قوانین نیز از اصل صلاحیت سرزمینی قوانین پیروی می کند یا احکام خاصی دارد؟

در نظام حقوقی ایران قانون خاصی با نام «قانون مداخله در اموال مجرمانه» وجود ندارد و در نتیجه تصریحی هم در مورد صلاحیت این قوانین در مکان وجود ندارد. از طرفی استثنا شدن یک قانون از قواعد عمومی دو حالت دارد؛ یا باید در قانون تصریح شده باشد همان گونه که مواد 5 تا 8 قانون مجازات اسلامی صلاحیت عینی و شخصی و جهانی را استثنا کرده است و یا عرف مسلمی باشد که مورد اجماع داخلی و خارجی قرار گیرد. حالت اول، منتفی است زیرا به صراحت در قانون بیان نشده است مگر اینکه گفته شود ماده 5 قانون مجازات اسلامی که صلاحیت عینی را از صلاحیت سرزمینی استثنا کرده و رسیدگی به جرایم علیه مصالح عالی کشور را در صلاحیت قوانین ایران می داند شامل مداخله در اموال مجرمانه نیز می شود. توضیح مطلب اینکه مصادیق ذکر شده در این ماده جنبه تمثیلی دارد و این موارد عبارتند از: اقدام علیه حکومت جمهوری اسلامی ایران، امنیت کشور، تمامیت ارضی، استقلال کشور، جعل نوشته مقامات عالی و جعل اسکناس یا اسناد بانکی ایران و تقلب در مسکوکات. جرایم علیه سیاستهای اقتصادی کشور جرم علیه مصالح عالی کشور می باشد به ویژه زمانی که به قصد بر هم زدن امنیت کشور و برانداختن نظام باشد. بنابراین گرچه عبارت «جرایم اقتصادی» در ماده 5 نیامده است اما مصادیق ذکر شده کلی و عام است و شامل مداخله در اموال مجرمانه نیز می شود. اگر این استدلال پذیرفته نشود شاید بتوان به عرف بین المللی استناد کرد که چنانچه شخصی در خارج یک کشور علیه سیاستهای اقتصادی آن کشور جرمی را مرتکب شود به آن کشور اجازه داد می شود که وجرم را براساس قوانین داخلی آن کشور تعقیب و مجازات نماید. عنوان «امنیت داخلی و خارجی» عنوان عامی است و شامل امنیت سیاسی، امنیت اقتصادی و امنیت فرهنگی می شود و اگر این عموم پذیرفته شود توجیهی برای صلاحیت قوانین ایران خواهد داشت. البته ظاهر آن است که «جرایم علیه امنیت» ظهور در جرایم علیه امنیت سیاسی دارد که در فصل اول کتاب پنجم قانون مجازات اسلامی بیان شده است. بنابراین نمی توان دامنه آنرا به مداخله در اموال مجرمانه نیز تسری داد و به ویژه این که جرایم امنیتی صبغه سیاسی دارند اما مداخله در اموال مجرمانه با هدف کسب منفعت و مال صورت می گیرد.[[20]](#footnote-20)

اشکالی که متوجه این توجیه می باشد آن است که چنین تفسیری ، تفسیر موسع به ضرر متهم بوده و قوانین جزایی تاب چنین تفسیری را ندارند. اگر صلاحیت قوانین ایران پذیرفته شود تفاوتی نخواهد داشت که مرتکب جرم ایرانی بوده یا از اتباع خارجی باشد زیرا در صدر ماده تصریح شده است: «هر ایرانی یا بیگاه ای که ...» اما دو قید در این ماده وجود دارد که می گوید: «در ایران یافت شود و یا به ایران مسترد گردد .» از ظاهر این عبارت چنین استنباط می شود که متهم را نمی توان به صورت غیابی تعقیب و محاکمه کرد اما بعید است که قانون گذار چنین منظوری داشته باشد به ویژه که برای استرداد مجرمان رویه بر آن است که مجرم را محاکمه و محکوم می کنند و سپس برای اجرای حکم درخواست استرداد وی می شود. همچنین بعید است که متهم را نتوان در داخل کشور تعقیب و دستگیر کرد زیرا عبارت «یافت شود» به معنای آن نیست که متهم به صورت اتفاقی در ایران یافت شود بلکه اگر دادستان از وجود چنین شخصی در ایران اطلاع پیدا کند می تواند دستور دستگیری وی را بدهد. همچنین اگر متهم در خارج از کشور باشد و مقامات قضایی بتوانند از طریق قراردادهای معاضدت قضایی یا پلیس بین المللی وی را دستگیر و به ایران بیاورند ممنوعیتی برای آن وجود نخواهد داشت. نکته مبهمی که در اینجا و موارد مشابه وجود دارد آن است که اگر شخصی در خارج کشور مرتکب جرم اقتصادی شود و آن عمل بر حسب قوانین محل وقوع آن جرم نباشد اما بر حسب قوانین داخلی جرم باشد آیا می توان مجرم را تعقیب کرد؟ قوانین خارجی معمولاً تکلیف این موضوع را روشن ساخته و جرم بودن عمل در هر دو محل را ضروری می دانند اما در قوانین داخلی تصریحی وجود ندارد و رویه بر آن است که جرم بودن عمل براساس قوانین داخلی کفایت می کند که از نظر قواعد عمومی بدون اشکال نیست زیرا هر شخصی باید رفتار خود را مطابق قوانین محلی که مرتکب عمل می شود تنظیم نماید و اگر عمل در آن مکان جرم نباشد ممنوعیتی برای او وجود ندارد به خصوص اگر نداند که این عمل در ایران جرم می باشد اما عکس این مطلب ابهامی در پی ندارد یعنی اگر شخصی در خارج کشور مرتکب عملی شود که در آن کشور جرم محسوب می شود اما در قوانین ایران جرم نباشد نمی توان وی را مجرم دانسته و تحت تعقیب قرار داد. ابهام دیگری که وجود دارد در مورد تفاوت ماهیت جرایم و نوع مجازات هاست مانند اینکه عملی در ایران مجرم بوده و مجازات آن اعدام باشد اما این عمل در کشور محل وقوع آن مجازات حبس داشته باشد. رویه بسیاری از کشورها آن است که با درخواست استرداد در چنین مواردی موافقت نمی کنند و در عمل، مشکلات فراوانی را به وجود می آورد.

مداخله در اموال مجرمانه به دو دسته تقسیم می شود، برخی از آنها جرایم طبیعی هستند اما بسیاری از آنها وضعی و قراردادی می باشد و این ابهامات بیشتر در مورد جرایم قراردادی مطرح می شود زیرا ممکن است کشوری براساس سیاستهای اقتصادی خاصی که دارد عملی را جرم بداند و کشور دیگری آن را جرم نداند اما در جرایم طبیعی به ندرت اتفاق می افتد که عملی در یک کشور جرم باشد و در کشور دیگری جرم نباشد. بعنوان نمونه جعل اسناد دولتی معمولاً در همه کشورها جرم است اما استفاده از سند مجعول در همه کشورها جرم نیست بلکه برخی از کشورها آن را نتیجه جرم جعل دانسته و در نتیجه از سند مجعول در جرم مقید جرم محسوب نمی شود و برخی از کشورها جعل را جرم مطلق دانسته و به کلی آن را جرم نمی دانند و برخی از کشورها مانند کشور خودمان آن را جرمی مستقل می دانند.

در قوانین آمریکا به صراحت پیش بینی شده است که مداخله در اموال مجرمانه هر چند در خارج از آمریکا رخ دهد براساس قوانین جزایی آمریکا تعقیب می شود.[[21]](#footnote-21) ماده سوم قانون مداخله در اموال مجرمانه سوئیس مصوب 1944 این جرایم را قابل تعقیب دانسته است اعم از این که در داخل یا خارج سوئیس رخ داده باشد.[[22]](#footnote-22)

اما در مورد جرایمی که اتباع در خارج کشور مرتکب می شوند می توان با عنایت به صلاحیت شخصی قوانین ایران را صالح دانست زیرا ماده 7 قانون مجازات اسلامی مقرر می دارد: «علاوه بر موارد مذکور در مواد 5 و 6 هر ایرانی که در خارج از ایران مرتکب جرمی شود و در ایران یافت شود طبق قوانین جزایی جمهوری اسلامی ایران مجازات خواهد شد.» این ماده عام است و شامل تمامی جرایم می شود و دلیلی برای استثنا کردن مداخله در اموال ومجرمانه وجود ندارد بنابراین چنانچه یک نفر ایرانی در خارج ایران مرتکب جرمی شود براساس قوانین جزایی ایران به جرم وی رسیدگی خواهد شد. ابهامی که در این مورد وجود دارد مربوط به عبارت «در ایران یافت شود» می باشد زیرا از ظاهر این عبارت چنین برمی آید که اگر یک ایرانی در خارج کشور مرتکب جرمی شود تا زمانی که خودش به ایران نیاید نمی توان وی را در خارج کشور دستگیر نموده و به ایران آورد. این ظهور گرچه در ابتدا ممکن است منطقی به نظر نیاید اما نمی توان از ظهور ماده چشم پوشی کرد. در مورد صلاحیت شخصی منفی تصریحی در قانون مجازات اسلامی وجود ندارد بنابراین باید به قواعد عمومی عمل کرد پس اگر یک ایرانی در خارج کشور مجنی علیه قرار گیرد قوانین و دادگاههای ایرانی صلاحیت پیدا نمی کنند.

حکم دیگری که در مورد مداخله در اموال مجرمانه وجود دارد و تابع مقررات عمومی است جرایم ارتکابی از سوی نمایندگان سیاسی ایران یا اشخاص در خدمت دولت ایران می باشد. ماده 6 قانون مجازات اسلامی در این خصوص آورده است: «هر جرمی که اتباع بیگانه که در خدمت دولت جمهوری اسلامی ایران هستند و یا مستخدمان دولت به مناسبت شغل و وظیفه خود در خارج از قلمرو حاکمیت جمهوری اسلامی ایران مرتکب می شوند و همچنین هر جرمی که مأموران سیاسی و کنسولی و فرهنگی دولت ایران که از مصونیت سیاسی استفاده می کنند مرتکب گردند طبق قوانین جزایی جمهوری اسلامی ایران مجازات می شوند.» این ماده نیز عام است و دلیلی برای استثنا کردن مداخله در اموال مجرمانه وجود ندارد. بنابراین چنانچه اشخاص موضوع این ماده مرتکب مداخله در اموال مجرمانه شوند همچون بقیه جرایم آنها براساس قوانین کیفری ایران مورد تعقیب و مجازات قرار می گیرند.

قاعده ای وجود دارد که می گوید: «صلاحیت قضایی تابع صلاحیت تقنینی است» بنابراین در مواردی که قوانین کیفری ایران برای رسیدگی به مداخله در اموال مجرمانه صلاحیت دارد دادسراها و دادگاههای ایران نیز صلاحیت خواهند داشت. در مورد صلاحیت میان دادگاههای داخلی ابهام هایی که در مورد سایر جرایم ارتکابی در خارج کشور وجود دارد در مورد مداخله در اموال مجرمانه ارتکابی در خارج کشور نیز وجود دارد. بعنوان نمونه چنانچه جرمی در خارج کشور رخ داده و متهم در یکی از شهرهای ایران دستگیر شود یا شاکی در حوزه قضایی یکی از دادگاههای ایران شکایت خودش را مطرح نماید پیرامون صلاحیت دادگاههای داخلی سوال پیش می آید که در محل خود به تفضیل پیرامون آن سخن می کنیم. در نظام قضایی کنونی ما دادگاه و دادسرای اختصاصی برای رسیدگی به مداخله در اموال مجرمانه وجود ندارد و فقط رئیس قوه قضاییه اجازه دارد برخی از شعب دادگاههای عمومی را به صورت تخصصی برای رسیدگی به جرایم اقتصادی، اختصاص دهد. پاره ای از جرایم مانند جرایم مشمول اصل 49 قانون اساسی در دادگاههای انقلاب مورد رسیدگی قرار می گیرد .

چنانچه جرمی که در خارج کشور رخ می دهد از جهتی عنوان جرایم علیه امنیت را داشته و از جهتی عنوان مداخله در اموال مجرمانه بر آن صدق نماید به فرض آنکه مداخله در اموال مجرمانه را از شمول جرایم علیه امنیت خارج بدانیم آیا می توان رسیدگی به این جرایم را از آن جهت که جرایم علیه امنیت کشور محسوب می شود در صلاحیت قوانین کیفری ایران دانست؟ برای پاسخ به این سوال باید به قواعد تعدد معنوی عمل کرد. در این مورد نظریه های مختلفی وجود دارد اما نظریه برتر آن است که چنانچه عنوان امنیتی بودن این جرم شدیرتر باشد مشمول قوانین کیفری ایران است اما اگر عنوان جرم اقتصادی بودن آن شدیدتر باشد در صلاحیت قوانین ایران نخواهد بود. بعنوان نمونه شخصی در خارج کشور مرتکب توزیع مواد مخدر در میان دانشجویان ایرانی شاغل به تحصیل در یک دانشگاه شود و هدف اصلی وی ایجاد بی اعتمادی در میان مردم ایران باشد تا امنیت کشور را مختل سازد. حال اگر مجازات توزیع مواد مخدر شدیدتر از ارتکاب جرم علیه امنیت کشور باشد باید تحت عنوان «قاچاق مواد مخدر» براساس قوانین محل وقوع جرم تحت تعقیب قرار گیرد اما چنانچه عنوان «جرایم علیه امنیت کشور» مجازات شدیدتری داشته باشد براساس قوانین ایران تعقیب و مجازات می شود و دولت ایران حق استرداد مجرم را دارد.

بعنوان نتیجه می توان گفت که مداخله در اموال مجرمانه از جهت صلاحیت قوانین کیفری مقررات خاصی ندارند بلکه براساس اصل صلاحیت سرزمینی قوانین ایران فقط برای رسیدگی به جرایم ارتکابی در قلمرو زمینی و هوایی و دریایی ایران صلاحیت دارند. دادگاههای ایران نیز به موجب قاعده «تبعیت صلاحیت قضایی از صلاحیت تقنینی» فقط برای رسیدگی به جرایم ارتکابی در داخل کشور صلاحیت دارند و صلاحیت دادسراها نیز تابع صلاحیت دادگاهها می باشد. در مورد استثنائات صلاحیت سرزمینی هم مقررات خاصی برای مداخله در اموال مجرمانه در نظر گرفته نشده است پس اگر قربانی مداخله در اموال مجرمانه که در خارج کشور رخ می دهد یک ایرانی باشد قوانین ایران صلاحیت تطبیق با آن را نخواهد داشت زیرا صلاحیت شخص منفی در قانون ما پیش بینی نشده است. در مورد امکان یا عدم امکان تعقیب جرایمی که در خارج کشور تحت تعقیب قرار گرفته و منتهی به اجرای مجازات شده است ابهام های مربوط به جرایم عادی وجود دارد همچنان که نسبت به اعتبار احکام صادره از دادگاههای خارجی همان تردیدها دیده می شود که در حقوق جزای عمومی مورد بحث قرار گرفته است.[[23]](#footnote-23)

## 1-2- رکن مادی (Actus Reus)

رکن مادی دارای معنای موسع و مضیق است؛ معنای مضیق همان رفتار فیزیکی جرم می باشد که در قالب فعل مثبت (commission) یا فعل منفی (omission) رخ می دهد و آنچه که در این معنا توجه ما را به خودش جلب می کند آن است که ترک فعل در این جرایم بیشتر از سایر جرایم رخ می دهد. اما عنصر مادی در معنای موسع آن اجزای زیادی دارد که عبارتند از رفتار فیزیکی نتیجه مجرمانه (Result) رابطه سببیت میان رفتار فیزیکی و نتیجه مجرمانه (causation) و شرایطی که در قانون برای این اجزا بیان می شود. عنصر مادی یا ساختمان جرم را از آن جهت «مادی» می نامند که در خارج ظهور فیزیکی و مادی دارد و در مقابل عنصر معنوی است که در درون انسان است. درست است که بخشی از جرم در درون مجرم شکل می گیرد و بخشی دیگر در خارج به وجود می آید اما تحقق هر جرمی منوط به تحقق عنصر مادی می باشد و صرف اراده ارتکاب جرم کفایت نمی کند. تحقق جرم با عنصر مادی محض امکان دارد که اصطلاحاً جرایم شکلی یا صرفاً مادی نامیده می شوند اما تحقق جرم با عنصر معنوی امکان ندارد بنابراین هیچ جرم اقتصادی امکان ندارد که با عنصر معنوی محض رخ دهد و حتی نظریه ای وجود دارد که مداخله در اموال مجرمانه را جرایم صرفاً مادی می داند که در مبحث عنصر معنوی به تفصیل در این باره سخن می کنیم.

مداخله در اموال مجرمانه جرایم فنی و پیچیده ای هستند و معمولاً در عداد جرایم خطرناک به حساب می آیند بنابراین تشخیص تحقق ارکان این جرایم کار دشواری است و معمولاً نیاز به نظر فنی و کارشناسانه دارد.

بسیاری از مقررات حاکم بر عنصر مادی مداخله در اموال مجرمانه همان مقررات حاکم بر سایر جرایم می باشد اما برخی مقررات اختصاصی نیز وجود دارد که مخصوص مداخله در اموال مجرمانه می باشد. احکام عمومی نیازی به تکرار ندارد بنابراین آنچه که در اینجا بیان می شود احکام اختصاصی است. همان گونه که گفته شد ملاک اصلی تمایز جرایم از یکدیگر عنصر مادی آنهاست زیرا هر جرمی با رفتار خاصی تحقق می یابد پس تشخیص عنصر مادی مداخله در اموال مجرمانه برای تفکیک این جرایم از جرایم دیگر اهمیت زیادی دارد.

موضوع جرم نیز در برخی نوشته های حقوقی بعنوان جزئی از عنصر مادی جرم مورد بحث قرار می گیرد یعنی آنچه که مورد قانون گذار بوده و مجرم رفتارهایی را علیه آن انجام می دهد. یکی از ویژگی هایی که بای موضوع مداخله در اموال مجرمانه بیان شده است چند وجهی بودن آن است و منظور از چند وجهی بودن آن است که یک موضوع را نمی توان برای این جرایم در نظر گرفت. موضوع مستقیم این جرایم اموال عمومی و دولتی است اما قصد مرتکب ضربه به نظام اقتصادی و امنیت اقتصادی یک کشور است. البته در پاره ای موارد ممکن است یکی از این دو مورد موضوع اصلی جرم باشد مانند رشوه که موضوع آن مال می باشد و مانند اخلال در نظام اقتصادی کشور که امنیت اقتصادی کشور موضوع جرم می باشد هر چند با هدف مالی صورت نگیرد.

### 1-2-1 رفتار فیزیکی

رفتار فیزیکی شرط تحقق هر جرمی است و صرف اراده درونی برای تحقق جرم کفایت نمی کند هر چند انسان اندیشه خطرناکی را در ذهن خود داشته و تصمیم بگیرد که هزاران نفر را به قتل برساند یا صدها هزار برگه اسکناس را جعل نماید و حتی اندیشه خود را بازگو کند. رفتار فیزیکی معمولاً در قالب رفتار مثبت تحقق می یابد اما گاهی ممکن است به صورت رفتار منفی رخ دهد. ترک فعل در مداخله در اموال مجرمانه بیشتر از سایر جرایم صورت می گیرد مانند این که دفاتر قانونی تنظیم و نگهداری نشود یا موجودی اجناس انبار به مقامات صلاحیت دار اعلام نگردد یا جلو آلودگی هوا گرفته نشود. بسیاری از مقررات رفتار فیزیکی در مداخله در اموال مجرمانه تابع احکام عمومی رفتار فیزیکی در سایر جرایم است بنابراین آنچه در اینجا بیان می شود احکامی است که اختصاص به مداخله در اموال مجرمانه دارد.

رفتار فیزیکی هر جرمی در همان قانونی بیان می شود که آن جرم را ممنوع کرده است؛ بعنوان نمونه ماده 197 قانون مجازات اسلامی ربودن را رفتار فیزیکی جرم سرقت دانسته است و ماده 674 همین قانون استعمال، تصاحب، تلف و مفقود کردن اموال را رفتار فیزیکی خیانت در امانت می دان. برخی از قوانین، رفتار فیزیکی را مسکوت گذاشته و به قانون دیگری محول می کنند مانند ماده 670 قانون مجازات اسلامی که ورشکستگی به تقلب را جرم دانسته است و رفتار فیزیکی این جرم در ماده 549 قانون تجارت بیان شده است. مداخله در اموال مجرمانه فاقد قانون خاصی هستند که آنها را با عنوان «مداخله در اموال مجرمانه» جرم انگاری کرده باشد اما مصادیق آنها به صورت پراکنده در قوانین متفرقه بیان شده است و برای تشخیص عنصر مادی این جرایم باید به همان قوانین مراجعه کرد. برخی از این رفتارها که به صورت رفتار مثبت تحقق می یابد عبارتند از: از بین بردن دفاتر حسابداری شرکتها برای فرار از مالیات و حقوق دولتی یا اخلال در نظام اقتصادی ارائه اطلاعات غیر صحیح برای اخلال در عملیات بانکی ، جعل اسکناس یا اسناد دولتی برای اخلال در نظام پولی کشور، خریداری اجناس موجود در بازار برای اخلال در قیمت ها و اقدامات دیگری که سیاست اقتصادی دولت را مختل می سازد. بنابراین از جهت تعیین رفتار فیزیکی مداخله در اموال مجرمانه باید مانند سایر جرایم به قوانین مربوطه مراجعه کرد و مقررات بین المللی هم ممکن است به عنوان این جرایم اشاره کرد اما احراز ارکان و مجازات آنها بر عهده قوانین داخلی است.

در مورد امکان یا عدم امکان تحقق جرم در قالب رفتار فیزیکی منفی یا ترک فعل، اختلاف نظر وجود دارد؛ این اختلاف نظر از آنجا ناشی می شود که تحقق جرم همان گونه که گفته شد نیاز به انجام عملی در خارج دارد و انجام عمل نیز معمولاً به رفتار مثبت اطلاق می شود در حالی که ترک فعل انجام عملی نیست بلکه انجام ندادن عمل است و کسی تا عملی انجام ندهد گناهی نکرده است. با این وجود در مواردی حکم به تحقق جرم در قالب فعل می شود مانند اینکه وظیفه ای بر عهده شخصی باشد اما آن وظیفه را انجام ندهد این موارد در مداخله در اموال مجرمانه فراوان تر است زیرا اشخاص و به ویژه تجار و کسانی که فعالیت اقتصادی می کنند متعهدند تا نسبت به سیاستهای اقتصادی پای بند باشند و اگر تعهدات خود را ترک کنند مجرم شناخته می شوند. صرف نظر از اختلافی که پیرامون امکان یا عدم امکان تحقق جرم در قالب ترک فعل وجود دارد بسیاری از مداخله در اموال مجرمانه در قالب ترک فعل صورت می گیرد و نمونه های فراوانی را می توان برای مداخله در اموال مجرمانه در قالب ترک فعل نام برد مانند خودداری از دادن اطلاعات اقتصادی، خودداری از فروش کالاهای اساسی به مردم، خودداری از تنظیم دفاتر قانونی و حسابها، ثبت نکردن شرکت و... یکی از علتهای این امر، وظایف و مسئولیتهایی است که بر عهده تجار قرار می گیرد و ترک آن وظایف، عنصر مادی جرم را تشکیل می دهد.

رفتارهای فیزیکی در مداخلات در اموال مجرمانه مطابق معمول عملیاتی تخصصی و فنی می باشد و به خصوص اینکه متخلفان به گونه ای آنها را انجام می دهند که به آسانی قابل کشف نباشد. بر همین اساس احراز این رفتارها، امری فنی و تخصصی است و قاضی باید دقت کند تا از یک سو اشخاص متقلب با فریب و نیرنگ از چنگال عدالت فرار نکنند و از سوی دیگر افرادی بی گناه مجازات نشوند احراز این امر معمولاً به کمک و یاری کارشناسان و متخصصان امور مالی امکان دارد و در نتیجه بهتر است از تخصص این اشخاص بهره گرفته شود. بسیاری از کشورها برای کشف این جرایم پلیس تخصصی تربیت می کنند همان گونه که برای تحقیقات مقدماتی این جرایم بازپرسان متخصص و آشنا با حقوق اقتصادی را به کار می گیرند. در مرحله محاکمه نیز در برخی نظام ها، دادگاههای اختصاصی تشکیل می دهند که این امر موجب اعتراض حقوق دانان بوده و در نتیجه بسیاری از کشورها از این رویه عدول کرده و به جای تشکیل دادگاههای اختصاصی، دادگاههای تخصصی را برای رسیدگی به مداخله در اموال مجرمانه در نظر می گیرند یعنی شعبه هایی از دادگاه عمومی که قضات آن از میان افرادی انتخاب می شوند که آشنا به حقوق اقتصادی هستند و یا از مشاوران اقتصادی کمک می گیرند. تردیدی نیست که مصلحت مورد حمایت قوانین کیفری اقتصادی، پیاده کردن امنیت اقتصادی و شکوفایی اقتصاد کشور می باشد اما این قوانین فقط یکی از ابزارهای رسیدن به این مصلحت و هدف است و ابزارهای مهم دیگری همچون پلیس و قضات وجود دارند که اگر قانون را به شکل صحیحی اجرا نکنند هدف مطلوب حاصل نمی شود.

### 1-2-2- نتیجه مجرمانه

نتیجه جرم اثری است که بر جرم مترتب می شود و دو معنا دارد؛ یک معنای آن اثر مادی است یعنی اثری که در خارج بر رفتار مجرمانه مترتب می شود و یک معنای آن اثر قانونی است یعنی تجاوز به حقی که قانون گذار آن را ممنوع ساخته است. جرایم از جهت ترتب نتیجه بر آنها به دو دسته تقسیم می شوند؛ یک دسته جرایم مقید که تحقق آنها مقید به حصول نتیجه می باشد یعنی تا آن نتیجه به وجود نیاید جرم نیز به وجود نمی آید مانند قتل که مقید به خارج شدن روح از جسم مجنی علیه می باشد. دسته دیگر جرایم مطلق می باشد یعنی جرایمی که حصول آنها منوط به تحقق نتیجه در خارج نمی باشد از آن جهت که نتیجه ای جدا از رفتار فیزیکی وجود ندارد بلکه نتیجه جرم همان رفتار فیزیکی است و به محض اینکه رفتار فیزیکی رخ بدهد نتیجه نیز محقق شده است و یا از آن جهت که قانون گذار نتیجه را مفروض می داند. جرایمی که خطر زیادی برای جامعه دارند از زمره همین جرایم بوده و جرایم مطلق یا جرایم شکلی یا جرایم صرفاً مادی نامیده می شوند. جرایم اقتصادی، جرایمی هستند که به سیاست و برنامه های مهم اقتصادی لطمه وارد می کنند و از همین روی نظریه شکلی بودن این جرایم مطرح شده است یعنی ممنوعیت آنها به خاطر جلوگیری از ارتکاب چنین جرایمی است تا لطمه ای به اقتصاد کشور وارد نشود اما لازم نیست که در عمل نیز لطمه ای به اقتصاد کشور وارد شود.

اصل بر آن است که جرایم مقید باشند و صرف خطرناک بودن آنها برای جرم انگاری کافی نیست یعنی قانونگذار صرفاً عملی را برای خطرناک بودن آن جرم محسوب نمی کند هر چند خطری هم به جود نیاورد بلکه باید ضرری را در پی داشته باشد. اما در پاره ای موارد که البته نادر و استثنایی می باشد اعمالی فقط به خاطر خطرناک بودنشان ممنوع می شوند هر چند عملاً خطری را در پی نداشته باشند. این جرایم در اصطلاح حقوقی جرایم مانع نامیده می شوند مانند رانندگی بدون پروانه که ممنوعیت آن به خاطر جلوگیری از تصادفات و ضرب و جرح و قتل غیر عمدی می باشد. مداخله در اموال مجرمانه نیز در عداد همین جرایم قرار گرفته است که در مبحث عنصر معنوی با تفصیل بیشتری به بررسی آن می پردازیم. پس تحقق مداخله در اموال مجرمانه منوط به وارد شدن لطمه به اقتصاد کشور و برنامه های اقتصادی نیست و امکان دارد اقتصاد کشور دارای چنان قوت و استحکامی باشد که صدمه به آن وارد نشود یاجرم ارتکابی در حد و اندازه ای نباشد که موجب لطمه شود. قانونگذار چنین اعمالی را ممنوع دانسته است تا به مخیله کسی خطور نکند که به سیاستها و برنامه های اقتصادی کشور لطمه وارد کند و مانع تحقق آنان گردد. برخی از حقوقدانان این تقسیم بندی را قبول ندارند و عقیده دارند که جرم شکلی یا مادی مفهوم ندارد زیرا هر جرمی نتیجه و اثری را در خارج بر جای می گذارد. بعنوان نمونه جرم تکدی گری گرچه ممکن است منتهی به گرفتن پول نشود اما صرف گدایی کردن کفایت می کند. ایشان به جای تقسیم جرایم به جرایم مادی و شکلی در مقابل جرایم معنوی و مقید تقسیم به جرایم ضرری و جرایم خطری را پیشنهاد می کنند و جرایم ضرری را جرایمی می دانند که تحقق آنها منوط به تحقق ضرر فعلی در خارج است اما جرایم خطری جرایمی هستند که تحقق آنها منوط به تحقق ضرر نیست بلکه صرف خطرناک بودن آنها کفایت می کند.[[24]](#footnote-24)جرایم خطری خود به دو دسته تقسیم می شود یکدسته جرایم خطری فعلی هستند که تحقق آنها منوط به آن است که خطری را بالفعل در خارج به وجود آورند و دسته دیگر جرایم خطری فرضی هستند که تحقق آنها منوط به تحقق خطر نیست بلکه قانونگذار خطر را فرض می کند و لازم نیست که دادستان تحقق خطر در خارج را اثبات نماید.

تولید و فروش مواد تقلبی جرم است بنابراین چنانچه شخصی مواد تقلبی را در معرض فروش قرار دهد مرتکب جرم شده است هر چند به فروش نرسیده باشد. همچنین تولید داروی تقلبی جرم است هر چند کسی که داروی تقلبی را مصرف کرده است صدمه نبیند. این اعمال برای جامعه خطر دارد و همین مقدار از خطر برای تحقق جرم کفایت می کند اما چنانچه عملاً دارای تقلبی تولید نشود یا به فروش نرسد جرمی محقق نمی شود مانند اینکه شخصی دارویی را به گمان اینکه تقلبی است بفروشد یا به قصد داروی تقلبی آن را تولید کند اما در فرمول دارو اشتباه کرده و داروی واقعی را تولید نماید. در اینجا خطرناک بودن عمل نیز منتفی است و حکم جرایم محال و عقیم بر آن بار می شود. البته در اینجا نظریه مخالف نیز وجود دارد که همین مقدار از عمل را برای تحقق جرم خطری کافی می داند و آنچه که مهم است قصد مرتکب می باشد یعنی همین که مرتکب به قصد داروی تقلبی دارو را تولید کند یا به قصد فروش داروی تقلبی آن را در معرض فروش بگذارد کفایت می کند ( قبح فاعلی). این نظریه براساس تقسیم بندی مشهور که جرایم را به جرم مطلق و جرم مقید تقسیم می کند قابل پذیرش نیست چون رفتار فیزیکی باید مطابق نظر قانونگذار صورت گرفته باشد مگر اینکه قانونگذار قصد مرتکب را کافی بداند و به صراحت آن را بیان کند.

### 1-2-3- رابطه سببیت (causation)

رکن مادی از رفتار فیزیکی و نتیجه مجرمانه تشکیل می شود اما شرطی برای این دو جزء وجود دارد که بدون آن رکن مادی محقق نمی شود. این شرط رابطه سببیت میان رفتار فیزیکی و نتیجه مجرمانه است یعنی نتیجه باید منتسب به رفتار فیزیکی باشد و گرنه ممکن است رفتار فیزیکی و نتیجه مجرمانه وجود داشته باشد اما یک عامل خارجی رابطه میان رفتار فیزیکی و نتیجه مجرمانه را قطع کند مانند این که تاجری کالاهای مورد نیاز مردم را در انبار خودش مخفی کرده باشد و یکی از طلبکاران وی با دستور مقام قضایی این کالاها را توقیف کند یا سارقی آنها را برباید. در اینجا نمی توان صاحب کالا را به اتهام خودداری از فروش کالاهای ضروری تحت تعقیب قرار داد.

احکام مربوط به رابطه سببیت در عنصر مادی مداخله در اموال مجرمانه همان احکام مربوط به رابطه سببیت در سایر جرایم است و حکم خاصی در اینجا وجود ندارد تنها نکته ای که قابل توجه می باشد آن است که مداخله در اموال مجرمانه همانگونه که دیدیم جرایم شکلی هستند یا حداقل بسیاری از آنها شکلی می باشند. در جرایم شکلی نتیجه ای جود ندارد تا رابطه سببیت میان رفتار فیزیکی و نتیجه مطرح باشد اما به هر حال این جرایم نیز تابع احکام جرایم شکلی غیر اقتصادی هستند و حکم استثنائی در اینجا وجود ندارد.

### 1-2-4- شروع به مداخله در اموال مجرمانه

یکی از مباحث فرعی در ارتباط با عنصر مادی جرم بحث شروع در جرم است و شروع در جرم که در مقابل جرم تام قرار دارد به معنای آن است که مرتکب ، رفتار فیزیکی جرم را انجام می دهد اما قبل از آنکه آخرین جزء از رکن مادی را انجام دهد با مانعی خارجی روبه رو شده و جرم بدون اراده وی به پایان نمی رسد. اگر مرتکب تمامی اجزای رکن مادی را انجام دهد اما جرم به دلیلی محقق نشود جرم محال یا عقیم نام دارد مانند اینکه اسلحه را برداشته و به سوی منجی علیه نشانه می رود و شلیک هم می کند اما به دلیل خراب بودن اسلحه ( جرم عقیم) یا مرده بودن مجنی علیه ( جرم محال) جرم قتل رخ نمی دهد برخلاف شروع در جرم که مرتکب آخرین جزء عنصر مادی را انجام نمی دهند مثلاً قبل از شلیک دستگیر می شود. جرم عقیل و محال در قانون ما حکمی ندارد و قابل تعقیب و مجازات نیست اما در مورد شروع به جرم رویه قانونگذار بر آن است که شروع به جرایم مهم را به صورت خاص و موردی جرم انگاری کرده است.

کسی که تصمیم به ارتکاب جرم می گیرد و مقدمات آن را فراهم می کند و در صورت انجام اجزای عنصر مادی با اراده خودش آن را ترک می کند قابل تعقیب کیفری نیست مگر اینکه آنچه انجام داده است جرم باشد. تفاوت جرم تام و شروع در جرم تحقق و عدم تحقق نتیجه است یعنی اگر نتیجه محقق شود جرم تام است وگرنه شروع در جرم می باشد. ماده یک قانون شروع به جرم انگلیس مصوب 1981 (the criminal attempts act) شروع در جرم را چنین توصیف کرده است:

"if, with intent to commit an offence to which this section applies, a person does an act which is more than merely preparatory to the commission of the offence, he is guilty of attempting to commit the offence"

به نظر اجرای مفاد این قانون شخصی که قصد انجام جرمی را دارد و عملی را هم انجام داده که فراتر از اعمال مقدماتی ارتکاب جرم می باشد مرتکب شروع در جرم شده است. پس شروع در جرم به معنای عدم توفیق در انجام کامل عنصر مادی جرم می باشد.[[25]](#footnote-25)

کشورهایی که قانون جداگانه برای مداخله در اموال مجرمانه دارند معمولاً شروع به جرم را همچون جرم تام قابل تعقیب و مجازات می دانند توجیه جرم انگاری شروع به مداخله در اموال مجرمانه آن است که این جرایم در عداد جرایم مهم و خطرناک هستند زیرا برای حمایت از سیاستها و برنامه های کلان اقتصادی وضع شده اند و شروع به جرایم مهم معمولاً جرم محسوب می شود. توجیه دیگر آن است که مداخله در اموال مجرمانه برای جلوگیری از اقدامات خطرناک ممنوع شده اند پس باید واجد جنبه بازدارندگی عمومی و خصوصی نیز باشند و این امر در صورتی تحقق می یابد که مقررات شدیدی بر آن حکم فرما باشد که یکی از این احکام شدید جرم انگاری شروع در جرم است. در قوانین موضوعه کشور ما قانون خاص و در نتیجه حکم خاص برای شروع در جرم وجود ندارد و برای هر جرمی به صورت خاص تعیین تکلیف می شود بعنوان نمونه اخلال در نظام اقتصادی کشور جزو جرایم خطرناک و شدید به حساب آمده و شروع در آن نیز جرم محسوب گردیده است. مداخله در اموال مجرمانه موجب اخلال در نظام اقتصادی کشور می شوند و بنابراین شروع در این جرایم نیز جرم انگاری می شود تا مجرمان از ابتدای شروع به جرم با مانع روبه رو شوند.

مداخله در اموال مجرمانه چنانچه جرم مطلق باشند تردید کلی در مورد شروع به جرایم مطلق در اینجا نیز مطرح می شود یا حداقل نسبت به جرایمی مطرح می شود که مقید به حصول نتیجه نیستند زیرا این جرایم نیز در هر صورت به جرایم مطلق و مقید تقسیم می شوند هر چند همه آنها را مطلق ندانیم. دیدگاه مشهور در مورد جرایم مطلق آن است که شروع به این جرایم همان جرم تام است زیرا مقید به حصول نتیجه نیستند و این دیدگاه در مورد مداخله در اموال مجرمانه نیز قابل اعمال می باشد.

مداخله در اموال مجرمانه جرایم مهمی هستند بنابراین مشمول سیاست کلی قانونگذار هستند که شروع به جرایم مهم را جرم می داند اما همانگونه که بیان شد همه مداخله در اموال مجرمانه در نظام حقوقی ایران در درجه ای از اهمیت نیستند که شروع به تمامی آنها جرم باشد بلکه شروع به برخی از آنها مجازات دارد. ملاک اهمیت جرایم میزان مجازات است اما تنوع مجازاتها تفکیک جرایم مهم از غیر مهم را با مشکل روبه رو می سازد و فقط تصریح قانونگذار این مشکل را برطرف می سازد همانگونه که در جرایم غیر اقتصادی نیز تصریح قانونگذار برای این امر لازم است.

رویه در مورد جرم انگاری شروع به جرم به چند صورت است: برخی از قوانین مانند قانونگذار ما شروع در جرم را برای هر مورد به صورت خاص پیش بینی کرده اند؛ برخی قوانین شروع در تمامی جرایم را جرم می دانند اکثر قوانین شروع به جرایم جنایی را به صورت عام جرم انگاری کرده و جرایم جنحه ای را در هر مورد خاص به صورت جداگانه بیان کرده اند. برخی قوانین مجازات شروع به جرم را با مجازات جرم تام یکسان دانسته اند اما اکثر آنها مجازات شروع به جرم را خفیف تر از مجازات جرم تام قرار می دهند و با این وجود در مداخله در اموال مجرمانه مجازات شروع به جرم و جرم تام را یکسان دانسته اند مانند ماده 3-1 قانون جزای الجزایر و ماده 31 قانون مداخله در اموال مجرمانه سوریه که مقرر می دارد: «شروع در مداخله در اموال مجرمانه مانند جرم تام است.»

## 1-2-5- شرکت و معاونت در مداخله در اموال مجرمانه

جرم گاهی از سوی یک نفر رخ می دهد و گاهی با دخالت دو یا چند نفر صورت می گیرد و دخالت چند نفر نیز گاهی به صورت مباشرت مستقیم و گاهی به صورت غیر مستقیم است. حالت نخست را شرکت در جرم می نامند و در این حالت معمولاً تفاوتی میان مجازات شرکت کنندگان وجود ندارد هر چند تأثیر عمل برخی از آنها بیشتر باشد. اما در حالت دوم که معاونت در جرم نام دارد مجازات معاون خفیف تر از مجازات مباشر می باشد و معمولاً حداقل مجازات مباشر برای معاون در نظر گرفته می شود. قانون جزای فرانسه مصوب 1992 یکی از تغییراتی که به وجود آورد معاونت را جرمی مستقل دانست و از مشارکت جدا کرد. همچنین قانون جزای انگلیس مصوب 1861 میان جنایت و جنحه تفکیک کرد و مجازات شرکت و معاونت تفاوت داشت اما در قانون مصوب 1967 این تفکیک از بین رفت و معاون نیز مجازات مباشر را پیدا کرد بدون اینکه میان جرایم عادی و مداخله در اموال مجرمانه و جرایم مهم و غیر مهم تفکیکی شده باشد.

شرکت و معاونت مداخله در اموال مجرمانه تفاوتی با شرکت و معاونت در جرایم غیر اقتصادی ندارد بنابراین مجازات شریک با مجازات مباشر یکسان است هر چند دیدگاه اقلیت بر آن است که شرکت در جرم باید عامل تشدید مجازات باشد زیرا مرتکب این جرم جسارت بیشتری پیدا می کند و این جرایم خطر بیشتری برای جامعه دارند. دیدگاه ضعیف دیگری می گوید که مجازات شریک باید خفیف تر از مجازات مباشر انفرادی باشد زیرا مسئولیت میان مرتکبان تقسیم می شود.

عناصر و ارکان شرکت و معاونت مداخله در اموال مجرمانه همان عناصر و ارکان شرکت و معاونت در سایر جرایم می باشد و تمایزی در اینجا دیده نمی شود. رکن مادی شرکت و معاونت در مداخله در اموال مجرمانه ویژگی خاصی ندارد و در اینجا نیز اختلاف وجود دارد که رفتارهای فیزیکی معاونت که در قانون مجازات اسلامی بیان شده است ( ماده 43) آیا تمثیلی است یا جنبه حصری دارد؟ همچنین در مورد حالت خطرناک شریک و معاون اختلاف شده است و عده ای عقیده دارند که معاون در جرایم مهم خطری کمتر از مباشر ندارد و عمل او که اگر جود نداشته باشد جرم رخ نمی دهد خطری کمتر از خطر مباشر ندارد. توصیه سوم از توصیه های ششمین کنگره بین المللی حقوق جزا که در سال 1953 در روم منعقد گردیده است آن است که مجازات هر گونه دخالتی در مداخله در اموال مجرمانه مانند مجازات مباشرت است.[[26]](#footnote-26)

ماده 32 قانون مداخله در اموال مجرمانه سوریه و ماده دوم قانون جزای الجزایر مخصوص مداخله در اموال مجرمانه مجازات معاون و شریک را با مجازات مباشر یکسان دانسته است. ماده 4 قانون مداخله در اموال مجرمانه اردن مقرر می د ارد: «دخالت کننده و معاون مداخله در اموال مجرمانه به مجازات فاعل اصلی محکوم می شود.» مهمترین توجیهی که برای مساوات مجازات معاون و شریک با مجازات مباشر در مداخله در اموال مجرمانه وجود دارد خطرناک بودن این جرایم است. قانونگذار نسبت به معاونت و شرکت در جرم سخت گیری می کند همانگونه که شروع در جرم را هم سنگ جرم اصلی قرار داده است تا کسی به فکر ارتکاب مداخله در اموال مجرمانه نیفتد اعم از این که به تنهایی آن را انجام دهد یا به دیگران کمک کند. سختگیری در این موارد به خاطر آن است که امنیت اقتصادی و سیاستهای اقتصادی در هر کشور بسیار مهم است و اخلال در آنها خطرناک می باشد. در مداخله در اموال مجرمانه یا جرایم یقه سفیدها گاهی معاونت و کمک به مباشر و طراحی نقشه جرم اهمیتی بیشتر از مباشرت در جرم دارد زیرا این جرایم ظریف بوده و همراه با طراحی و نقشه قبلی صورت می گیرد.

ملاک تمایز شرکت و معاونت از مباشرت در مداخلات در اموال مجرمانه همان ملاک هایی است که در سایر جرایم وجود دارد و مهمترین ملاک دخالت مستقیم در رکن مادی و دخالت غیر مستقیم است و حکم خاصی در اینجا وجود ندارد. عنوان «معاونت در جرم» در برخی از قوانین خارجی به اقسام مختلفی مانند «دخالت در ارتکاب جرم» و «تحریک به جرم» تقسیم می شود اما در قانون ما چنین تقسیماتی وجود ندارد بلکه معاونت در مقابل مباشرت و شرکت قرار دارد و ملاک تمایز آنها دخالت مستقیم و غیر مستقیم در ارکان جرم است. با این وجود در تشخیص مصادیق این عنوان ها ممکن است اختلافاتی رخ دهد بعنوان نمونه راننده حمل پول یک شرکت با سارقی هماهنگ می شود تا در ساعت مشخصی که پول های شرکت به بانک حمل می شود در محل خاصی مستقر شود و با اسلحه قلابی اتومبیل را تهدید نماید و راننده نیز با وی درگیری ظاهری به وجود آورد اما سرانجام پول ها را برباید تا با یکدیگر تقسیم نمایند. در اینجا یک دادگاه اعتقاد به ارتکاب معاونت راننده در سرقت داشت و دادگاه دیگری آن را شرکت در سرقت می دانست و سرانجام دیوان عالی کشور این عمل را شرکت در سرقت محسوب نمود با استدلال که ربودن پولها از همان لحظه حرکت اتومبیل از شرکت آغاز شده و با قصد ربودن صورت گرفته است.

در مورد معاونت مداخله در اموال مجرمانه نکته مهمی که باید مورد توجه قرار گیرد آن است که برخی اشخاص صاحب نام و به ویژه مسئولان بانفوذ به صورت غیر مستقیم و با نام دیگران وارد فعالیتهای اقتصادی شده و مرتکب جرایمی می شوند. این نحوه عمل با عنوان مباشرت یا شرکت در جرم تطبیق نمی کند بلکه عنوان معاونت یا تسبیب یا فاعل معنوی دارد بنابراین اقتضا می کند مجازات معاونت در این موارد خفیف تر از مجازات مباشر نباشد بلکه حداقل مساوی با آن باشد تا چنین راهی را برای سوء استفاده کنندگان از قانون مسدود کند.

# 1-3- رکن معنوی

عنصر معنوی در تمامی جرایم نقش مهمی دارد و هیچ جرمی به جز در موارد استثنایی بدون عنصر معنوی تحقق نمی یابد. اما عنصر معنوی در مداخله در اموال مجرمانه اهمیت بیشتری دارد و بحث های فراوانی در مورد امکان یا عدم امکان تحقق این جرایم به صورت خطایی صورت گرفته و اختلاف شده است که آیا نیازی به عنصر معنوی می باشد یا خیر و اگر در مرحله ثبوتی نیاز به عنصر معنوی دارند آیا در مرحله اثباتی نیز باید عنصر معنوی را احراز نمود و اگر نیاز به اثبات دارد چه کسی باید آن را اثبات کند؟ در حقوق کیفری آمریکا، مداخله در اموال مجرمانه ، جرایم مطلق و مادی تلقی می شوند اما در حقوق کیفری اروپایی عنصر معنوی را فرض می کنند هر چند خلاف آن نیز قابل اثبات است. بر همین اساس عنصر معنوی جایگاه مهمی را در مداخله در اموال مجرمانه به خود اختصاص داده است پس ابتدا مداخله در اموال مجرمانه رادر حالت عمدی و آنگاه در حالت خطایی مورد بحث قرار می دهیم.

گروهی بر این باورند که عنصر معنوی مداخله در اموال مجرمانه اهمیت زیادی ندارد و صرف تحقق آنها برای مسئولیت کیفری مرتکبان کفایت می کند. توجیه این گروه آن است که مداخله در اموال مجرمانه تعرض به سیاست اقتصادی کشور و اقتصاد ملی می باشد بنابراین جرایمی خطرناک و زیان بار به حساب می آیند و صرف تحقق مادی آنها کفایت می کند بدون اینکه به قصد و نیت مرتکب جرم توجهی بشود. آنچه که در اینجا اهمیت دارد مصلحت اقتصادی کشور است که جزء مصالح عالی می باشد و خطری که آن را تهدید نماید خطری بزرگ محسوب می شود.[[27]](#footnote-27)

به هر حال در مورد اهمیت عنصر معنوی در مداخله در اموال مجرمانه اختلاف نظر جدی وجود دارد و منظور از عنصر معنوی سوء نیت عام و سوء نیت خاص می باشد که به صورت جداگانه مورد بحث قرار می گیرند. در مرد این که عنصر معنوی جزئی از نظریه عمومی جرم است یا جزوی از نظریه عمومی مسئولیت می باشد اختلاف نظر وجود دارد. گروهی نظریه اول را بر گزیده اند زیرا جرم از دو قسمت تشکیل می شود؛ یک قسمت آن که در درون انسان وجود دارد و شامل انگیزه و اراده می باشد و عنصر معنوی نامیده می شود و قسمت دیگر آن آثار خاجی اراده است که در خارج به وجود می آید و عنصر مادی نام دارد. بنابراین هر جرمی دو عنصر دارد و یک عنصر آن درونی و روانی است و عنصر دیگر خارجی و مادی می باشد. بر همین اساس برای تعریف جرم عده ای بر عنصر روانی تأکید کرده و آن را اراده خلاف قانون می دانند اما عده ای بر عنصر مادی تأکید نموده و آن را رفتار خلاف قانون دانسته اند در حالی که باید هر دو جنبه را در نظر گرفت. کسانی که عنصر معنوی را جزء نظریه عمومی جرم می دانند بر دو دسته تقسیم می شوند؛ گروهی جنبه ذهنی جرم را شامل عنصر معنوی و مادی می دانند یعنی اراده فقط به رکن معنوی تعلق ندارد بلکه شامل رکن مادی نیز می شود اما گروهی جنبه ذهنی را منحصر در عنصر معنوی می دانند یعنی رکن مادی جرم کاملاً مجزا و مستقل از رکن معنوی می باشد. گروه نخست خود به دو دسته تقسیم می شوند؛ یک دسته دیدگاه سنتی دارند و عنصر مادی را یک فعل یا ترک فعل ارادی می دانندکه اگر بدون اراده باشد اثر قانونی ندارد و دسته دوم دیدگاه غائی دارند و عنصر مادی را ابراز اراده در عالم خارج به سوی هدفی معین می دانند.[[28]](#footnote-28) گروه دوم بر خلاف گروه نخست میان جانب ذهنی فاعل و جانب مادی وی تفکیک می کند یعنی عنصر معنوی از اراده و تفکر و برنامه ریزی و علم تشکیل می شود و عنصر مادی عبارت از رفتار فیزیکی و نتیجه است بدون این که ارتباطی میان این دو عنصر وجود داشته باشد.

کسانی که عنصر معنوی را جزء نظریه عمومی مسئولیت می دانند عقیده دارند که جرم با رکن مادی محقق می شود و رکن معنوی دخالتی در آن ندارد بلکه مربوط به مسئولیت فاعل می شود. این نظریه در آلمان ظهور پیدا کرد و توجه خاصی به رکن مادی نمود زیرا عنصر معنوی ارتباطی با عمل مجرمانه ندارد. مرل و ویتو و برخی از حقوقدانان فرانسوی نیز به سوی این نظریه گرایش پیدا کردند.[[29]](#footnote-29)

به اعتقاد ایشان جرم و مجازات دو موضوع جداگانه هستند و جرم به محض تحقق رکن مادی به وجود می آید اما برای اعمال مجازات باید به مسئولیت مجرم توجه کرد و مسئولیت نیاز به عنصر معنوی د ارد. آنچه که موجب اختلاف نظر میان این دو گروه شده است خلأ میان جرم و مسئولیت است. جرم عمل نامشروع ناشی از اراده جنایی است که مجازات قانونی دارد بنابراین رکن مادی و معنوی در آن دخالت دارد. مسئولیت توان شخص برای تحمل نتایج قانونی جرم است که همان مجازات می باشد یعنی آیا مرتکب جرم توان تحمل مجازات را دارد یا خیر؟ آنچه که در مسئولیت دخالت دارد عبارت ار اهلیت و آزادی اراده است. به عبارت دیگر جنبه ذهنی و روانی شخص از دو دسته عناصر تشکیل می شود؛ یک دسته عناصر که ارتباط مستقیم و نزدیک با جرم دارند و اراده که همان علم می باشند و دسته دیگر که ارتباط غیر مستقیم و دور با جرم دارند و اهلیت و آزادی اراده می باشند. دسته اول مربوط به جرم بوده و دسته دوم مربوط به مسئولیت می باشد. پس جنبه درونی و روانی جرم با جرم و مسئولیت ارتباط دارد.

## 1-3-1 سوء نیت عام

قصد مجرمانه یا سوء نیت عام جرم خطای آگاهانه و ارادی است.[[30]](#footnote-30) یعنی مرتکبی که علم به عدم مشروعیت عمل دارد اراده انجام آن را می نماید پس علم و اراده دو جزء سازنده قصد مجرمانه هستند.[[31]](#footnote-31) مداخله در اموال مجرمانه شامل جرم های گوناگونی می شود و هر کدام از آنها ارکان متفاوتی دارند بنابراین برای بررسی قصد مجرمانه در این جرایم باید هر یک را به صورت جداگانه مورد مطالعه قرارداد. در قوانین موضوعه ما قانون خاصی با نام «قانون جرایم اقتصادی» وجود ندارد و کشورهایی که قانون خاص دارند نیز در مورد عنصر معنوی مداخله در اموال مجرمانه بحث جداگانه ای را نگشوده اند. بنابراین آنچه در مورد عنصر معنوی این جرایم مورد بحث قرار می گیرد بحث های تئوری و علمی است. برای مطالعه سوء نیت عام در مداخله در اموال مجرمانه مناسب است مطلب را در دو مبحث پی بگیریم یک مبحث که سوء نیت را به صورت عام بررسی می کند و اختصاص به جرم خاص ندارد و مبحث دیگر که سوء نیت را در جرایم خاص مطرح می نماید.

### 1-3-1-1- سوء نیت عام مداخله در اموال مجرمانه

اکثر قوانینی که مداخله در اموال مجرمانه را پیش بینی کرده اند بیان خاصی برای عنصر معنوی این جرایم ندارند بنابراین مداخله در اموال مجرمانه اعم از این که در درجه جنایت یا جنحه باشند مانند جرایم عادی نیاز به سوء نیت عام دارند.به عبارت دیگر برای تحقق این جرایم علم مرتکب به عناصر جرم و اراده انجام آن ضرورت دارد. با این وجود تفاوتهایی نیز میان مداخله در اموال مجرمانه عادی از جهت عنصر معنوی وجود دارد به ویژه اینکه سوء نیت در پاره ای از مداخله در اموال مجرمانه مفروض انگاشته می شود. اولین عنصر رکن معنوی، علم به ارکان جرم است و علم در مداخله در اموال مجرمانه اهمیت زیادی دارد زیرا بسیاری از مداخله در اموال مجرمانه که در درجه خلاف یا جنحه های سبک قرار دارند مخالفت آشکاری با اخلاق و ارزشهای اجتماعی ندارند تا بتوان علم آنها را مفروض دانست. از طرف دیگر قوانین و مقررات اقتصادی از جمله مقررات کیفری به سرعت در حال تغییر و تحول است بنابراین علم به این مقررات و احکام ضرورت دارد همچنانکه علم به مادیات آن نیز لازم است. توصیه سوم از توصیه های ششمین کنوانسیون قانون جزا در این زمینه می گوید: «گستردگی اصلاحاتی که برای حمایت از مصالح اقتصادی نسبت به مقررات اقتصادی صورت می گیرد اقتضا می کند که نسبت به وضع این مقررات دقت زیادی صورت گیرد و از تمامی راههای ممکن به اطلاع مردم رسانیده شود و صرف اعلام در روزنامه رسمی کفایت نمی کند.» برای محکومیت کیفری فرض تحقق ارکان جرم کفایت نمی کند باید واقعاً احراز شوند و علم به مقررات نیز از این قاعده مستثنی نمی باشد منتها در مداخله در اموال مجرمانه استثنائاتی وجود دارد زیرا مرتکبان مداخله در اموال مجرمانه که معمولاً مشغول فعالیتهای اقتصادی هستند علم به آنها دارند. اما به هر حال همانگونه که گفته شد ارکان جرم باید به اثبات برسند و فرض کردن آنها امری خلاف قائده و اصل می باشد و آنچه که فرض علم در این جرایم را توجیه می کند آن است که اولاً مداخله در اموال مجرمانه جرایمی خطرناک هستند و ثانیاً اثبات علم به این جرایم کار دشواری است و ثالثاً اماره ای در مرتکبان مداخله در اموال مجرمانه وجود دارد که فرض علم را مطابق با واقع و طبیعت امور می نماید و آن اماره تخصص آنهاست زیرا مجرمان اقتصادی تخصص در فعالیت های خود هستند و بعید می نماید که مقررات حرفه خود را ندانند. در مورد جرایم عادی دو دیدگاه وجود دارد؛ دیدگاه نخست که در آلمان و سوئیس و یونان رواج دارد اماره علم به قانون را رد می کند و دیدگاه دوم که در فرانسه و ایتالیا و پرتغال مورد اقبال قر ار گرفته است علم به قانون را فرض می کند. در مورد قوانین اقتصادی تصریح مخالفی وجود ندارد. اما تمایزاتی وجود دارد که مورد اشاره قرار گرفت. راه سومی نیز در اینجا وجود دارد که تشخیص امر به قضات واگذار شود تا حسب مورد تصمیم بگیرند زیرا نمی توان برای همه موارد نسخه یکسانی پیچید و برای مجرمان مختلف حکم یکسانی صادر کرد. برخی از مجرمان اشراف کامل بر جرم ارتکابی دارند و کارشناس حرفه خود می باشند بنابراین نمی توان فرض را بر جهل ایشان نسبت به قوانین قرار داد.

قصد مجرمانه از علم و اراده تشکیل می شود اما دیدگاهی وجود دارد که علم را برای تحقق قصد مجرمانه کافی می داند یعنی نیازی به اراده نمی بیند. عدم نیاز به اراده سخن موجهی نیست زیرا مسئولیت بدون اراده مفهومی ندارد بنابراین شاید منظور این گروه آن باشد که علم و اراده لازم و ملزوم یکدیگر هستند بنابراین شخصی که علم دارد بدون تردید اراده نیز دارد بنابراین وجود اراده در چنین مواردی مفروض است. دیدگاهی نیز وجود دارد که اراده را کافی می داند زیرا وقتی اراده باشد علم نیز هست و در مورد تقدم علم و اراده بر یکدیگر دو نظریه وجود دارد. ترجیح اراده بر علم در قانون ایتالیا و یونان و برخی از کشورهای عربی مورد استقبال قرار گرفته است و ترجیح علم بر اراده در قانون مصر پذیرفته شده است.[[32]](#footnote-32)

#### 1-3-1-2- سوء نیت عام در جرایم خاص

جرایمی که در قوانین خاص بعنوان جرم اقتصادی شناخته شده اند معمولاً بدون سوء نیت عام محقق نمی شوند مانند قلب سکه، جعل اسکناس، احتکار، جرایم سازمان یافته، جرایم مالیاتی، تقلب در معاملات، جرایم یارانه ای، جرایم یقه سفیدها و... بسیاری از این جرایم علاوه بر سوء نیت عام نیاز به سوء نیت خاص نیز دارند. بعنوان نمونه در جرایم یقه سفیدها بایستی مرتکب قصد مخفی کردن منبع اصلی اموال نامشروع را نیز داشته باشد. به هر حال مداخله در اموال مجرمانه نیز بعنوان جرایم عمدی مانند بقیه جرایم بدون علم و اراده تحقق پیدا نمی کنند و کسانی که خطر این جرایم را توجیهی برای بی نیازی از علم یا اراده می دانند منظورشان آن نیست که این جرایم نیازی به علم و اراده ندارند بلکه منظورشان آن است که علم و اراده در این جرایم فرض می شود.

### 1-3-2- سوء نیت خاص

هیچ جرمی بدون سوء نیت عام یعنی عام و اراده تحقق پیدا نمی کند اما امکان جرم بدون سوء نیت خاص وجود دارد و اصل هم بر آن است که هیچ جرمی نیاز به سوء نیت خاص نداشته باشد مگر اینکه در قانون به آن تصریح شده باشد. سوء نیت خاص انگیزه ارتکاب جرم است و از آنجا که انگیزه جزء ارکان جرم نیست بنابراین فقط انگیزه هایی سوء نیت خاص تلقی می شوند که قانونگذار آنها را جزء رکن معنوی قرار داده باشد. پس سوء نیت عام جنبه عمومی داشته و مطابق قاعده است اما سوء نیت خاص جنبه استثنایی داشته و بر خلاف قاعده می باشد. مداخله در اموال مجرمانه نیز مشمول همین قاعده هستند یعنی در صورتی نیاز به سوء نیت خاص دارند که قانونگذار به صراحت آن را بیان کرده باشد. با این وجود گفته شده است که دامنه استثنا در مداخله در اموال مجرمانه بیشتر از جرایم عادی است زیرا فعالیتهای اقتصادی به منظور کسب درآمدهای مشروع صورت می گیرد و مداخله در اموال مجرمانه برای جلوگیری از درآمدهای نامشروع وضع شده است. پس مرتکبان مداخله در اموال مجرمانه انگیزه تحصیل اموال نامشروع را دارند و این انگیزه ممکن است سوء نیت خاص مداخله در اموال مجرمانه محسوب شود. همچنین مداخله در اموال مجرمانه یک موضوع مستقیم دارند که اموال عمومی و دولتی است و یک موضوع غیر مستقیم دارند که لطمه به نظام اقتصادی کشور می باشد و موضوع غیر مستقیم ممکن است سوء نیت خاص جرم را تشکیل بدهد.

#### 1-3-2-1- ابهام در مفهوم سوء نیت خاص

برخی از اختلاف ها پیرامون سوء نیت خاص به مفهوم پیچیده و فلسفی قصد برمی گردد زیرا تمایز دقیقی میان سوء نیت عام و سوء نیت خاص صورت نگرفته و حق بحث در حقوق جزا به شایستگی ادا نشده است. برهمین اساس گروهی وجود سوء نیت خاص را به کلی انکار می کنند و گروهی تمامی جرایم مقید را دارای سوء نیت خاص می دانند زیرا قصد نتیجه از دیدگاه ایشان همان سوء نیت خاص می باشد. گروهی نیز قصد منفعت یا مالکیت یا اضرار یا تخریب که معمولاً در مداخله در اموال مجرمانه وجود دارد را سوء نیت خاص می دانند. سکوت قانون نیز موید بر علت گردیده است زیرا تعریف قانونی برای سوء نیت خاص وجود ندارد همچنان که اشاره به مصادیق آن نیز نشده است. این مشکل در نظام هایی که قانون خاصی با عنوان «قانون جرایم اقتصادی» وجود ندارد به مراتب بیشتر است زیرا خود جرم اقتصادی نیز معلوم نیست تا چه رسد به اینکه ارکان آن مشخص باشد. حقوقدانان نیز در مورد معنای سوء نیت خاص و تفاوت آن با مفاهیمی همچون انگیزه به نتیجه قاطعی دست نیافته اند. در مواردی که صراحت قانونی وجود دارد اختلاف ها نیز کمتر است بعنوان نمونه ماده 698 قانون مجازات اسلامی آورده است: «هر کس به قصد اضرار به غیر یا تشویش اذهان عمومی یا مقامات رسمی به وسیله نامه یا شکوائیه ... اکاذیبی اظهار نماید... » پس کمتر کسی تردید کرده است که قصد اضرار سوء نیت خاص این جرم می باشد زیرا انگیزه های دیگری نیز برای این جرم متصور است اما یکی از انگیزه ها یعنی «قصد اضرار» به صورت خاص بیان شده است.[[33]](#footnote-33)

#### 1-3-2-2- تصریح به سوء نیت در پاره ای جرایم

در تعریف مداخله در اموال مجرمانه شاهد بودیم که قید «لطمه به سیاستهای اقتصادی و نظام اقتصادی کشور» در اکثر تعریف ها آمده بود. این قید از دو جهت مداخله در اموال مجرمانه را مقید می سازد؛ یکی از جهت مادی و خارجی است یعنی جرم اقتصادی باید در عمل موجب اضرار به سیاستهای اقتصادی شود یا قابلیت اضرار را داشته باشد ( نظریه موضوعی) و دیگری از جهت معنوی و درونی می باشد یعنی اراده و قصد مرتکب باید همراه با چنین قیدی باشد ( نظریه ذهنی). در حالت دوم می توان گفت که قصد اضرار به سیاستهای اقتصادی سوء نیت خاص تمامی مداخله در اموال مجرمانه است و از این جهت کلیه مداخله در اموال مجرمانه دارای سوء نیت خاص خواهند بود. این سوء نیت را حتی می توان برقرار دانست گرچه قانونگذار قید مزبور را بیان نکرده باشد زیرا وجه تمایز مداخله در اموال مجرمانه از جرایم عادی همین امر است. موارد دیگری که بعنوان سوء نیت خاص در برخی مداخله در اموال مجرمانه آمده است عبارتند از: اخلال در نظام پولی یا ارزی کشور و ایجاد انحصار یا کمبود در عرضه مایحتاج عمومی ( ماده یک و دو قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور) قصد مبارزه با نظام جمهوری اسلامی ایران و قصد اخلال در وضع پولی یا بانکی و بر هم زدن نظم و امنیت سیاسی و اقتصادی و اجتماعی ( ماده واحده قانونی تشدید مجازات جاعلین اسکناس و واردکنندگان ، توزیع کنندگان و مصرف کنندگان اسکناس مجعول)، یا قصد گران فروشی یا اضرار به جامعه ( ماده 4 قانون تعزیرات حکومتی).

#### 1-3-2-3- نظریه فقدان سوء نیت خاص

بنابراین سوء نیت خاص در مداخله در اموال مجرمانه وجود دارد و اگر قصد لطمه به سیاستهای اقتصادی را شرط تحقق این جرایم بدانیم همه مداخله در اموال مجرمانه نیاز به سوء نیت خاص دارند و هیچ جرمی بدون سوء نیت خاص محقق نمی شود. با این وجود گروهی از حقوقدانان وجود سوء نیت خاص را نه تنها در مداخله در اموال مجرمانه بلکه در کلیه جرایم ممنوع می دانند و دلیلشان آن است که با وجود سوء نیت عام محلی برای سوء نیت خاص باقی نمی ماند زیرا سوء نیت عام به معنای اراده ارتکاب جرم بر اساس شرایطی می باشد که قانون تعیین کرده است و این معنا سوء نیت خاص را نیز در بر دارد. گروهی دیگر سوء نیت را در جرایم عادی ضروری می دانند اما در مداخله در اموال مجرمانه به انگیزه هایی همچون اضرار و تخریب و کسب منفعت نیازی نیست زیرا انگیزه در صورتی جزء رکن معنوی قرار می گیرد که مورد تصریح قانونگذار قرار گرفته باشد. [[34]](#footnote-34) به اعتقاد ایشان قصد مجرمانه ماهیتی ساده و بسیط دارد و قابل تقسیم به عام و خاص یا خوب و بد نمی باشد و آنچه که بعنوان سوء نیت خاص تلقی می شود انگیزه است که خارج از قصد مجرمانه می باشد یعنی هدفی که مرتکب به خاطر آن قصد ارتکاب جرم را می نماید. عنصری که در اشخاص مختلف تفاوت دارد همان انگیزه است و انگیزه دارای معیار مشخصی است در حالی که قصد مجرمانه دارای معیار موضوعی می باشد برخلاف گارو (garraud) و فیلی (villey) و گارسون (garcon) که چنین حالتهایی را برای قصد مجرمانه قائل هستند.[[35]](#footnote-35) این اختلاف ها را باید منحصر در مواردی دانست که قانون انگیزه خاصی را بیان نکرده باشد و گرنه تردیدی نیست که این انگیزه همان سوءنیت خاص جرم می باشد و بعید است منظور مخالفان آن باشد که انگیزه در این موارد انگیزه ساده و محض بوده و در تحقق جرم تأثیری نداشته باشد. اگر مرتکب فاقد انگیزه های مصرح در قانون باشد طبیعی است که مرتکب جرم مورد نظر قانون نشده است.

#### 1-3-2-4- انگیزه بعنوان شرط عنصر روانی

انگیزه از نظر ماهیت خارجی همان سوء نیت خاص است یعنی هدف بعید و دوری که مجب وادار کردن شخص به تحقق آن هدف می شود. تفاوت این دو فقط در بیان و عدم بیان است یعنی اگر هدف بعید ارتکاب جرم در قانون بیان شود سوء نیت خاص است و اگر بیان نشود سوء نیت عام می باشد. اصل بر آن است که چنین تصریحی در قانون صورت نگیرد و بیان انگیزه شکل استثنایی دارد. برخی از قوانین این قاعده را به شکل قانونی در آورده اند مانند ماده 192 قانون جزای لبنان که می گوید: «انگیزه عنصری از عناصر جرم نیست مگر در مواردی که قانون تعیین کرده است» این استثنا همانگونه که اشاره شد در مداخله در اموال مجرمانه بیشتر از جرایم عادی است اما بر خلاف ظاهر این ماده انگیزه را نمی توان عنصر جرم دانست زیرا عنصر به جزئی از جرم اطلاق می شود که جرم بدون آن قابل تحقق نمی باشد و اگر مداخله در اموال مجرمانه بدون انگیزه قابل تحقق نباشند پس باید انگیزه را رکن همه آنها دانست نه این که در برخی از جرایم رکن باشد و در برخی جرایم رکن نباشد و گرنه موجب تبدل ماهیت این جرایم می شود یعنی ماهیت آنها در حال تغییر و تبدیل خواهد بود. بنابراین انگیزه را باید شرط مداخله در اموال مجرمانه دانست تا چنین مشکلی به وجود نیاید پس انگیزه صفت شخصی دارد اما عنصر جرم سازنده جرم است و جزء ماهیت آن محسوب می شود. در این صورت نیز ممکن است انگیزه شرط تمامی جرایم تلقی گردد زیرا جرم اقتصادی جرمی است که علیه سیاستهای اقتصادی صورت می گیرد پس مرتکب باید چنین انگیزه ای داشته باشد. علم و اراده که عنصر معنوی را تشکیل می دهند باید متوجه این شرط باشد یعنی مرتکب علم به انگیزه دارد و برای رسیدن به همان انگیزه ارتکاب جرم را اراده می کند. با این تفسیر انگیزه را نمی توان رکن معنوی دانست هر چند قانونگذار آن را بیان کرده باشد بلکه شرط تحقق رکن معنوی می باشد اما در عرف حقوقدانان مصطلح شده است که انگیزه را در صورت تصریح قانونی جزء عنصر معنوی می دانند در حالی که عنصر معنوی ،ماهیتی ثابت دارد و از شخصی به شخص دیگر تفاوت پیدا نمی کند.

#### 1-3-2-5- هدف بعنوان شرط عنصر روانی

در مورد هدف نیز اختلاف نظر وجود دارد که آیا جزء رکن معنوی مداخله در اموال مجرمانه می باشد یا خیر همانگونه که در مورد جرایم عادی نیز این اختلاف وجود دارد. انگیزه غایب دور و بعید ارتکاب جرم است اما هدف غایب نزدیک برای تحقق جرم می باشد یعنی غایتی که مرتکب جرم برای رسیدن به آن مرتکب جرم می شود. عده ای نیز هدف را همان مصلحت مورد حمایت قانون می دانند یعنی هر جرمی برای حمایت از مصلحتی وضع شد ه است پس هر گاه مرتکب برای از بین بردن آن مصلحت مرتکب جرم شود می گویند که هدف وی مثلاً اضرار به مالکیت صاحب مال بوده است. بعنوان نمونه ماده 519 قانون مجازات اسلامی مقرر می دارد: «هر کس به قصد تقلب به هر نحو از قبیل تراشیدن، بریدن و نظایر آن از مقدار مسکوکات طلا یا نقره ایرانی یا خارجی بکاهد...» پس در اینجا صرف تراشیدن و بریدن برای تحقق جرم کفایت نمی کند هر چند موجب تقلب و وارونه جلوه دادن حقیقت باشد بلکه مرتکب باید با قصد تقلب این کار را انجام دهد. تمایز میان هدف و انگیزه کاری بس دشوار است به ویژه در نظام حقوقی ما که تعریفی از آنها در قانون بیان نشده است اما در قوانین خارجی این تفکیک وجود دارد و تفاوت اصلی آنها در دور و نزدیک بودن غایت جرم است. هدف نیز مانند انگیزه جزئی از رکن معنوی نیست بلکه شرط تحقق رکن معنوی می باشد یعنی در مواردی که هدف در قانون بیان شده است علم و اراده باید متوجه هدف باشد و هدف سوء نیت خاص محسوب می شود البته نه به این معنا که جزئی از رکن جرم باشد زیرا قصد مجرمانه امری موضوعی است و متغیر نمی باشد اما هدف امری شخصی است و از یک شخص تا شخص دیگر تفاوت دارد.[[36]](#footnote-36)

هدف تشکیل شرکتها و اشخاص حقوقی نمونه بارزی است که برای این مورد مثال زده می شود برخی از شرکتها با هدف نامشروعی تشکیل می شوند و این هدف به ندرت در اساسنامه آنها قید می شود زیرا مانع ثبت آنها می باشد بلکه در ظاهر هدفی مشروع دارند اما در عمل به دنبال اهداف نامشروعی مانند احتکار و لطمه به اقتصاد کشور هستند و تراست خطرناک (trust de pore speculation) نامیده می شود.[[37]](#footnote-37)

رویه قضایی در دیوان عالی کشور فرانسه آن است که هدف را در بسیاری از مداخله در اموال مجرمانه شرط عنصر معنوی این جرایم می داند به گونه ای که چنانچه مرتکب هدفی همچون افزایش قیمتها را نداشته باشد جرم محقق نمی شود.[[38]](#footnote-38) پس هدف اعم از این که رکن معنوی جرم بوده یا شرط رکن معنوی باشد اهمیت فراوانی در مداخله در اموال مجرمانه دارد هر چند در نظام حقوقی ما تفکیک آن با انگیزه دشوار است.

#### 1-3-2-6- فرض سوء نیت

یکی از دشواری های مربوط به عنصر معنوی جرایم اثبات این عنصر است زیرا قاضی توان ورود به ضمیر اسخاص را ندارد. این مشکل را در ناحیه سوء نیت عام با فرض آن حل کرده اند یعنی فرض بر آن است که مرتکب جرم علم و اراده دارد. بنابراین دادستان نیازی به اثبات آن ندارد بلکه فرض بر وجود آن است و متهم باید فقدان علم و اراده را اثبات کند. اما در سوء نیت خاص چنین فرضی نارواست زیرا همانگونه که دیدیم سوء نیت خاص یا انگیزه شرط عنصر روانی است و امری زائد می باشد. پس باید اثبات شود و فرض هم بر عدم آن است. در مداخله در اموال مجرمانه نیز قضیه به همین صورت است یعنی اصل بر وجود سوء نیت عام و فقدان سوء نیت خاص می باشد پس سوء نیت عام نیازی به اثبات ندارد اما سوء نیت خاص باید اثبات شود.

### 1-3-3- خطای غیر عمدی در مداخله در اموال مجرمانه:

اصل در جرایم از جمله مداخله در اموال مجرمانه آن است که عمدی باشند بنابراین غیر عمدی بودن جرایم یا خطای غیر عمدی جنبه استثنایی دارد یعنی نیاز به تصریح قانونی دارن. خطا در مداخله در اموال مجرمانه مانند خطا در جرایم عادی می باشد اما تفاوتهایی هم میان خطا در مداخله در اموال مجرمانه و عادی وجود دارد. منظور از خطای غیر عمدی عمل نمودن برخلاف احتیاط و دور اندیشی همراه با تقصیر است که نتایج نامشروعی را در پی دارد و مرتکب در حالی که باید انتظار نتیجه را داشته باشد چنین انتظاری را نکشد و در حالی که امکان دوری کردن از نتیجه برای وی وجود دارد از آن دوری نکند. خطای غیر عمدی را به دو دسته تقسیم کرده اند: یکی خطای بسیط و قابل انتظار که بر حسب جریان عادی امور انتظار حصول آن برود و دیگری خطای غیر بسیط یا آگاهانه که مرتکب نتیجه را نمی پذیرد و احتمال می د هد که نتیجه حاصل نشود. قانونگذار ما تعریفی از خطای غیر عمدی ارائه نداده بلکه مصادیقی از آن را بیان کرده است که عبارتند از: بی احتیاطی، بی مبالاتی، عد م مهارت و عدم رعایت مقررات مربوط به امری ( تبصره 3 ماده 295 قانون مجازات اسلامی). بر همین اساس پیچیدگی های زیادی در این زمینه وجود دارد.[[39]](#footnote-39)خطای غیر عمدی بحث مهم و در عین حال مبهمی در حقوق جزای ماست و این ابهام در حقوق کیفری اقتصادی نیز وجود دارد به ویژه اینکه دامنه جرایم غیر عمدی اقتصادی گسترده تر از جرایم عادی است.

در مداخله در اموال مجرمانه خطای غیر عمدی جایگزین قصد مجرمانه می شود زیرا بسیاری از خطاها منتهی به صدمه زدن به اقتصاد ملی و سیاستهای اقتصادی می شود. پس اگر قصد مجرمانه و عمدی بودن را ضروری بدانیم بسیاری از تخلفات مصون از تعقیب می مانند در حالی که چنین امری به مصلحت اقتصاد کشور نمی باشد. آمارها حکایت از آن دارد که قربانیان جرایم غیر عمدی اقتصادی به مراتب بیشتر از جرایم عمدی هستند زیرا به کارگیری صنعت و تکنولوژی های جدید چنین اقتضایی دارد و امکان بروز خطا در استفاده از ماشین های صنعتی فراوان است. پس خطای غیر عمدی جایگزین قصد مجرمانه در مداخله در اموال مجرمانه گردیده و جایگاه مهمی را در حقوق جزای اقتصادی به دست می آورد. بر همین اساس این ادعا مطرح شده است که در مداخله در اموال مجرمانه نیازی به اثبات قصد کیفری نیست بلکه اثبات کیفری کفایت می کند و خطای غیر عمدی در مداخله در اموال مجرمانه برخلاف جرایم عادی قاعده و اصل می باشد و دلیلش آن است که در این جرایم به لطمه و صدمه ای که به مصالح مورد حمایت قانون وارد می گردد توجه می شود و صدمه مادی در جرایم عمدی و غیر عمدی یکسان است. از این روی جرایم غیر عمدی و عنصر خطای غیر عمدی بعنوان عنصر معنوی اهمیت فراوانی در مداخله در اموال مجرمانه پیدا می کند.

#### 1-3-3-1- دلایل اهمیت خطای غیر عمدی

اهمیت خطای غیر عمدی مداخله در اموال مجرمانه را می توان به چند عامل نسبت داد؛ یکی از آنها گسترش وسایل فنی است که برای مردم و جامعه خطر آفرین هستند و آمارها نشان می دهد که آمار خسارتهای مالی و جانی ناشی از بی احتیاطی در استفاده از این وسایل به مراتب بیشتر از جرایم عمدی است. بر همین اساس سیاست کیفری اقتضا می کند خطای غیر عمدی بعنوان رکن معنوی این جرایم پذیرفته شود به خصوص که اثبات قصد مجرمانه ای امری دشوار است و موجب فرار مجرمان از مجازات می شود. عامل دیگر آن است که در مداخله در اموال مجرمانه ممکن است خطایی کوچک ضررهای بزرگی را به جود آورد مانند این که کارمند یک شرکت مهم از روی سادگی و به صورت دوستانه اطلاعات محرمانه را به دوست خود بدهد و خروج اطلاعات لطمه بزرگی به فعالیت آن شرکت وارد سازد. برعکس ممکن است خطای بزرگی ر خ دهد اما ضرر فعلی به وجود نیاورد مانند این که تقلب در تولید محصولات مهم صورت گیرد اما قبل از فروش کشف شود. در این موارد به نتیجه خطا توجهی نمی شود بلکه شخصیت مرتکب و اهمیت خطا ملاک است پس در مداخله در اموال مجرمانه باید به خطاهای مرتکبین توجه ویژه داشت. عامل دیگر توسعه دامنه مسئولیت ناشی از فعل دیگری است زیرا عمل به نمایندگی و از سوی اشخاص حقوقی گسترش فراوانی یافته است بنابراین خطای در اداره و نظارت بر عمل نمایندگان موجب مسئولیت اشخاص ثالث می باشد. دیوان عالی کشور فرانسه مدیر مغازه نانوایی را به خاطر فروش نان گران توسط کارگرانش محکوم نموده و مقرر داشت که کس صفت مدیر موسسه یا شرکت یا جمعیتی را بر عهده داشته باشد مسئول تخلفات کارکنان و اشخاص تحت کنترل خود می باشد.[[40]](#footnote-40) ششمین کنفرانس بین المللی حقوق جزا نیز به مسئولیت ناشی از فعل غیر در مداخله در اموال مجرمانه کرده است.[[41]](#footnote-41) این حکم در قوانین داخلی بسیاری از کشورها به صراحت آمده است مانند ماده 56 قانون سال 1954 فرانسه و ماده 30 قانون جزای سوریه؛ مسئولیت مدیر نیز بر مبنای خطاست منتها این خطا مفروض می باشد. بعنوان نمونه چنانچه مقاله ای در یک روزنامه بر علیه سیاست اقتصادی کشور نگاشته شود فرض بر آن است که مدیر مسئول نیز در این زمینه تعهد داشته یا خطا کرده است. اقدامات بین المللی و قوانین داخلی کشورها در قرن حاضر توجه ویژه ای به جرایم غیر عمدی و اعطای وصف کیفری به آنها نموده اند از جمله کنوانسیون های سال 1961 و 1979 هامبورگ که در تمامی جرایم خطرناک اجتماعی چنین توصیه ای کرده اند هر چند قوانین داخلی مانند ماده 3-121 قانون جزای فرانسه تصریح قانونی به جرایم غیر عمدی جنحه ای را لازم می دانند پس قانون گذار باید جرایم غیر عمدی اقتصادی را از نظر تعداد و میزان مجازات مانند جرایم غیر عمدی قرار دهد کما این که همین راه را پیموده است.

#### 1-3-3-2- جهل به مقررات اقتصادی

نوع خطا در مداخله در اموال مجرمانه مانند جرایم عادی است یعنی بی احتیاطی، بی مبالاتی، عدم رعایت مقررات و آشنا نبودن با حرفه که مهمترین مصادیق خطا می باشد اما جرایم خطایی اقتصادی در پاره ای موارد تفاوتهایی با جرایم عادی دارند. یکی از این تفاوتها در مسأله «عذر جهل به قانون» می باشد زیرا در جرایم عادی جهل به قانون را نمی توان عذر و بهانه مخالفت با قانون دانست اما در مورد تجار چنین جهلی خطا به شمار می رود زیرا یک تاجر باید مقررات مربوط به حرفه خود را بداند و ندانستن آن تقصیر است یعنی عدم رعایت مقررات به معنای عدم رعایت وظایف حرفه ای و شغلی است. در جرایم عادی جهل به قانون مخالف طبیعت امور است و از همین روی علم به قانون را فرض قانونی می دانند اما در مداخله در اموال مجرمانه مطابق طبیعت امور است و باید آن را اماره دانست زیرا اکثراً تجار مقررات شغلی خود را می دانند پس علم به قانون صفت اکثر تجار است. کنوانسیون پنجم بین المللی حقوق تطبیقی نیز توصیه کرده است که ادعای جهل به قانون در مداخله در اموال مجرمانه پذیرفته نشود. در مواردی که احتمال جهل به قانون وجود داشته و قابل توجیه باشد قاضی می تواند این جهت را موجب تخفیف مجازات قرار دهد.

#### 1-3-3-3- خطای ناشی از تقصیر

یکی دیگر از احکام اختصاصی خطای غیر عمدی در مداخله در اموال مجرمانه خطای اهمال در تحقیق پیرامون موضوع تجارت است. تاجر باید دانست به کیفیت و سلامت کالایی که تولید یا خرید و فروش می کند تحقیق نماید و اگر اهمال کند فرض بر علم وی نسبت به عیب کالا گذاشته می شود. وارد کننده ای که کالا از کشور خارجی وارد می کند تا آن را بفروشد نیز فرض بر آن است که پیرامون سلامت آن کالا و تطابق با استانداردهای لازم تحقیق کرده و اطلاع دارد. تاجری که کالایی را با علامت خاصی می فروشد فرض بر آن است که علم به مطابقت یا عدم مطابقت کالا وعلامت دارد و اگر مطابق نباشد حمل بر غش در معامله و تعهد در آن می شود زیرا باید در این زمینه تحقیق می کرد. در پاره ای موارد اهمال اقتصادی رکن معنوی مداخله در اموال مجرمانه می باشد مانند دلالی که بعنوان واسطه متخصص کالایی را برای دیگری خریداری کرده و نسبت به کیفیت کالا تحقیق نمی کند. خطای اهمال در این جرایم مانند قصد مجرمانه در جرایم عمدی است. اما سازنده کالا نمی تواند به چنین عذری استناد کند زیرا علم وی به محتویات و کیفیت کالایی که تولید می کند مفروض است.

منظور از خطای غیر عمدی آن است که مرتکب قصد ارتکاب جرم را نداشته یا نتیجه مجرمانه را انتظار نکشد بلکه ارتکاب جرم ناشی از بی احتیاطی یا بی مبالاتی یا عدم رعایت مقررات باشد اما در مداخله در اموال مجرمانه انتظار حصول نتیجه وجود دارد ( قصد احتمالی). بعنوان نمونه فروشنده ای که کالای تاریخ مصرف گذشته را می فروشد بی احتیاطی کرده و به تاریخ آن توجهی نمی نماید. برخی از قوانین موضوعه مانند قانون مداخله در اموال مجرمانه سال 1960 یوگسلاوی اصل را در مداخله در اموال مجرمانه بر آن می گذارند که خطا برای تحقق آنها کفایت می کند و عمدی بودن آنها استثنایی است و نیاز به تصریح قانونی دارد. قانون شرکتهای فرانسه مصوب 1966 نیز همین رویه را پیموده و صرف خطا را بعنوان عنصر معنوی این جرایم کافی می داند. برخی از قوانین مانند قانون سوریه جرایم عمدی و غیر عمدی را یکسان دانسته و فقط عمدی بودن را عامل تشدید مجازات قرار داده و غیر عمدی بودن عامل تخفیف مجازات می باشد مگر این که جرایم غیر عمدی خسارتهای سنگینی را به بار آورده باشد. برخی از قوانین یک گام فراتر نهاده و دادسرا را از اثبات خطای و مرتکب بی نیاز دیده اند بلکه عدم رعایت مقررات برای محکومیت متهم کفایت می کند و طبیعی است که هر خطایی مخالفت با مقررات تلقی می گردد و گرنه خطا نامیده نمی شود. به عبارت دیگر واقعه مادی برای تحقق جرم کفایت می کند و عنصر مادی را نیز ثابت می نماید.

اهمال مهمترین مصداق خطای غیر عمدی است که در پاره ای قوانین به صراحت بیان شده و به تنهایی برای مسئولیت کافی دانسته شده است. بعنوان نمونه ماده 10 قانون مداخله در اموال مجرمانه سوریه آورده است: «هر کس بر اثر محافظت نکردن و اهمال موجب ضرر به اموال عمومی شود به شش ماه تا دو سال حبس محکوم می شود». پس اهمال عنصر معنوی این جرایم است و چنانچه اهمالی صورت نگرفته باشد جرمی نیز محقق نمی شود. رویه قضایی اهمال را به معنای اهمال سنگین و مهم تفسیر کرده است که خسارت سنگینی را در پی داشته باشد و منظور از اهمال سنگین که گاهی خطای فاحش هم نامیده می شود یک عمل ارادی است که انتظار حصول خسارت و نتیجه زیان بار درب آن می رود و یک شخص متعارف و عادی رفتار متعارفی را انجام نمی دهد؛ مانند این که تاجر اموال شرکت را در امور غیر تجاری یا معاملات موهوم، مصرف کند و ورشکسته به تقصیر شود. پس عنصر معنوی اهمیتی را که در جرایم عادی دارد در مداخله در اموال مجرمانه ندارد زیرا خطای کیفری و تفصیر برای تحقق آنها کفایت می کند که ممکن است در قالب بی احتیاطی یا بی مبالاتی یا عدم رعایت مقررات یا عدم مهارت رخ دهد.

در مورد عنصر معنوی مداخله در اموال مجرمانه گرچه گفته شده است که بسیاری از این جرایم با عنصر خطای کیفری نیز تحقق می یابند اما این گفتار در مورد تمامی جرایم صدق نمی کند بلکه پاره ای از جرایم نیاز به قصد کیفری دارند و پاره ای از جرایم با هر دو عنصر تحقق می یابند. گروه نخست علاوه بر سوء نیت عام ، سوء نیت خاص یعنی قصد لطمه به سیاست اقتصادی و اقتصاد ملی را نیز لازم می دانند و حتی گفته اند در عمل نیز باید چنین لطمه ای وارد شود که در این صورت دامنه مداخله در اموال مجرمانه بسیار محدود می شود. این سخن مردود است زیرا گرچه تمامی جرایم نیاز به سوء نیت عام دارند اما سوء نیت خاص در صورتی ضرورت دارد که قانونگذار به صراحت آن را بیان کرده باشد. برای امکان تحقق جرم با قصد کیفری و خطا هم نیاز به تصریح قانونی است یعنی باید قانونگذار به صراحت اعلام نماید که جرم ممکن است به صورت عمدی یا غیر عمدی محقق شود و هر دو مورد از نظر مسئولیت کیفری یکسان است. بعنوان نمونه قانونگذار به صراحت اعلام کند که چنانچه دارو فروش، داروی تاریخ مصرف گذشته را بفروشد مرتکب جرم شده است اعم از این که از روی عمد چنین عملی را انجام دهد یا خطا کرده باشد. باید توجه داشت که در برخی جرایم مانند صدور چک پرداخت نشدنی که قانونگذار صرف عمل مادی را برای تحقق جرم کافی می داند بدین معنا نیست که نیازی به سوء نیت ندارد بلکه در این موارد نیازی به اثبات سوء نیت نمی باشد و فرض بر آن است که مرتکب سوء نیت داشته است؛ فرضی که خلاف آن را نمی توان اثبات کرد. مداخله در اموال مجرمانه غیر عمدی بر خلاف سایر جرایم غیر عمدی در هر حال تحقق می یابند و نیازی به اثبات حصول ضرر نیست و تفاوتی ندارد که به صورت عمدی یا غیر عمدی رخ دهند و وقوع آنها ناشی از عمد باشد یا به خاطر تفصیر باشد زیرا این جرایم جزو جرایم خطرناک هستند و نیازی به احراز قصد جنایی نیست.

پس مداخله در اموال مجرمانه به اعتقاد گروهی از حقوقدانان جرم مادی است که البته نباید آن را با جرم شکلی اشتباه گرفت زیرا جرم مادی به جرمی گفته می شود که حصول نتیجه مجرمانه برای تحقق آن کفایت می کند اما جرم شکلی جرمی است که تحقق آن نیازی به حصول نتیجه ندارد. این اندیشه از سوی قوانین جزایی اقتصادی در کشورهایی که دارای چنین قوانینی هستند نیز مورد قرار گرفته است زیرا معترض عنصر معنوی نشده و تحقق عنصر مادی را کافی دانسته اند همچنان که رویه قضایی نیز موید این دیدگاه است. اندیشه اکتفا به رکن مادی در برخی جرایم از ابتدای قرن نوزدهم میلادی شکل گرفت زیرا دیوان عالی کشور فرانسه تحقق پاره ای از جرایم و به ویژه امور خلافی را بی نیاز از عنصر معنوی دانست به گونه ای که دادستان فقط مسئول اثبات عنصر مادی گردید بدون این که نیازی به اثبات عنصر معنوی وقصد اضرار باشد.[[42]](#footnote-42)

پس از اتخاذ این رویه در دیوان کشور فرانسه حقوقدانان نیز به توجیه علمی این اندیشه پرداخته و دلایل آن را ابراز نمودند. به اعتقاد ایشان وجود رابطه سببیت میان رفتار مادی و مخالفت با قانون کفایت می کند و عنصر معنوی یا انگیزه نقشی ندارد. پس از آن اندیشه جرم مادی یا مسئولیت مطلق در نظام حقوقی انگلیس نیز شکل گرفت و برخی از جرایم از جمله مداخله در اموال مجرمانه مشمول این حکم قرار گرفتند.[[43]](#footnote-43) زمانی که تدوین قانون خاصی با عنوان «قانون جرایم اقتصادی» در کشورها آغاز گردید یکی از اصول حاکم بر جرم انگاری این قوانین مادی انگاشتن مداخله در اموال مجرمانه بود.[[44]](#footnote-44)

کشور فرانسه که در زمینه جرایم مادی پیشرو بود در زمان وضع قانون جدید مصوب 1992 تا حدود زیادی از این اندیشه عدول نمود و جنایات و جنحه های مهم را از شمول جرایم مادی خارج کرد و فقط به خلافها و جنحه های غیر مهم اکتفا نمود. ماده 3-121 این قانون مقرر می دارد: «هیچ جنایت با جنحه ای بدون قصد ارتکاب تحقق نمی یابد. با این وجود چنانچه قانون تصریح کمد ممکن است جنحه ناشی از بی احتیاطی یا اهمال یا قرار دادن عمدی دیگری در معرض خطر رخ دهد و هیچ خلافی در حالت قوه قاهر رخ نمی دهد. » مداخله در اموال مجرمانه نیز چنانچه در حد خلاف یا جنحه های کوچک باشد نیازی به عنصر معنوی ندارد مانند جرایم گمرکی یا مالیاتی و ... حقوقدانان فرانسوی به اختلاف افتاده اند که آیا حکم مذکور در ماده 3-121 شامل مداخله در اموال مجرمانه نیز می شود یا خیر و این در حالی است که ماده 339 این قانون به صراحت اعلام کرده است که جنحه های غیر عمدی مشمول قوانین خاص در صورتی قابل تعقیب است که از روی بی احتیاطی (I'IMPRUDENCE) یا اهمال (Negligence) و قراردادن دیگری در معرض خطر صورت گرفته باشد. قوانین خاص اقتصادی فرانسه اشاره ای به عنصر معنوی نکرده اند اما رویه قضایی و حقوقدانان این مسأله را به قواعد عمومی محول کرده اند و در نتیجه جرایم مهم اقتصادی بدون قصد کیفری تحقق نمی یابد و در سایر جرایم اختلاف نظر وجود دارد و عده ای گرایش به مادی بودن این جرایم و فرض عنصر معنوی پیدا کرده اند.[[45]](#footnote-45)

فرض وجود عنصر معنوی بسیار خطرناک است و از این روی اصل بر آن است که متهم فاقد سوء نیت بوده و در نتیجه دادستان باید وجود آن را اثبات کند. فرض عنصر معنوی مغایرت صریح با اصل برائت دارد؛ اصلی که انسان بعنوان خلیفه خداوند بر روی زمین و دمیدن روح الهی در وی و سرشت پاکی که دارد به او اعطا شده و جزو خصایص ذاتی انسان است به گونه ای که هر کجا انسانی باشد اصل برائت نیز همراه با اوست. فرض عنصر معنوی- چه در جرایم عادی و چه در جرایم اقتصادی- نه تنها با حقوق ذاتی انسان در تعارض است بلکه با حقوق اشخاص برای بهره مندی از دادرسی عادلانه نیز سر سازگاری ندارد زیرا اجازه دفاع از متهم سلب می شود و به فرض آن که ثابت کند فاقد سوء نیت بوده است نفعی برای او ندارد. لطمه به حقوق دفاعی متهم اگر اهمیتی بیشتر از لطمه به حقوق ماهوی متهم نداشته باشد هم سنگ آن است زیرا همان گونه که أناتول فرانس می گوید: «قانون، موجودی مرده و بی روح است اما دادرسی موجودی زنده است» پس دادرسی باید دژی مستحکم و پناهگاهی امن برای متهم باشد تا بتواند حقوق اساسی خویش یعنی بهره مندی از محاکمه ای مستقل و عادلانه را اعمال کند. فرض عنصر معنوی منتهی به نوعی مسئولیت بدون خطا می شود یعنی متهم باید در هر حال مسئولیت را بپذیرد هر چند ممکن است اراده مجرمانه نداشته باشد.[[46]](#footnote-46)

با این وجود دیدگاه دیگری نیز وجود دارد که ویژگی مداخله در اموال مجرمانه را مقید بودن آنها می داند به گونه ای که جرم مطلق را نمی توان جرم اقتصادی تلقی کرد. بعنوان نمونه جرم جعل یک جرم مطلق است اما زمانی وصف «جرم اقتصادی» را پیدا می کند که به قصد لطمه زدن به نظام اقتصادی یا اخلال در نظام اقتصادی صورت گیرد.[[47]](#footnote-47) بنابراین براساس عقیده کسانی که قصد حصول نتیجه در جرایم مقید را سوء نیت خاص می دانند کلیه مداخله در اموال مجرمانه نیاز به سوء نیت خاص دارند و در نتیجه مداخله در اموال مجرمانه به صورت غیر عمدی قابل تحقق نیستند اما این نتیجه را به دشواری می توان پذیرفت و با دیدگاه غالبی که مورد اشاره قرار گرفت سازگاری ندارد.

# 

# فصل دوم:مصادیق مداخله در اموال مجرمانه

## 2-1-پولشویی:

### 2-1-1-تعریف پولشویی:

جرم پولشویی ، جرمی جدید است و بسیاری از کشورها هنوز قانونی برای آن وضع نکرده اند پس طبیعی است که معنای واحدی میان حقوق دانان و قوانین داخلی و مقررات بین المللی وجود نداشته باشد . اکثر قوانین از جمله قانون پولشویی فرانسه مصوب 1996 برای توصیف این جرم مانند بقیه جرایم فقط رفتار فیزیکی آن را بیان کرده و مجازات هایی را مقرر داشته اند بدون اینکه تعریفی از آن ارائه دهند اما در برخی قوانین نیز شاهد تعاریفی هستیم . ماده 1-324 قانون جزای فرانسه 1994 می گوید : «عملیات مشروعیت بخشیدن دروغین به منشا اموال و درآمدهایی که به صورت مستقیم یا غیر مستقیم از راه جنایت یا جنحه بدست آمده باشد با هر وسیله ای که صورت گیرد . همچنین مشارکت در عملیات مخفی کردن یا تبدیل درآمدهای مستقیم یا غیر مستقیم ناشی از جنایت یا جنحه ، پولشویی محسوب می شود » . ماده 648 مکرر قانون جزای ایتالیا در تعریف پولشویی ، چنین آوردهاست : «تبدیل هر گونه پول یا کالا یا اموال دیگر که از هر نوع جرم عمدی بدست آمده باشد یا مخفی کردن منشا این اموال از ارتکاب جرایم بدست آمدهاست » ماده 261 قانون جزای آلمان مصوب 1992 جرم پولشویی را بدین صورت تعریف می کند : «مخفی کردن یا از بین بردن اثر یا ممانعت یا جلوگیری از کشف یا مصادره یا تصرف یا قبض اموال ناشی از جرم خطرناک که از سوی اعضای سازمان مجرمانه ارتکاب یافته باشد یا سبب این اعمال شدن و شرکت در این جرم نیز همین حکم را دارد »

جرم پولشویی در ماده 505 قانون جزای بلژیک ، چنین تعریف شدهاست :«خرید ، معامله ، تبادل ، نگهداری یا اداره اموالی که از راه های نامشروع بدست می آید یا انتقال یا تحویل یا مخفی کردن یا پوشاندن ماهیت و اصل این اموال » ماده 301 قانون جزای اسپانیا نیز آورده است : «تحصیل ، تحویل ، انتقال اموال یا هر عملی که هدف آن مخفی کردن یا پوشاندن منبع نامشروع یا ماهیت واقعی این اموال باشد » دقت در این تعریف ها نشان می دهد که مخفی کردن ، رکن اساسی جرم پولشویی است منتها موضوع مخفی کردن در برخی تعاریف ، منشا اموال نامشروع است یعنی راهی که مال از آن راهبدست آمدهاست مورد نظر می باشد و آن راه ، مخفی گردیده یا تبدیل به راه مشروعی می شود . برخی دیگر از تعاریف ، ماهیت نامشروع را موضوع مخفی کردن دانسته اند یعنی اموال نامشروع تبدیل به مال مشروع گردیده یا مخفی می شوند . به عنوان نمونه کریستوفر کینت ؛ پولشویی را عملیاتی می داند که به موجب آن ، اموال نامشروع پس از مخفی کردن یا تبدیل ، در فعالیت های اقتصادی مشروع به کار گرفته می شود . [[48]](#footnote-48) دسته سوم از تعاریف ، موضوع پولشویی را هر دو مورد یعنی ماهیت اموال و منشا تحصیل آن قرار داده اند مانند تعریفی که در کنوانسیون سازمان ملل متحد برای مبارزه با مواد مخدر آمده و می گوید : « عملیاتی که متوسل به آن می شود کسی که تجارت نامشروع مواد مخدر را مرتکب می شود برای مخفی کردن درآمدها یا مخفی کردن منشا نامشروع آن یا تبدیل آن به درآمدهای مشروع و به عبارت دیگر تصرف در درآمدها به گونه ای که منشا و ماهیت واقعی آن را مخفی کند » البته این تعریف منحصر در پولشویی درآمدهای ناشی از مواد مخدر است اما می توان آن را به کلیه درآمدهای نامشروع تسری داد . در انگلستان نیز ابتدا پولشویی منحصر در جرایم مواد مخدر بود اما در قانون عدالت کیفری [[49]](#footnote-49) دامنه آن به جرایم مالی دیگر نیز سرایت یافت .

قانون گذار ما نیز از شیوه اخیر استفاده کرده و عملیات مادی مرتکب را متوجه درآمد نامشروع و منشا آن دانسته است . ماده دوم قانون مبارزه با پولشویی مصوب 1386 در این خصوص می گوید : «جرم پولشویی عبارت است از :

الف) تحصیل ، تملک ، نگهداری یا استفاده از عواید حاصل از فعالیت های غیر قانونی با علم به اینکه به طور مستقیم یا غیر مستقیم در نتیجه ارتکاب جرم به دست آمده باشد .

ب) تبدیل ، مبادله یا انتقال عوایدی به منظور پنهان کردن منشا غیر قانونی آن با علم به اینکه به طور مستقیم یا غیر مستقیم ناشی از ارتکاب جرم بوده یا کمک به مرتکب به نحوی که وی مشمول آثار و تبعات قانونی ارتکاب آن جرم نگردد .

ج)اخفا یا پنهان یا کتمان کردن ماهیت واقعی ، منشا ، منبع ، محل ، نقل و انتقال ، جا بهجایی یا مالکیت عوایدی که به طور مستقیم یا غیر مستقیم در نتیجه جرم تحصیل شده باشد .

این جرم ، ممکن است از سوی همان شخصی باشد که مال نامشروع را بهوسیله ارتکاب جرم به دست آورده است یا از سوی شخص دیگری باشد اما در هر حال جرم مستقلی محسوب می شود و نمی توان در حالتی که از سوی مجرم اصلی رخ می دهد ، آن را نتیجه جرم اصلی دانسته و وصف کیفری را از آن زدود . این شیوه در حال حاضر از سوی بسیاری از قوانین ، پیروی شده است مانند قانون کنترل پولشویی آمریکا [[50]](#footnote-50) که پولشویی را شامل معاملات آگاهانه نسبت به درآمدهای ناشی از فعالیت های غیر قانونی و مخفی کردن وجود و منبع درآمدهای نامشروع دانسته است .

کنوانسیون شورای اروپا[[51]](#footnote-51) ابتدا پولشویی را منحصر در درآمدهای ناشی از مواد مخدر قرار داده بود اما در سال های بعد به ویژه در سال 1988 دامنه آن بسیار گسترده شد و مصادیق زیر اضافه گردید : تبدیل یا انتقال عالمانه اموال ناشی از اعمال مجرمانه برای مخفی کردن منبع نامشروع یا خلاص کردن مرتکب جرم ؛ مخفی کردن آگاهانه ماهیت و منبع و وضعیت و مالکیت واقعی این اموال ؛ تحصیل یا مصرف یا استفاده آگاهانه از این اموال ؛ مشارکت یا معاونت در ارتکاب این جرایم ، کمک یا ترغیب یا تسهیل یا مخفی کردن هر جرمی که مرتبط با پولشویی باشد (ماده 6 کنوانسیون شورای اروپا برای مبارزه با پولشویی )

از تعریف های فوق برای جرم پولشویی چنین استفاده می شود که سه رکن برای تحقق این جرم لازم است ؛ وجود اموالی که از راه ارتکاب جرم به دست می آید که موضوع پولشویی است ؛ عملیات مالی و اقتصادی که عنصر مادی آن است ؛ هدف مشروعیت بخشیدن به ماهیتاموال ومنبع تحصیل آنها که عنصر معنوی پولشویی به حساب می آید .

### 2-1-2-مصادیق پولشویی :

عملیات پولشویی و شیوه مبارزه با آن از سوی دولت ها همواره راه های جدیدی را برای ارتکاب این جرم به مجرمان نشان می دهد زیرا هر دو طرف به راهکارهای جدید می اندیشند . بنابراین نمی توان راه های پولشویی را احصا کرد . معمولاً مجرمان راهی را انتخاب می کنند و پس از مدتی آن راه توسط پلیس ، کشف می شود و دوباره راه جدیدی پیدا می کنند . تلاش های زیادی برای دسته بندی راه های پولشویی صورت گرفته است و سرانجام این راه ها را با توجه به شباهت هایی که با یکدیگر دارند در چهار دسته قرار داده اند ؛ یک دسته پولشویی از راه عملیات بانکی است مانند اینکه پول های کثیف به حساب بانکی واریز شده و به آن بانک ، قرض داده می شود یا پول ها را به بانک هایی منتقل کنند که عملیات آنها سری است . دسته دوم پولشویی از راه موسسات مالی غیر بانکی است ماند موسساتی که این اموال را تبدیل به بلیط های بخت آزمایی یا پول نقد می کنند . دسته سوم پولشویی از راه تبدیل عین اموال به اموال دیگر است مانند اینکه با پول های کثیف ، اموال غیر منقول یا جواهرات خریداری می شود . دسته چهارم ، پولشویی از راه الکترونیک و اینترنت است مانند اینکه پول های کثیف به یک حساب بانکی واریز می شود و صاحب حساب ، کالاهای خارجی از طریق اینترنت خریداری می کند و پول آن را از این حساب می پردازد و سپس از همین راه ، آنها را به شخص دیگری می فروشد و بهای آن را به حساب دیگری یا همان حساب واریز می کند .

### 2-1-3-ارکان پولشویی:

وقتی سخن از ارکان یک جرم به میان می آید اجزای تشکیل دهنده آن ، مورد نظر نیست زیرا آنچه که یک جرم را تشکیل می دهد فقط رکن مادی است که شامل موضوع جرم ، رفتار فیزیکی ، نتیجه مجرمانه ، رابطه سببیت میان رفتار فیزیکی و نتیجه مجرمانه و سایر شرایط مربوط به این موارد است . اما شرایط دیگری نیز وجود دارد که گرچه جزء مقوم جرم نیست اما شرط تحقق آن می باشد از جمله اینکه باید در قانون پیش بینی شده باشد که به عنوان «رکن قانونی » مصلح شده است و مرتکب جرم باید قصد مجرمانه داشته باشد که از آن با نام «رکن معنوی » یاد می شود . نظریه منطقی تر ، نظریه کسانی است که جرم را دارای دو رکن مادی و معنوی می دانند . [[52]](#footnote-52) در اینجا نیز به پیروی از نظر مشهور در نوشته های حقوقی هر سه مورد را به عنوان ارکان جرم پولشویی مورد بررسی قرار می دهیم . ارکان جرم را به ارکان عمومی و ارکان اختصاصی تقسیم کرده اند و ارکان عمومی جرم به معنای ارکانی است که برای تحقق جرمی لازم است بدون اینکه جرم خاصی مورد نظر باشد و این ارکان ، موضوع درس حقوق جزای عمومی است اما ارکان اختصاصی هر جرم ، ارکان و شرایطی است که در هر جرمی ، متفاوت است . به عنوان نمونه وقتی سخن از رکن قانونی به میان می آید ، گاهی بحث در این است که معنای رکن قانونی چیست و قانون به چه چیزی اطلاق می شود و یک جرم چگونه باید در قانون پیش بینی شود و .. اما گاهی بحث در این است که مثلاً جرم پولشویی در کدام قانون ، پیش بینی شده است و این قانون در چه تاریخی به تصویب رسیده و چه ویژگی هایی دارد . آنچه که در اینجا مورد نظر است ارکان اختصاصی جرم پولشویی می باشد و نیازی به مباحث عمومی آن نیست بلکه احکام عمومی را باید در حقوق جزای عمومی پی گرفت . [[53]](#footnote-53)

### 2-1-3-ارکان جرم پولشویی:

#### 2-1-3-1-رکن قانونی

جرم پولشویی از جهتی جرم قدیمی و با سابقه است و از جهتی ، جرم جدیدی محسوب می شود همانگونه که بقیه جرایم سازمان یافته نیز جرم جدیدی به حساب می آیند . جرم پولشویی از این جهت نیز مورد اختلاف نظر است که آیا جرمی طبیعی می باشد یا جرمی قراردادی است ؟ تفاوت جرایم طبیعی و جرایم قراردادی ، آن است که جرایم طبیعی ، ذاتاً و فی نفسه قبیح شمرده می شوند و قانون گذار آنها را از آن جهت که قبیح هستند جرم انگاری کرده است (قبح ذاتی ) اما جرایم قراردادی ، ذاتاً زشت و ناپسند نیستند بلکه از آن جهت که قانونگذار ، آنها را ناپسند دانسته است قبیح می باشند . اما نقطه مشترک این دو دسته از جرایم ، آن است که باید در قانون مورد جرم انگاری قرار گرفته باشند تا بتوان آنها را مورد تعقیب قرار داد . پس باید دید که جرم پولشویی در کدام قانون ، مورد جرم انگاری قرار گرفته و احکام قانونی آن چیست ؟ شیوه هایی که برای جرم انگاری جرم پولشویی وجود دارد متفاوت است ؛ برخی از قانونگذاران ، قانون خاصی را به آن اختصاص می دهند ؛ برخی دیگر قانون خاصی ندارند بلکه احکام آن به صورت پراکنده در قوانین متفرقه بیان شدهاست ؛ اکثر کشورها از جمله کشور فرانسه ، علاوه بر قانونی خاص و قانون مادر ، در قوانین متفرقه نیز احکامی را بیان کرده اند که قانون گذار ما نیز همین شیوه را پیموده است . در این مبحث به قوانین مهمی که احکام جرم پولشویی را بیان کرده اند می پردازیم :

اصل 49 قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران و قانون نحوه اجرای اصل 49 قانون اساسی مصوب 1363 را می توان از مقررات بنیادین در مورد جرم پولشویی محسوب کرد . اصل 49 دولت را موظف کرده است تا ثروت های نامشروع را به صاحب آنها برگرداند و در صورت معلوم نبودن صاحبان آنها به بیت المال بدهد . در قانون نحوه اجرای اصل 49 آمده است که معاملات راجع به این اموال ابطال می شود و این معاملات ممکن است برای پولشویی و مشروعیت به منبع نامشروع اموال صورت گرفته باشد . این جرایم در بخش مستقلی مورد مطالعه تفصیلی قرار می گیرد .

قانون مبارزه با پولشویی مصوب 1386 مهمترین قانون مدون در مورد پولشویی است که تصویب آن ، سال های زیادی به طول انجامید . این قانون مشتمل بر دوازده ماده است و در ماده اول ، اصل صحت معاملات بیان گردیده و ماده دوم مصادیق جرم پولشویی را برمی شمارد . ماده 3 عواید حاصل از جرم را تعریف می کند و ماده چهارم اشاره به شورای عالی مبارزه با پولشویی دارد که به ریاست وزیر امور اقتصادی و دارایی و عضویت وزرای بازرگانی ، اطلاعات ، کشور و رئیس بانک مرکزی تشکیل می شود و پیشنهاد آیین نامه ها و هماهنگی ها و برنامه ریزی های کلی را برعهده دارد . تشکیل این شورا یکی از ایرادات شورای نگهبان به قانون پولشویی بود با این استدلال که موجب دخالت در وظایف قوه قضاییه شده و این شورا در مقابل مجلس پاسخگو نیست در ماده 5 و 6 و 7 قانون ، کلیه اشخاص حقوقی و برخی اشخاص حقیقی مانند وکلا و کارشناسان و حسابرسان و دفاتر اسناد رسمی موظف به دادن اطلاعات و اجرای آیین نامه ها و احراز هویت ارباب رجوع و گزارش معاملات مشکوک و ... شده اند . ماده 8 افشای اطلاعات را ممنوع کرده است و مجازات جرم پولشویی در ماده 9 آمده است .

#### 2-1-3-2-رکن مادی

عنصر مادی یک جرم ، ساختمان و مظهر خارجی آن است که قابل احساس به وسیله حواس خارجی می باشد و در قانون برای تحقق جرم تعیین شده است . [[54]](#footnote-54) عنصر مادی جرم پولشویی نیز همچون سایر جرایم به وسیله رفتار فیزیکی ، نتیجه و رابطه سببیت میان رفتار و نتیجه ، تحقق می یابد . آنچه که در مورد عنصر مادی جرم پولشویی اهمیت دارد ، رفتار فیزیکی و نتیجه مجرمانه است زیرا رفتارهای فیزیکی به خاطر تنوع و کثرتی که دارند به دشواری قابل احصا می باشند و نتیجه مجرمانه نیز به همین صورت است به ویژه که پیشرفت صنعت رایانه و گسترش معاملات اینترنتی ، راه های پیچیده و فراوانی را میسر می سازد و مجرمان همواره یک قدم جلوتر از قانون هستند . آنها راهی را اختراع می کنند و سال ها بعد توسط قانون گذار ممنوع می شود یا راه های گریزی را برای فرار از موانع قانونی ، طراحی می کنند هدف کلی ، آن است که ماهیت واقعی مال نامشروع و منشا آن تغییر داده نشود بنابراین مهم نیست که تغییر واقعیت از چه راهی صورت گیرد و قانون گذار می توانست برای تعیین مصادیق ، عنوان عامی را پیش بینی کند به هر حال تفسیر مضیق قانون اقتضا می کند که به نمونه های مذکور در قانون اکتفا شود اما این نمونه ها به شیوه های مختلفی قابل تحقق است .

**الف ) رفتار فیزیکی**

در مورد رفتار فیزیکی جرایم همواره اختلاف نظر بوده است که آیا در قالب رفتار مثبت و ایجابی تحقق می یابد یا در قالب رفتار منفی نیز امکان دارد . همان گونه که در قواعد عمومی جرایم اقتصادی گفته شد امکان تحقق جرایم اقتصادی و از جمله جرم پولشویی از طریق رفتار فیزیکی منفی وجود دارد زیرا نظریه غالب ، آن است که هر گاه شخصی به موجب قانون ، متعهد به انجام کاری باشد و آن کار را ترک کند مرتکب جرم شده است و مهمترین مصداق آن را می توان جرم پولشویی معرفی کرد زیرا اشخاص حقیقی یا حقوقی موظف هستند معاملاتی را که بالاتر از سقف خاصی می باشد معرفی کنند یا هویت ارباب رجوع را احراز نمایند و ... پس ترک این وظایف ، جرم محسوب می شود . فعالان اقتصادی نیز موظف هستند معاملات خود را به صورت شفاف و سالم انجام دهند و علاوه بر تعهدات قانونی تعهدات اخلاقی و اجتماعی نیز دارند .

ماده سوم کنوانسیون وین برای مبارزه با تجارت نامشروع مواد مخدر ، مصوب 1988 ، رفتارهایی مانند تحصیل ، نگهداری ، استفاده انتقال ، مخفی کردن ، تبدیل اموال نامشروع یا منشا آن را به عنوان عملیات پولشویی معرفی کرده است و قوانین داخلی کشورها نیز معمولاً همین رفتارها را پیش بینی کرده اند . ماده 2 قانون مبارزه با پولشویی ایران هم تقریباً همین رفتارها را بیان کرده است که عبارتند از : تحصیل ، تملک ، نگهداری و استفاده از عوامل حاصل از فعالیت های غیر قانونی و تبدیل ، مبادله عواید به منظور پنهان کردن منشا غیر قانونی آن واخفایا پنهان یا کتمان کردن ماهیت واقعی ، منشا ، منبع ، محل ، نقل و انتقال ، جابه جایی یا مالکیت عوایدی که از جرم بدست آمده باشد . این رفتارها تعریف قانونی خاصی ندارد بلکه همان معنای عرفی آنها مورد نظر می باشد و به عبارت دیگر جرم پولشویی ، جرم وسیله ای نیست تا تحقق رفتار فیزیکی آن نیاز به وسیله یا روش قانونی خاصی داشته باشد . در ادامه به مفهوم برخی از آنها اشاره می کنیم :

تبدیل اموال (la conversion des beins) به معنای تغییر دادن شکل اموال نامشروع به شکل دیگری است مانند اینکه اسکناس های داخلی تبدیل به طلا شده و طلاها در کشور خارجی تبدیل به دلار شود . انتقال اموال در کنوانسیون وین و در قوانین داخلی به معنای تبدیل نیست بلکه انتقال فیزیکی همان مال ، مورد نظر است بدون اینکه شکل آن تغییر یابد . پس انتقال اموال (la transfert des beins) با تبدیل اموال تفاوت دارد . تبدیل یا انتقال منحصر در یک یا چند شیوه خاص نیست بلکه از راه های مختلفی مانند انتقال با هواپیما ، اتومبیل ، اینترنت و تبدیل به پول ، طلا ، کالای دیگر و ... صورت می گیرد . جرایمی هم که این اموال از راه ارتکاب آنها بدست می آید محدود به جرایم خاصی نیست بلکه شامل هر جرمی می شود که در قانون برای آن مجازات تعیین شده باشد .

عنوان سرپوش گذاشتن و قلب و تغییر واقعیت اموال (la dejuisement des beins) عنوان عامی است که شامل بسیاری از رفتارهای فیزیکی مانند تبدیل ، تغییر ، مخفی کردن ، پنهان کردن و کتمان کردن می شود و معنای آن روشن است بنابراین لازم نیست مصادیق رفتارهای فیزیکی به صورت انحصاری تعیین شود همان گونه که تعیین جرایم منشا درآمد ، ضرورتی ندارد . کنوانسیون اروپایی راجع به پولشویی مصوب 1990 به همین صورت تدوین یافته است اما کنوانسیون 1988 وین اختصاص به درآمدهای ناشی از جرایم مواد مخدر دارد . آنچه که در اینجا اهمیت دارد عملی ساختن مواردی است که قانون گذار ، آنها را ممنوع کرده است اما اهمیتی ندارد که از چه راهی نقض ممنوعیت شود و در قانون ما نیز به هدف این اعمال اشاره شده است که برای پنهان کردن منشا غیر قانونی مال یا ماهیت واقعی آن صورت گیرد پس راه و وسیله ، اهمیتی ندارد . سپردن مال یا پول در موسسات مالی ، اولین مرحله جرم پولشویی است اما به عنوان رفتار فیزیکی جرم پولشویی در ماده 2 قانون نیامده است زیرا گرچه راه های پولشویی موضوعیت ندارد اما عملیات قرار دادن پول در بانک ، منتهی به نتیجه نمی شود تا عنصر مادی به صورت کامل محقق شود بلکه می توان آن را شروع در جرم ، محسوب کرد که فاقد نتیجه عملی است زیرا شروع در پولشویی ، جرم نیست که این مورد نیز یکی یکی از نقایص قانون ما می باشد . بر همین اساس معاونت در قرار دادن پول در حساب بانکی نیز جرم محسوب نمی شود .

مخفی کردن ؛ به معنای نگهداری مخفیانه و پوشیده از چشم دیگران می باشد که در بند «ج» ماده 2 جدا از عنوان «نگهداری » بیان شده است و اطلاق واژه «نگهداری» شامل نگهداری علنی و نگهداری مخفیانه می شود اما باید توجه داشت که این دو واژه در اینجا معنای متفاوتی دارند ؛ موضوع نگهداری ، مال ناشی از جرم است که به صورت مادی و فیزیکی انجام می شود و در قالب فعل مثبت تحقق می یابد اما موضوع مخفی کردن ، ماهیت مال و منشا آن و عملیاتی است که نسبت به اموال نامشروع صورت می گیرد یعنی اطلاعات مربوط به ماهیت مال و منشا آن و عملیات انجام شده ، کتمان می شود ، پس اخفا ممکن است در قالب ترک فعل صورت گیرد . پنهان کردن یا کتمان نیز مترادف با مخفی کردن هستند و معنای آنها ، سرپوش گذاشتن بر چیزی است که ممکن است به صورت خودداری از اعلام واقعیت یا وارونه جلوه دادن و تحریف آن باشد . مخفی کردن ممکن است در قالب انتقال وجوه از حسابی به حساب دیگر نیز صورت گیرد مانند این که وجوه ناشی از فروش مواد مخدر به حساب درآمدهای ناشی از فروش کالاهای مشروع واریز شود تا کسی پی به ماهیت آن نبرد بنابراین ممکن است این واژه ها به جای یکدیگر نیز به کار روند ؛ نگهداری مال ، جرم مستمر است اما در مورد آنی یا مستمر بودن جرم اخفا ، تردید وجود دارد .

تحصیل مال نیز به معنای به دست آوردن مال از هر راه نامشروعی است و در اینجا منحصر در بدست آوردن اموالی است که از ارتکاب جرم بدست آمده باشد . تحصیل کننده ممکن است خودش مرتکب جرم اصلی شده باشد یا مال را از مجرم اصلی تحصیل کند که در صورت دوم علم به نامشروع بودن مال ، لازماست اما در اینجا احتمال می رود که صورت دوم ، مورد نظر باشد چون تحصیل مالی که از راه جرم بدست آمده باشد توسط مجرم اصلی ، مفهومی ندارد . تملک نیز در حقیقت یکی از مصادیق تحصیل مال می باشد و اعم از تملک مادی یا حقوقی می باشد پس لازم نیست مال را به صورت فیزیکی یا مادی به دست آورد . شاید تفاوت در تحصیل و تملک ، همین باشد که تحصیل شامل به دست آوردن مادی است اما تملک ، بدست آوردن حقوقی باشد و با این تفاوت ، ایراد تکرار الفاظ مترادف نیز برطرف می شود . ممکن است ایراد شود که تملک حقوقی نسبت بهاموال نامشروع امکان ندارد زیرا عمل حقوقی نسبت به چنین مالی ، فاقد اعتبار است و حداقل با وجود چنین شبهه ای باید بهنفع متهم نظر داد . این ایراد پذیرفته نیست زیرا در اعمال مجرمانه لازم نیست به صورت صحیح انجام شوند و انتقال مال در واقع نیز صورت گیرد بلکه همین که طرفین ، قصد انتقال داشته باشند و مال را از نظر مادی جا به جا کنند ، کفایت می کند مبادله مال نیز در پاره ای موارد با تملک مال ، یکسان است زیرا تملک ، جابه جایی و تبادل مال میان فروشنده و خریداری می باشد و حتی به تبدیل نزدیک می شود زیرا تبدیل نیز مبادله و تعویض یک کالا با کالای دیگر است . اما مبادله در اینجا به معنای مبادله مادی است که همان جا به جا کردن و دست به دست گرداندن می باشد که در این صورت به انتقال نزدیک می شود . تفاوت مبادله و انتقال ، آن است که در انتقال ، جابه جایی بدون گرفتن عوض است اما در مبادله ، جا به جایی همراه با گرفتن عوض می باشد در مورد تملک نیز بهتر است مرتکب جرم را شخصی غیر از مجرم اصلی بدانیم زیرا تملک مال توسط وی مفهومی ندارد اما در مورد مبادله مال چنانچه با قصد پولشویی باشد ممکن است توسط مجرم اصلی نیز صورت گیرد که اگر هدف وی ، قلب حقیقت نباشد قاعده تعدد جرم اجرا نمی شود .

عبارت «استفاده از اموال نامشروع که در لایحه پیشنهادی به مجلس نبود و بعداً به آن اضافه شد ، مفهوم روشنی ندارد و در کنوانسیون های بین المللی و قوانین خارجی به جز کنوانسیون اتحادیه اروپا به کار نرفته است اما به هر حال نفع بردن از این اموال به صورت مجانی یا معوض را باید از مصادیق این عنوان دانست . استفاده از مال نامشروع چنانچه از سوی مجرم اصلی باشد عنوان پولشویی بر آن صدق نمی کند و اگر از سوی شخص دیگری باشد مشخص نیست که چگونه با هدف قلب حقیقت ، صورت می گیرد . بهتر بود قانون گذار در پیروی از مقررات خارجی ، دقت بیشتری می کرد .

**ب)نتیجه مجرمانه**

نتیجه مجرمانه به اثر مادی ناشی از رفتار فیزیکی گفته می شود که قبل از ارتکاب رفتار فیزیکی وجود ندارد و پس از ارتکاب رفتار فیزیکی به وجود می آید . نتیجه مجرمانه در جرم پولشویی تحقق ضرر معینی در خارج است که در برخی قوانین مانند ماده 1 – 321 قانون جزای فرانسه و ماده سوم کنوانسیون 1988 وین ، پیش بینی شده است . اما برخی قوانین صرف تحقق رفتار فیزیکی را کافی می دانند و تحقق جرم را مقید به نتیجه خاصی نکرده اند و ماده 261 قانون مبارزه با جرایم سازمان یافته آلمان از نمونه آنهاست . جرایم را از نظر تحقق نتیجه به جرایم مقید یا مادی و جرایم شکلی یا رفتاری یا مطلق تقسیم کرده اند و منظور از دسته اول ، جرایمی است که تحقق آنها منوط به حصول ضروری در خارج است مانند جرم قتل ؛ اما جرایم دسته دوم منوط به حصول ضرری نیستند مانند جرم حمل سلاح . تقسیم بندی دیگری نیز وجود دارد که جرایم را به جرایم ضرری و جرایم خطری تقسیم می کنند . جرم پولشویی جزء جرایم مقید یا جرایم ضرری است . نتیجه ای که برای این جرایم در نظر گرفته میشود ، قطع رابطه میان اموال و منشا نامشروع آنهاست و علاوه بر این ، اضرار به امنیت اقتصادی و اجتماعی نیز به عنوان ضرر مفروض در نظر گرفته می شود . با این وجود جرایم پولشویی به فرض آنکه ضرری نباشند ، جرم خطری محسوب می شوند و جرایم خطری را بیماری جدیدی می دانند که نتیجه تمدن و پیشرفت صنعتی است . در حقوق آلمان ، جرایم خطری به جرایم خطری مجرد و جرایم خطری ملموس تقسیم شده اند که اولی برای جلوگیری از جرایم مهمتر ، جرم انگاری می شود و جرم مانع نیز نامیده می شود اما دومی ، خطر خاصی را که در قانون پیش بینی شده است باید محقق سازد . جرم پولشویی ، جرم مهمی است و به شکل فنی صورت می گیرد بنابراین اثبات ضرر و رابطه سببیت میان ضرر و منشا آن ، کار بس دشواری است و از همین روی پیشنهاد گردیده است که نتیجه خاصی برای تحقق آن لازم نباشد . رفتارهای فیزیکی پولشویی که در ماده 2 قانون مبارزه با پولشویی بیان گردیده است وضعیت یکسانی ندارند و در مورد تحصیل و تملک و نگهداری و استفاده از اموال نامشروع ، نتیجه خاصی بیان نشده است اما در تبدیل و مبادله و انتقال اموال ، آمده است که باید به منظور پنهان کردن منشا غیر قانونی آن یا کمک به مرتکب باشد و از ظاهر قانون چنین استنباط می شود که عملیات مرتکب باید منتهی به پنهان کردن منشا غیر قانونی یا کمک به مرتکب باشد . این احتمال نیز وجود دارد که این قید مربوط به رکن معنوی جرم است بنابراین لازم نیست در خارج نیز چنین نتیجه ای حاصل شود . در مورد اخفا و پنهان و کتمان کردن نیز گرچه تصریحی به نتیجه نشده است اما این احتمال را می توان استنباط کرد که باید ماهیت واقعی مال یا منبع آن در خارج نیز مخفی شود و صرف اراده مخفی کردن کافی نیست .

در بسیاری موارد رفتار فیزیکی جرم پولشویی و نتیجه مجرمانه آن در دو محل جداگانه صورت می گیرد و این امر ممکن است مشکلاتی در پی داشته باشد . یکی از این مشکلات تشخیص قانون صالح است یعنی اگر رفتار فیزیکی جرم در یک کشور و نتیجه مجرمانه در کشور دیگری رخ دهد قانون کدام کشور اعمال می شود ؟ همچنین در مورد دادگاه صلاحیت دار ، همین مشکل وجود دارد و این مشکلات زمانی جدی تر می شود که عمل ارتکابی در یک کشور ، جرم باشد و در کشور دیگر ، جرم نباشد . در حقوق ما این مشکل نسبت به بقیه جرایم مقید نیز وجود دارد و راه حل قانونی ارائه نشده است . از نظر حقوق دانان نیز اتفاق نظر وجود ندارد بلکه گروهی ، کشور محل ارتکاب رفتار فیزیکی را صالح می دانند و گروهی صلاحیت را به کشور محل حصول نتیجه واگذار می کنند ماده 796 قانون آیین دادرسی کیفری فرانسه و ماده 9 قانون جزای آلمان هر دو محل را واجد صلاحیت می دانند و در حقوق جزای بین الملل به عنوان تئوری «وجود در هر مکان » (la theorie de la beqiite) شناخته می شود یعنی هر کشوری که جزئی از جرم در آن ارتکاب یافته باشد صلاحیت رسیدگی دارد . قانونگذار ما نیز مقرر داشته است که چنانچه جزئی از جرم در ایران رخ داده باشد به منزله جرم ارتکابی در ایران می باشد و قوانین ایران صلاحیت دارند و از آنجا که صلاحیت قضایی تابع صلاحیت تقنینی می باشد پس دادگاه های ایران نیز صلاحیت دارند . جرم پولشویی به ویژه اگر از مصادیق جرایم سازمان یافته باشد . به عنوان یکی از مباحث حقوق جزای بین الملل نیز رخ پدیدار می کند و در حال حاضر یکی از مشکلات نظام حقوقی ما در این زمینه تفاوت مبانی حقوق کیفری اسلامی و حقوق کیفری عرفی است به عنوان نمونه ممکن است کشوری ، مجازات اعدام یا قصاص را قبول نداشته باشد یا عملی مانند معامله وسایل دریافت از ماهواره یا مشروبات الکلی در نظام حقوقی ما جرم باشد و در قوانین خارجی جرم نباشد و در نتیجه معامله درآمدهای این معاملات در حقوق ما ، پولشویی محسوب می شود که این امر همکاری های بین المللی و وحدت مقررات را ناممکن می سازد .

**ج)موضوع جرم**

یکی از اجزای رکن مادی جرم ، موضوع جرم است یعنی آنچه که رفتار فیزیکی نسبت به آن صورت می گیرد . موضوع جرم در پولشویی ، اموال نامشروعی است که در نتیجه ارتکاب جرم به دست می آید . ماده 3 قانون مبارزه با پولشویی ، موضوع جرم را چنین معرفی کرده است :«عواید حاصل از جرم به معنای هر نوع مالی است که به طور مستقیم یا غیر مستقیم از فعالیت های مجرمانه بدست آمده باشد ». ماده اول کنوانسیون سازمان ملل متحد در مورد مبارزه با تجارت نامشروع مواد مخدر مصوب 1988 عبارت (produit) و (biens) را به کار برده است و شامل اموال در تمامی شکل ها و حالت های آن می شود مانند اموال مادی و غیر مادی ، اموال منقول و غیر منقول ، وجه نقد ، اسناد و ... این اموال باید از راه ارتکاب جرم بدست آمده باشد اما تفاوتی نمی کند که تحصیل آنها به صورت مستقیم یا غیر مستقیم باشد . اموالی که موضوع پولشویی قرار می گیرد معمولاً اموالی زیاد و دارای ارزش مادی بالایی است که با هدف تبدیل به اموال کوچکتر صورت می گیرد بنابراین مال کم یا کم ارزش ، موضوع این جرم واقع نمیشود . در ماده اول قانون پولشویی فرانسه به جرایم تحصیل شده از جرایم جنایی یا جنحه ای اشاره شده است بنابراین اموال ناشی از جرایم خلافی را شامل نمی شود .

در قانون ما چنین تصریحی وجود ندارد بنابراین شدت و ضعف جرم تاثیری ندارد و نیز تفاوتی نمی کند که جرم ارتکابی از نوع جرایم مستوجب حد باشد یا جرم تعزیری و بازدارنده باشد . بند «الف» ماده 2 قانون مبارزه با پولشویی ابتدا عبارت «عواید حاصل از فعالیت های غیر قانونی » را به کار برده است که اطلاق و عموم این عبارت شامل عواید ناشی از فعالیت های غیر قانونی غیر مجرمانه هم می شود مانند این که مالی از راه غصب بدست آمده باشد . اما در ادامه این بند آمده است :«با علم به اینکه به طور مستقیم یا غیرمستقیم در نتیجه ارتکاب جرم بدست آمده باشد » این عبارت قرینه بر آن است که منظور از عبارت «فعالیت های غیر قانونی » فعالیت های مجرمانه است . در بند «ب» و «ج » قید ناشی شدن مال از جرم بیان شده و تردیدی در آن وجود ندارد . پس موضوع جرم باید مال ناشی از جرم باشد . قبلاً گفته شد که رفتار فیزیکی در جرم پولشویی ، متوجه دو چیز است یکی مال ناشی از جرم و دیگری منشا و مبنایی که نامشروع می باشد . بنابراین ممکن است ادعا شود که موضوع جرم ، منحصر در مال نامشروع نیست بلکه منشا مال نیز ممکن است موضوع جرم باشد . گرچه این ادعا در نگاه نخست ، مطابق با ظاهر قانون است اما دقت در قانون نشان می دهد که مخفی کردن منشا مال نامشروع نیز در حقیقت مربوط به مال نامشروع می شود و در دو مورد ، مال نامشروع وجود دارد . بنابراین منشا مال نامشروع به عنوان مقدمه شستن مال کثیف بیان شدهاست نه این که خودش به تنهایی موضوع جرم باشد .

#### 2-1-3-3-رکن معنوی

جرم پولشویی نیز همچون بقیه جرایم گاهی به صورت عمدی و گاهی به صورت غیر عمدی ، انجام می شود . پولشویی عمدی زمانی است که مرتکب ، قصد انجام فعل و تحقق نتیجه را دارد و پولشویی غیر عمدی زمانی رخ می دهد که مرتکب ، قصد انجام فعل را دارد اما قصد تحقق نتیجه را ندارد . عده ای بر این باور هستند که جرم پولشویی فقط به صورت عمدی قابل تحقق است همان گونه که ماده سوم کنوانسیون مبارزه با تجارت غیر قانونی مواد مخدر نیز به آن تصریح دارد. [[55]](#footnote-55)

**الف ) پولشویی عمدی**

عمدی بودن جرم از دو عنصر تشکیل می شود : یکی اراده رفتار فیزیکی و نتیجه مجرمانه است که جزء خطرناک سوء نیت است زیرا مجرم قصد نقض موارد ممنوع را دارد و جزء دیگر آن ، علم به ارکان جرم می باشد و نحوه تشکیل آنها بدین صورت است که ابتدا علم ، محقق می شود و ی گیرد . تحقق اراده بدون علم ، امکان ندارد زیرا برای اینکه مرتکب ، نتیجه را قصد کند و انتظار حصول آن را بکشد باید علم به آنها داشته باشد پس چگونه ممکن است کسی نتیجه ای را بخواهد که نسبت به آن ، جاهل است.

علم به ارکان جرم باید ثابت شود زیرا اصل بر عدم علم است اما اثبات علم مرتکب پولشویی کاری بس دشوار است . علم به رکن مادی جرم که اصطلاحاً علم موضوعی نامیده می شود باید واقعاً وجود داشته باشد و برخلاف علم به رکن قانونی نمی توان آن را فرض کرد . منظور از علم به رکن مادی جرم یا علم به واقع فقدان جهل یا سوء برداشت یا فهم اشتباهی از شرایط و عناصر تشکیل دهنده جرم است . در مورد فهم اشتباهی قانون دو دیدگاه وجود دارد ؛ یک دیدگاه که مورد عمل در رویه قضایی فرانسه می باشد میان اشتباه موجه و اشتباه غیر موجه توجیه فرقی نمی گذارد یعنی اگر اشتباه مرتکب ناشی از خطا هم باشد فاقد مسئولیت است اما دیدگاه مشهور ، آن است که میان اشتباه قابل توجیه و غیر قابل توجیه تفاوت می گذارد یعنی اشتباه باید به گونهای باشد که یک شخص متعارف نتواند از آن اجتناب ورزد . ماده 2 قانون مبارزه با پولشویی در خصوص تبدیل و مبادله و انتقال مال نامشروع ، تصریح دارد :« با علم به این که به طور مستقیم یا غیر مستقیم ناشی از ارتکاب جرم بوده » و در مورد تحصیل ، تملک ، نگهداری و استفاده از عواید و اخفا یا پنهان یا کتمان کردن ماهیت واقعی منشا مال چنین تصریحی ندارد اما قاعده اقتضا می کند که مرتکب ، علم به منشا نامشروع اموال داشته باشد یعنی بداند که این اموال از راه ارتکاب جرم بدست آمده است . پس اگر توجیه معقولی داشته باشد که اعتقاد به مشروع بودن منشا اموال داشته یا جهل به آن داشته است فاقد مسئولیت خواهد بود . اما سوالی که در اینجا مطرح می شود آن است که آیا صرف اطلاع مرتکب به این که مال از راهارتکاب جرم بدست آمده است کفایت می کند یا باید نسبت به نوع جرم ، زمان و مکان و عوامل مشدده و سایر ارکان و شرایط آن نیز اطلاع داشته باشد ؟

نتیجه که بر این امر ، بار میشود آن است که اگر علم به این موارد نیز لازم باشد پس چنانچه مرتکب گمان کند که اموال از راه فروش مواد مخدر به دست آمده است اما در واقع از راه سرقت بدست آمده باشد فاقد رکن معنوی خواهد بود اما اگر علم به این موارد ، لازم نباشد ، رکن معنوی محقق می شود از ظاهر قانون چنین استنباط می شود که علم به این موارد ، لازم نیست هر چند در برخی قوانین و رویه های خارجی ، خلاف آنچه گفته شد وجود دارد . به عنوان نمونه در قانون فرانسه میان حالتی که مجازات پولشویی ، کمتر از مجازات جرم اصلی و حالتی که مجازات پولشویی ، بیشتر است ، تفکیک شده و در حالت دوم باید علم به این موارد نیز وجود داشته باشد . [[56]](#footnote-56) سوال دیگری که در مورد به ارکان جرم وجود دارد ، آن است که آیا علم قطعی و جزمی ، مورد نظر است یا علم حکمی نیز کفایت می کند ؟ منظور از علم حکمی آن است که وضعیت مرتکب به گونه ای باشد که باید علم به منشا مال می داشت و این علم از قرائن و اوضاع و احوال بهدست می آید . در این مورد تصریحی وجود ندارد و دکترین حقوق دانان نیز ، وحدت نظر ندارد اما به نظر می رسد که علم جزمی و قطعی مورد نظر نباشد . به خصوص در مورد مرتکبان این جرایم که اشخاص کاردان و متخصص هستند و معاملات خود را بدون تحقیق و پرس و جو انجام نمی دهند .البته باید توجه داشت که اصل بر عدم علم است و دادستان باید وجود علم را ثابت کند .

قاعده کلی ، آن است که علم هر کسی به قانون ، مفروض و مسلم است و خلاف آن قابل اثبات نیست و در نتیجه ادعای جهل به قانون یا اشتباه در تفسیر قانون پذیرفته نمی شود . این قاعده نسبت به جرم پولشویی نیز مطرح است اما مشکلی که در اینجا وجود دارد ، آن است که جرم پولشویی مانند جرایم طبیعی نیست که زشتی آن قبل از جرم انگاری و وضع قانون نیز معلوم باشد بلکه یک جرم وضعی و قراردادی است و در جرایم قراردادی ، احتمال جهل به قانون یا تفسیر اشتباهی از آن وجود دارد . این حکم در مورد تمامی جرایم اقتصادی وجود دارد و از همین روی بسیاری از حقوق دانان پیشنهاد کرده اند که جرایم اقتصادی از شمول قاعده «فرض علم به قانون » مستثنی شود . [[57]](#footnote-57)

برخی از قوانین میان اشخاصی که حرفه آنان اقتضا می کند تا از قوانین و مقررات پولشویی آگاهی داشته باشد و اشخاصی که به صورت اتفاقی مورد خطاب این مقررات قرار گرفته اند ، تفاوت می گذارند و ادعای جهل همراه با اثبات آن را از گروه دوم می پذیرند . ماده نخست قانون مبارزه با پولشویی مصوب 1990 لیستی از موسسات مالی را ضمیمه کرده و ماده دوم در مورد سایر اشخاص است تا این تفکیک بدین شکل اعمال گردد انتشار قانون در روزنامه رسمی ، اماره آگاهی مردم از قانون است و این اماره به گونهای است که خلاف آن را نمی توان اثبات کرد (اماره مطلق ) .

اما مشکلی که در اینجا وجود دارد آن است که مبنای اعتبار امارات ، ظن ناشی از غلبه است . به عنوان مثال تصرف ، اماره مالکیت است زیرا غالب متصرفان ، مالک هستند پس تصرف موجود ظن به مالکیت می شود و دلیل حصول ظن ، آن است که مالک بودن متصرفان مطابق طبیعت امور است اما در مورد انتشار قانون در روزنامه رسمی ، چنین غلبه و ظنی وجود ندارد زیرا اغلب نه تنها علم به قانون ندارند بلکه برعکس ، اکثر آنها جهل به قانون دارند . بر همین اساس عده ای انتشار قانون در روزنامه رسمی را فرض قانونی می دانند و فرض قانونی ، حالت غالبی است که برخلاف طبیعت امور می باشد . [[58]](#footnote-58)

علم به ارکان جرم برای تحقق جرم کفایت نمی کند بلکه اراده رفتار فیزیکی و نتیجه مجرمانه نیز لازم است . جرم پولشویی نیز باید با چنین اراده ای تحقق یابد اما در مقام تطبیق این قاعده در عمل ممکن است با مشکلاتی رو به رو شویم . یکی از این مشکلات در مورد اشخاص حقوقی است زیرا اشخاص حقوقی فاقد وجود حقوقی هستند و اراده فقط در اشخاص حقیقی وجود دارد . از همین روی یکی از مباحث اخلاقی در حقوق جزا ، امکان یا عدم امکان مسئولیت کیفری برای اشخاص حقوقی است .

ب)پولشویی غیر عمد

در بخش قواعد عمومی جرایم اقتصادی گفته شد که فعالان اقتصادی ، تعهداتی در قبال جامعه و قانون دارند و باید در اجرای آنها دقت نمایند بنابراین اهمال در انجام تعهدات نیز جرم است . حال در مورد پولشویی ، این سوال مطرح است که آیا فقط به صورت عمدی قابل تحقق است یا به شکل غیر عمدی نیز ممکن است رخ دهد ؟ اکثر قوانین موضوعه مانند ماده 321 قانون جزای فرانسه و ماده 505 قانون جزای بلژیک و ماده 301 قانون جزای اسپانیا ، عمدی بودن را لازمه تحقق جرم پولشویی می دانند و برخی از قوانین مانند ماده 261 قانون مبارزه با جرایم سازمان یافته آلمان و ماده 305 مکرر قانون جزای سوئیس ، پولشویی غیر عمدی را نیز ممکن دانسته اند . [[59]](#footnote-59)

ماده سوم کنوانسیون وین در مورد جرم پولشویی نیز عمدی بودن و علم به جرم را شرط تحقق آن دانسته است . به هر حال امکان تحقق جرم پولشویی به صورت غیر عمدی مانند بقیه جرایم نیاز به تصریح قانونی دارد و گرنه اصل بر آن است که به صورت عمدی محقق شود . قانونگذار ما تصریحی بر امکان تحقق جرم به صورت غیر عمدی ندارد بلکه از ظاهر قانون چنین برمی آید که عمدی بودن ، شرط تحقق آن است زیرا در بند «الف» و «ب» ماده 2 قانون مبارزه با پولشویی آمده است که مرتکب باید علم به نامشروع بودن اموال داشته باشد و علم به ارکان جرم یا غیر عمدی بودن آن ، سازگاری ندارد . اگر گفته شود که غیر عمدی بودن جرم ملازمه با جهل ندارد بلکه مربوط به اراده می باشد زیرا غیرعمدی بودن به معنای قصد فعل و عدم قصد نتیجه است ، در پاسخ گفته می شود که صرف سکوت قانون و عدم تصریح به امکان غیر عمدی بودن جرم کفایت می کند چرا که اصل بر عدم امکان تحقق جرم به صورت غیر عمدی است . به هر حال تاکید برخی از حقوق دانان بر آن است که برای تحقق جرم پولشویی ، تفاوتی میان جرم عمدی و غیر عمدی وجود نداشته باشد زیرا جرم پولشویی ، جرم مهمی است و باید جامعه به صورت کامل در مقابل آن حمایت شود و حمایت کامل به معنای آن است که پولشویی غیر عمدی نیز مورد جرم انگاری قرار گیرد . همچنین جرم انگاری پولشویی غیر عمدی سبب می شود تا مجرمان تشویق به ارتکاب این جرم نشوند و قانون برای آنها حالت بازدارندگی داشته باشد . این اقدام سبب می شود که فعالان اقتصادی در فعالیت های مشروع مورد تشویق قرار گیرند و نسبت به تعهداتی که در قبال جامعه دارند ، دقت بیشتری بنمایند و در عمل نیز خطرات کمتری متوجه جامعه شده و راه های فرار مجرمان ، مسدود گردد . تصور پولشویی غیر عمدی ، اندکی دشوار است و می توان آن را در صورت تجسم کرد که تحصیل کننده مال نامشروع در تحصیل مال ، اهمال کند یا دقت نمی کند که عمل وی منتهی به مخفی کردن منشا غیر قانونی مال می شود اما معاونت در پولشویی ، مصادیق زیادی دارد و در مواردی محقق می شود که کارمند مشمول قانون در احراز هویت ارباب رجوع یا انجام وظایف قانونی ، کوتاهی و قصور می ورزد . در مورد امکان یا عدم امکان معاونت در جرم به صورت غیر عمدی بحث های زیادی در گرفته است که برای مطالعه تفصیلی آن می توان به کتاب های حقوق جزا مراجعه کرد .

### 2-1-4-مجازات جرم پولشویی

ماده 9 قانون مبارزه با پولشویی ، ضمانت اجرای کیفری جرم پولشویی را بدین صورت پیش بینی کرده است :مرتکبین جرم پولشویی علاوه بر استرداد درآمد و عواید حاصل از ارتکاب جرم مشتمل بر اصل و منافع حاصل (و اگر موجود نباشد مثل یا قیمت آن ) به جزای نقدی به میزان یک چهارم عواید حاصل از جرم محکوم می شوند که باید به حساب درآمد عمومی نزد بانک مرکزی جمهوری اسلامی ایران واریز گردد .

تبصره 1-چنانچه عواید حاصل به اموال دیگری تبدیل یا تغییر یافته باشد ، همان اموال ضبط خواهد شد .

تبصره 2-صدور و اجرای ضبط دارایی و منافع حاصل از آن در صورتی است که متهم به لحاظ جرم منشا ، مشمول این حکم قرار نگرفته باشد .

تبصره 3- مرتکبین جرم منشا در صورت ارتکاب جرم پولشویی ، علاوه بر مجازات های مقرر مربوط به جرم ارتکابی به مجازات های پیش بینی شده در این قانون نیز محکوم خواهند شد . در مورد احکام مذکور در این ماده لازم است به چند مطلب اشاره شود ؛

مجازات جرم پولشویی فقط جزای نقدی معادل یک چهارم عواید حاصل از جرم است و استرداد اصل مال یا منفعت تحصیل شده ، مجازات به معنای خاص آن نیست بلکه مسئولیت مدنی به حساب می آید . قانون مبارزه با پولشویی زمانی به تصویب رسید که سیاست حبس زدایی ، شعار اصلی قوه قضائیه بود و بر همین اساس مجازات حبس در این ماده پیش بینی نشده است اما قانون گذار می توانست مجازات های دیگری در نظر بگیرد . مجازات نقدی ، آن هم تا یک چهارم مال تحصیل شده ، مجازات مناسبی برای این جرم مهم نیست و جنبه بازدارندگی ندارد بنابراین بهتر است دادگاه ها با استفاده از اختیارات قانونی خود ، مجازات های تکمیلی مناسبی در نظر بگیرند تا این نقیصه قانونی جبران گردد مانند اینکه پروانه فعالیت آنها را لغو نمایند یا از تجارت خاص یا اشتغال به شغل معینی ، ممنوع سازند .

موادی از قانون مجازات اسلامی و قانون آیین دادرسی کیفری ، مقررات خاصی را برای استرداد مال ناشی از جرم بیان کرده اند که در اینجا هم باید مورد توجه قرار گیرد . این اموال ممکن است به صاحب آن مسترد گردد یا به نفع دولت ضبط شود اما در اینجا تصریح شده است که باید به حساب درآمد عمومی دولت واریز شود و تصمیمی که در این خصوص اتخاذ می گردد به تنهایی قابل اغماض است هر چند حکم راجع به مجازات ، قابل اعتراض نباشد . استرداد عین مال نیاز به طرح دعوای خصوصی ندارد اما در مورد استرداد مثل یا قیمت آن ، تردید وجود دارد و از ظاهر قانون چنین استنباط می شود که نیازی به طرح دعوای خصوصی نداشته باشد بلکه دادگاه در ضمن حکم کیفری ، حکم به استرداد عین یا مثل یا قیمت مال می دهد و اجرای حکم نیز تابع مقررات اجرای احکام کیفری است همان گونه که در جرایم کلاهبرداری و ارتشاء و اختلاس و سرقت نیز به همین صورت عمل می شود . در مورد تبصره اول نیز به نظر می آید که نیازی به طرح دعوای خصوصی نباشد بلکه دادگاه در ضمن حکم به مجازات ، حکم به ضبط اموال تبدیل شده می دهد .

مرتکب جرم پولشویی ، ممکن است همان شخصی باشد که مرتکب جرم اصلی شده است . به عنوان نمونه شخصی که معامله مواد مخدر کرده است ، درآمد ناشی از آن را در بانک سپرده و تبدیل به چک پول نماید یا جنس دیگری با آن خریداری کند . در اینجا به موجب قانون مبارزه با مواد مخدر باید اموال ناشی از معامله مواد مخدر را مسترد نماید پس وقتی آن اموال ، از وی گرفته شود ، مالی باقی نمی ماند تا در ضمن حکم به جرم پولشویی ، حکم به استرداد آن شود . این مورد در تبصره دوم ماده 9 پیش بینی شده است و حکم به استرداد مال در اینجا منتفی است بلکه فقط به جزای نقدی معادل یک چهارم عواید حاصل از پولشویی ، محکوم می شود . در مورد جزای نقدی نیز برحسب قواعد عمومی نباید حکم به این مجازات داده شود زیرا پولشویی ، نتیجه منطقی جرم اصلی است . اما قانون گذار ، آن را جرم مستقلی دانسته و علاوه بر مجازات جرم اصلی ، برای پولشویی نیز مجازات تعیین کرده است همان گونه که تبصره سوم ماده 9 دلالت بر آن دارد .

## 2-2-احتکار:

### 2-2-1- تعریف احتکار

1. احتکار عبارت است از این که کسی کالای مورد احتیاج ضروری عامه را زیاده از مصرف خود داشته و برای جلوگیری از فروش به دولت یا مردم پنهان کند.[[60]](#footnote-60)
2. احتکار ذخیره کردن و انباشتن کالاهای تجاری که از دسترس مردم بیرون شود تا بتواند در فرصت مناسب، آن را به نرخ گران تر از قیمت عادله بفروشد و بهره کشی کند. او را محتکر نامند. دولت او را مجبور به فروش مال مورد احتکار می کند.[[61]](#footnote-61)
3. احتکار در مفهوم اعم آن، عبارت است از کاهش دادن یا متوقف کردن جریان توزیع کالا که توسط همه یا برخی از فروشندگان به طور موقت صورت می گیرد.[[62]](#footnote-62)

در تعاریف فوق از احتکار چند وجه مشترک وجود دارد و چند وجه افتراق که وجوه مشترک آنها عبارات: ذخیره کردن، انباشتن، متوقف کردن جریان توزیع کالا و وجوه افتراق آنها عبارات: کالاهای مورد احتیاج ضروری عامه، کالاهای تجاری، کالا (بصورت کلی و بدون قید) می باشد.

در تعریف اول هم به عنصر ماد بزه احتکار اشاره شده پنهان کردن کالای مردم احتیاج ضروری عامه) و هم به عنصر روانی آن (جلوگیری از فروش به دولت یا مردم) و تعریف دوم عنصر مادی تغییر کرده و از پنهان کردن و ذخیره کردن و انباشتن کالاهای تجاری تبدیل شده و عنصر روانی هم گران فروشی در آینده، اعلام شده است.

در تعریف شوم هم تعریف ناقصی از احتکار بعمل آمده و عنصر مادی بصورت جامع و مانع در تعریف نیامده و به عنصر روانی هم اشاره نشده است.

با توجه به آنچه که از کلام فقهاء و حقوقدانان تا کنون گفته ایم بنظر می رسد که تعریف زیر از احتکار درست تر باشد:

احتکار عبارت است از انبار کردن کالای مورد احتیاج ضروری عامه مردم به مقداری بیش از مصرف عادی و متعارف خود و خانواده تحت تکفل وی به قصد جلوگیری از فروش آن به دولت یا مردم و به امید گران فروشی آن در آینده.

همان طور که ملاحظه می کنید در این تعریف ارکان ذیل بکار رفته است:

1. انبار کردن: این اصطلاح همه عناوین مشابه مانند ذخیره کردن، حبس کردن، متوقف کردن، جلوگیری از فروش و مانند آنرا در بر می گیرد.
2. کالای مرود احتیاج ضروری عامه مردم: احتکار هر کالایی جرم محسوب نمی شود، بلکه موضوع این جرم- چنانچه در فصول بعدی توضیح خواهیم داد- فقط شامل کالاهای ضروری و مورد احتیاج مردم است، منظور از مردم همه هامه مردم است نه گروه خاصی از مردم.
3. به مقداری بیش از مصرف عادی و متعارف: انبار کردن کالای ضروری به منظور مصرف شخص و خانواده تحت تکفل وی نه تنها عمل مجرمانه ای محسوب نمی شود بلکه امری پسندیده و متناسب با عقل معاش است به شرطی که در حد مصرف عادی و متعارف باشد نه بیش از اندازه.
4. قصد جلوگیری از فروش آن به دولت یا مردم: چنانچه قصد شخص از انبار کردن کالای ضروری و مرود احتیاج مردم، فروش آن به دولت یا مردم باشد و صرفاً کالا برای نگهداری موقت در انبار قرار دهد عمل وی جرم محسوب نمی شود کما اینکه عرف بازار تجاری هم اقتضاء انبارداری را عاقلانه و مشروع می داند.
5. به امید گران فروشی کالا در آینده: انگیزه و داعی اصلی محتکر این است که با انبار کردن کالا و جلوگیری از فروش آن در آینده بتواند آن را گران تر از عرف بازار و به قیمت غیرعادلانه بفروش رساند و این قید از الزامات تعریف احتکار محسوب می شود.

راجع به احتکار قوانین محتلفی به تصویب رسیده است که برخی از آنها نسخ شده اند و طبعاً تعاریف مندرج در آن قوانین نمی تواند ملاک قرار گیرند. آخرین قانون لازم الاجرایی که مبادرت به تعریف احتکار نموده است، قانون نظام صنفی کشور مصوب 1392 می باشد که در آن، احتکار اینگونه تعریف شده است:

«احتکار؛ عبارت است از نگهداری کالا به صورت عمده با تشخیص مراجع ذی صلاح و امتناع از عرضه آن به قصد گران فروشی یا اضرار به جامعه پس از اعلام ضرورت عرضه از طرف وزارت بازرگانی یا سایر مراجع قانونی ذیربط.»

تعریف فوق چنانکه خواهیم گفت در چاروب قانون نظام صنفی و در مورد افراد صنفی قابل بررسی می باشد و سایر اقسام احتکار را به خوبی تبیین نمی کند.

تعریف قانونی احتکار به شرح فوق از تعریف فقهی آن تا حدودی فاصله گرفته است و همانطور که خواهیم دید مختص به ارزاق عمومی آنچنان که در احادیث و روایات نیز آمده، نشده است.

### 2-2-2-مصادیق احتکار

احتکار را می توان حسب موضوع آن، زمان آن و شخص محتکر به اقسام مختلفی به شرح ذیل تقسیم کرد:

#### 2-2-2-1- مصادیق احتکار حسب موضوع آن

الف- احتکار ارزاق عمومی: در اینجا موضوع احتکار ارزاق عمومی است که در احادیث و روایات عمدتاً به گندم، جو، خرما، کشمش، روغن و زیتون اشاره شده است که در زمان قدیم و صدر اسلام مهمترین کالا که ارتباط مستقیم با رزقو روزی مردم داشتند و امروزه ارزاق عمومی شامل، گندم، برنج، قند و شکر، چای و روغن می باشند.

ب- احتکار کالای مورد احتیاج و ضروری عامه: در این قسم، دامنه شمول احتکار فراتر از ارزاق عمومی و کالای اساسی می باشد و شامل هر نوع کالا و مایحتاج عمومی می باشد.

#### 2-2-2-2- مصادیق احتکار حسب زمان وقوع آن

الف- احتکار در زمان احتیاج و گرانی: با توجه به کلام فقها که عمدتاً برگرفته از احادیث و روایات است زمان احتکار و مدت نگهداری کالا دارای اهمیت است و همان طور که قبلاً اشاره کردیم، احتکار در زمانی که مردم به کالا نیاز ضروری دارند و کالا گران قیمت و کمیاب است تحت عنوان «ایام فی الغلاء» یعنی زمان گرانی از آن یاد شده است و مدت زمان نگهداری کالا برای احتکار محسوب شدن آن سه روز اعلام شده است.

ب- احتکار در زمان عادی و ارزانی: احتکار مختص زمان گرانی و کمبود کالا نیست و اگر از تحقق آن در زمان فراوانی و ارزانی و جلوگیری نشود در آینده منتهی به کمبود و گرانی خواهد شد به همین دلیل احتکار در زمان عادی هم حرام و ممنوع اعلام شده است و در فقه از این قسم احتکار به عنوان «احتکار فی الرخص» یاد شده است که مدت زمان نگهداری کالا برای اینکه احتکار محسوب شود، چهل روز اعلام شده است.

#### 2-2-2-3-مصادیق احتکار به حسب شخص محتکر

الف- احتکار توسط شخص حقیقی: احتکار سنتی که در کلام فقهاء به آن اشاره شده عمدتاً ناظر به احتکاری است که توسط شخص طبیعی صورت می گیرد، هرچند که حرمت عمل مزبور کلی است و قابل تطابق به هر شخص است ولی عمدتاً این شخص حقیقی است که موضوع حق و تکلیف قرار می گیرد و هم اوست که مورد عتاب و خطاب احکام شرعی است.

ب- احتکار توسط شخصی حقوقی: با توجه به اینکه شخص حقوقی اعمال و رفتاری مستقل از شخص حقیقی داشته و حتی می تواند مرتکب جرم گردد در قوانین مختلفی این موضوع مورد توجه قرار گرفته و مسولیت کیفری شخص حقوقی به رسمیت شناخته شده است.

در قانون نظام صنفی و قانون حمایت از حقوق مصرف کنندگان صراحتاً به این موضوع اشاره شده است که تفصیل آنرا در مباحث بعدی خواهیم گفت

### 2-2-3- ارکان جرم احتکار

جرم احتکار نیز مانند هر جرم دیگری دارای سه عنصر قانونی، عنصر مادی و عنصر روانی است که در ذیل به آنها اشاره می کنیم:

#### 2-2-3-1- عناصر قانونی

منظور از عنصر قانونی، قانون لازم الاجرایی است که به توصیف رفتار مجرمانه پرداخته و مجازات آنرا معین می کند.

الف- اولین قانونی که پس از وقوع انقلاب اسلامی در سال 1357 به موضوع احتکار بصورت اساسی و کلی پرداخت قانون اساسی بود که در اصل چهل و سوم (بند 5) به منع و ممنوعیت اضرار به غیر و انحصار و احتکار و ربا و دیگر معاملات باطل و حرام اشاره شده است و در اصل چهل و نهم دولت را موظف کرده است تا ثروت های ناشی از ربا، غصب، و معاملات دولتی، فروش زمین های موات و مباحات اصلی، دایر کردم اماکن فساد و سایر موارد غیر مشروع را گرفته و به صاحب حق رد کند و در صورت معلوم نبودن او به بیت المال بدهد.

در این اصل هرچند به صراحت به موضوع احتکار اشاره نشده بود ولی عنوان «سایر موارد غیر مشروع» به قرینه بند 5 اصل چهل و سوم که در بالا اشاره شد، احتکار را نیز در بر می گیرد.

البته قانون اساسی در مقام جرم انگاری احتکار نیست و این وظیفه قوانین عادی است که در این مورد اقدام نماید. اما ممنوعیت و مذمت احتکار در قانون اساسی که اختصاص به قواعد کلی و مهم دارد، در جای خود قابل توجه باشد.

ب- قانون حدود صلاحیت دادسراها و دادگاه های انقلاب مصوب 1362؛

این قانون که مشتمل بر یک ماده واحده و یک تبصره است مربوط به تعیین حدود صلاحیت دادسراها و دادگاه های انقلاب بود که پس از انقلاب تشکیل شده و مأموریت رسیدگی به جرایم ضد انقلابی را بر عهده داشتند. در بند 6 این ماده واحده؛ گرانفروشی و احتکار ارزاق عمومی هم احصاء شده و رسیدگی به جرم احتکار در صلاحیت دادسراها و دادگاه های انقلاب قرار گرفت، شاید به این تصور که در بحبوبه ی اوایل انقلاب و تحولات عظیمی که در کشور صورت گرفته بود و کمبودهای عارضی ناشی از انقلاب و جنگ تحمیلی، جرمی مانند احتکار در آن مقطع زمانی از اهمیت بالایی برخوردار شده و در زمره ی جرایم ضد انقلالب قرار گرفته بود. هرچند که این قانون در مقام جرم انگاری احتکار نبود و تنها مرجع صلاحیت دار کیفری را معین کرده بود، بعدها بموجب قوانین دیگری نسخ شد و مراجع صالح برای رسیدگی به این جرم تغییر کرد که در ادامه به شرح آن خواهیم پرداخت.

#### 2-2-3-2- عنصر مادی

منظور از عنصر مادی در مورد هر جرم، توصیف رفتار مجرمانه ای است که توسط قانون گذار ممنوع اعلام شده و برای آن مجازات تعیین شده است. معمولاً عنصر مادی جرایم یا بصورت فعل است یا ترک فعل[[63]](#footnote-63).

در مورد جرم احتکار با توجه به اینکه جرم انگاری آن به موجب دو قانون صورت گرفته است، هر یک را به تفکیک مورد بررسی قرار می دهیم؛

بنداول: عنصر مادی جرم احتکار در قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور مصوب 19/06/1369؛

در این قانون اشاره ای به تعریف احتکار نشده و تنها در بند ب ماده 1 عبارتی چون: «اخلال در امر توزیع مایحتاج عمومی» و عبارت، «احتکار عمده ارزاق یا نیازمندی های مزبور (عمومی)» بکار رفته است که به موجب همان ماده بایستی منظور مرتکب ایجاد انحصار یا کمبود در عرضه آنها باشد.

با توجه به اینکه عنوان این قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور است، یکی از مصادیق اخلال در نظام اقتصادی را احتکار عمده ارزاق و مایحتاج عمومی دانسته است، بدون اینکه منظور خود را از احتکار و ارزاق و مایحتاج عمومی مشخص نماید.

آنچه مسلم است اینکه احتکار با توجه به نص قانون مختص کالای خاصی نیست و قید مایحتاج عمومی و ارزاق جنبه کلی و غیرحصری دارند.

تشخیص عمده بودن احتکار هم بموب تبصره ذیل ماده 1 برعهده قاضی ذی صلاح گذاشته شده که با توجه به میزان خسارات وارده و مبالغ مورد سوء استفاده و آثار فساد دیگر می تواند به این تشخیص برسد یا نظر مرجع ذیربط را جلب نماید.

این موضوع یعنی کلان و عمده بودن میزان احتکار بسیار موضوع حساسی است که در تعیین میزان مجازات مرتکب احتکار مؤثر است.

با توجه به اینکه در این قانون عنصر مادی جرم احتکار بخوبی تبیین نشده و قانون گذار تعریفی از احتکار بعمل نیاورده است و بمنظور جلوگیری از تفسیر موسع قانون جزایی و رعایت اصل قانونی بودن جرایم و مجازات ها بنظر می رسد که تمسک به تعریف مذکور در قانون نظام صنفی برای تبیین جرم احتکار به صواب نزدیکتر است، خصوصاً اینکه تاریخ تصویب این قانون مؤخر بر قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی است و آخرین اراده ی قانون گذار محسوب می شود و همچنین در مقام تعریف احتکار وضع شده است و استناد به آن تعریف جایز است.

بند دوم: عنصر مادی جرم احتکار در قانون نظام صنفی کشور؛ همانطور که در بخش مربوط به عنصر قانونی گفتیم، قانون گذار در ماده 60 این قانون احتکار را اینگونه تعریف کرده است:

«احتکار- عبارت است از نگهداری کالا به صورت عمده با تشخیص مراجع ذیصلاح امتناع از عرضه آن به قصد گران فروشی یا اضرار به جامعه پس از اعلام ضرورت عرضه از طرف وزارت بازرگانی یا سایر مراجع قانونی ذیربط»

با توجه به تعریف فوق الذکر عنصر مادی جرم احتکار عبارت است از:

الف- رفتار مجرمانه: شامل فعل مادی مثبت نگهداری کالا به صورت عمده، و ترک فعل مجرمانه شامل امتناع از عرضه کالا، توضیح اینکه نگهداری کالا اگر بصورت عمده باشد تازه می شود احتکار پس عبارت «احتکار عمده» که در قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی آمده بد عبارت رسایی نیست و می توان گفت که اساساً احتکار غیر عمده نداریم. و عمده بودن وصفی برای تعریف احتکار است نه قیدی برای آن.

پس رفتار مجرمانه ای که قانون گذار آنرا احتکار دانسته است، مشتمل بر دو رفتار مجرمانه است که یکی مشتمل بر فعل نگهداری و دیگری ترک فعل امتناع از عرضه آن است.

برای جرم دانستن احتکار هردوی این رفتارهای موصوع بایستی محقق شود؛ یعنی نگهداری کالا هرچند بصورت عمده باشد به تنهایی احتکار محسوب نمی شود؛ زیرا یکی از روش های مرسوم در تجارت از قدیم الایام انباردری بوده است و تجار و کسبه برای تسهیل امر تجارت خود مقداری از کالا را که معد تجارت است در انبارهای متعلق به خود یا انبارهای عمومی نگهداری می کنند و سپس آنرا برای فروش عرضه می کنند.

چنانچه صِرف نگهداری کالا را به عنوان عنصر مادی جرم احتکار کافی بدانیم، خیلی از موارد مشروع انبارداری و ذخیره کالا و ارزاق عمومی تحت عنوان جرم احتکار قرار می گیرد که نه منطبق بر عقل سلیم است و نه منطبق بر عرف دیرینه ای که بین کسبه و تجار رایج است.

برخی از کسبه و تجار که تحت عنوان «بنکدار» از آنها یاد می کنند، اصولاً عمده فروش کالاهای اساسی و ارزاق عمومی و سایر کالاها هستند و شغلشان اقتضاء می کند که کالاهای مزبور را به صورت عمده نگهداری کرده و بصورت عمده بفروشند.

آنچه که عمل این افراد را از حیث عنصر مادی با رفتار محتکران متمایز می سازد این است که نگهداری کالا توسط گروه اول به منظور عرضه است در حالی که نگهداری کالا توسط محتکرین توأم با امتناع از عرضه است.

نگهداری هم می تواند بالمباشره باشد یا توسط دیگران به دستور صاحب کالا و اینکه محل نگهداری در مالکیت صاحب کالا باشد یا خیر ملاک نیست. امتناع از عرضه هم بایستی به دستور صاحب کالا صورت گرفته باشد و لذا چنانچه بر اثر اختلاف بین صاحب کالا و انباردار شخص اخیر از عرضه کالا خودداری نماید موضوع احتکار محسوب نمی شود.

ب- شرایط عنصر مادی: برای اینکه نگهداری کالا و امتناع از عرضه آن احتکار محسوب گردد که جرم محسوب می شود، شرایط ذیل بایستی محقق شده باشد:

1. عمده بودن میزان کالای نگهداری شده: در این رابطه قانون گذار معیاری را تعیین نکرده است و برخلاف قوانین قبلی که ضوابطی را برای تشخیص این موضع معین کرده بودند- مانند اینکه زائد بر مصرف سالانه خود شخص یا خانواده او باشد- در قانون نظام صنفی تشخیص این موضوع برعهده مراجع ذیصلاح گذاشته شده است و مراجع ذیصلاح هم مشخص نشده که بنظر می رسد مرجعی است که به جرم رسیدگی می کند.
2. اعلام ضرورت عرضه از طرف وزارت بازرگانی یا سایر مراجع قانونی ذیربط: این یک شرط اساسی است که مردم بدانند نگهداری و امتناع از عرضه در مورد چه کالاهایی احتکار محسوب می شود، با توجه به اینکه در تعریف احتکار نوع کالا معین نشده و زمان و مکان در تعیین موضوع احتکار حائز اهمیت است، تحقق این شرط ضروری است.

البته نکته مبهمی که در اینجا وجود دارد اینکه در کنار وزارت بازرگانی به سایر مراجع قانونی ذیربط اشاره شده و با توجه به تنوع کالا در کشور و همچنین کثرت مراجع قانونی، احاله کردن شرایط تحقق عنصر مادی یک جرم به مراجع نامشخص و غیر معین، هم با اصل قانونی بودن جرم و مجازات مغایر است و هم موجب بلاتکلیفی مراجع ذیصلاح قضایی می گردد و هم موجب بلاتکلیفی مردم می شود. پس بهتر است که قانون گذار به این موضوع توجه کرده و تنها یک یا چند مرجع معین و مشخص را معرفی نماید.

1. موضوع جرم: هرچند که در احادیث و روایات متعدد و قول مشهور فقها و برخی از قوانین مصوبه قبلی که اشاره کردیم برای موضوع احتکار به اقلام شش گانه گندم، جو، خرما، کشمش، روغن حیوانی و روغن نباتی اشاره شده بود و بعضاً ارزاق عمومی و تعبیری مثل آن بکار رفته بود، ملاحظه می کنیم که در قانون نظام صنفی از همه ی این تعابیر دست کشیده و صرفاً به عبارت کلی «کالا» اشاره شده است که تنها می توان آنرا از انسان و حیوان مجزا کرد. و عبارت کالا آنچنان عام است که شامل هرگونه شیئی می شود، از ارزاق عمومی گرفته تا نفت و بنزین و هواپیما و امثال آن و خلاصه هرکالایی از ریز و درشت و ضروری و غیرضروری و مانند آن در بر می گیرد. به نظر می رسد که از قدیم الایام «احتکار کالای مورد نیاز ضروری عامه مردم» عملی حرام و مجرمانه محسوب می شده و بهتر بود که قانون گذار به همین موضوع اشاره می کرد و دست وزارت بازرگانی و مراجع دیگر را آنقدر باز نمی گذاشت تا بر عمل نگهداری هر کالایی بر چسب مجرمانه بزنند.
2. کمبود یا فقدان کالای مشابه در بازار: هرچند که در تعریف احتکار مذکور در قانون به این شرط اشاره نشده است اما به قرینه شرایطی که در احادیث و روایاتی که راجع به احتکار ذکر کردیم و مبسوط آن در کلام فقها نیز آمده بود، شرط تحقق احتکار این است که نگهداری و امتناع از عرضه کالا بایستی زمانی صورت گیرد که کالای مشابه در بازار وجود نداشته یا کمبود آن در سطح جامعه احساس شود. چنانچه کالای مشابه در بازار به وفور یافت شود و مردم بتوانند آنرا از فروشندگان دیگر تهیه نمایند عمل شخص نگهدارنده کالا احتکار محسوب نمی شود.

ج- نتیجه مجرمانه: احتکار جرم مستمری است و مادام که شخص کالای مورد نظر را نگهداری و از عرضه آن امتناع می نماید، جرم احتکار در حال تحقق است (البته پس از اعلام ضرورت عرضه از طرف وزارت بازرگانی یا سایر مراجع قانونی ذیربط).

اما سؤالی که اینجا مطرح می شود اینکه آیا جرم احتکار مطلق است یا مقید؟

همانطور که می دانیم جرم مطلق به جرمی گفته می شود که تحقق آن منوط به حصول نتیجه مجرمانه نیست و جرم مقید به جرمی گفته می شود که تحقق آن منوط به حصول نتیجه مجرمانه است.[[64]](#footnote-64)

بنظر می رسد که احتکار جرمی مقید است و نگهداری کالا و امتناع از عرضه آن زمانی احتکار محسوب می شود که منتج به فقدان یا کمبود کالا در سطح جامعه شود.

قبلاً گفتیم که در صورت وجود کالای مشابه در بازار و وفور آن، مانع از تحقق جرم احتکار می شود.

#### 2-2-3-3- عنصر روانی

احتکار از جمله جرایم عمدی است که برای تحقق آن علاوه بر ارتکاب رفتار مجرمانه ای که قانون گذار آنرا ممنوع اعلام کرده است، داشتن قصد مجرمانه و سوء نیت جزایی هم لازم است.

جرم احتکار با توجه به اینکه عنصر قانونی آن هم در قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور و هم در قانون نظام صنفی تبیین شده است از نظر عنصر روانی به چند بخش تقسیم می شود:

بند اول:عمده عام:یعنی ارتکاب فعل مجرمانه احتکار-نگهداری و امتناع از عرضه کالا-علیرغم اعلام ضرورت عرضه توسط مراجع صلاحیت دار قانونی بصورت آگاهانه و ارادی و از روی عمد و اختیار.

برای تحقق عمد عام شرایط زیر لازم است:

الف- محتکر بداند و آگاه باشد که مراجع ذیصلاح قانونی عرضه کالا یا کالای خاصی را ضروری اعلام کرده اند. البته این جهل است که بایستی توسط مرتکب اثبات گردد، زیرا در حقوق جزا قاعده معروفی است که می گوید: «جهل به قانون رافع مسؤولیت نیست» و اینکه مرتکب احتکار اعلام کند من خبر نداشتم کافی نیست بلکه باید اثبات کند که مراجع ذیربط قانونی اساساً اطلاع رسانی نکرده و وظیفه قانونی خود را انجام نداده اند.

ب- مرتکب با اراده و اختیار فعل مجرمانه را انجام داده باشد و لذا اگر به دلیل مسافرت خارج از کشور یا به دلیل توقیف شدن اموال و معاذیری مانند آن نتوانسته نسبت به عرضه کالا اقدام نماید عمل وی احتکار محسوب نمی شود.

عمد عام در مورد تمامی جرایم عمدی یکسان است و تفاوت جرایم عمدی عمدتاً مربوط به سوء نیت مجرمانه و عمد خاص است که در ادامه توضیح می دهیم.

بند دوم: عمد خاص: یعنی قصد نتیجه مجمانه و اینکه مرتکب جرم نتیجه منظور را می خواسته که اصطلاحاً به آن سوء نیت جزایی هم می گویند.

عمد خاص عمدتاً در جرایم عمدی مقید وجود دارد که تحقق جرم توأم با نتیجه مجرمانه است. در جرم احتکار با توجه به قوانین لازم الاجراء فعلی عمد خاص دارای ویژگی های زیر است:

الف- قصد گران فروشی: چنانچه فردی اقدام به نگهداری کالا و امتناع از عرضه آن نماید و قصد وی از اینکار این باشد که متعاقباً آنرا به قیمت گزاف و گران بفروشد، عمل وی احتکار محسوب می شود، اما چنانچه قصد او گران فروشی نباشد بلکه به لحاظ مشکلات فنی یا انبارگردانی یا مصلحتی که عرف تجار و کسبه اقتضاء می کند از عرضه کالا خودداری نماید عمل وی بلحاظ فقدان سوء نیت جزایی (قصد گران فروشی) احتکار محسوب نمی شود.

سؤالی که اینجا مطرح می شود این است که با توجه به اینکه قصد یک امر درونی است و در فکر و اندیشه مرتکب جای دارد اثبات آن چگونه است؟ آیا می توان فکر دیگران را خواند تا قصد آنها را کشف نمود؟ مسلماً پاسخ منفی است و اثبات قصد افراد که امری درونی است (اگر نگوئیم محال است) بسیار دشوار است و لذا در جرایم عمدی این مرتکب جرم است که بایستی فقدان سوء نیت خود را اثبات نماید و هم اوست که بایستی قاضی را اقناع نماید که قصد گران فروشی نداشته است و اگر غیر از این باشد هیچ جرم عمدی اثبات نمی شود و هر فردی می تواند وجود قصد مجرمانه را انکار نماید.

به همین دلیل پیش گفته هم لازم نیست که گران فروشی توسط محتکر صورت گرفته باشد و صرف اینکه اقدام به نگهداری کالا و امتناع از عرضه آن نموده باشد و قصدش گران فروشی باشد برای تحقق جرم ا حتکار کفایت می کند.

شرط تحقق سوء نیت جزایی بنحوی که در بالا اشاره شده منطبق با احادیث و روایات منقول از معصومین علیهم السلام و کلام فقهاست که تحت عنوان «غلاء» از آن یاد کرده اند.

ب- قصد اضرار به جامعه: با توجه به اینکه این عبارت به وسیله کلمه ی «یا» از عبارت قبلی «قصد گران فروشی جدا شده که جزو حروف منفصله می باشد، به نظر می رسد که عمد خاص جرم احتکار یا بایستی به قصد گران فروشی باشد یا به قصد اضرار به جامعه. ممکن است که ایراد شود بالاخره قصد گران فروشی هم متضمن قصد اضرار به جامعه است و در نتیجه گران فروشی، خودبخود جامعه متضرر می شود پس چرا قانون گذار این دو را از هم جدا کرده است. در پاسخ می توان گفت که رابطه بین این دو عموم و خصوص مطلق است و آوردن قصد گران فروشی در جهت تطبیق قانون با موزاین شرعی بوده که صراحتاً به موضوع گران فروشی اشاره نموده اند و ضمناً صِرف قصد گران فروشی نمی تواند سایر موارد اضرار به جامعه را پوشش دهد و ذکر این عنوان کلی تر هم جهت تکمیل تعریف احتکار لازم بوده است.

نتیجه اینکه اگر مرتکب اثبات نماید که اقدام وی از نگهداری کالا و خودداری از عرضه آن نه تنها به قصد اضرار به جامعه نبوده بلکه منافع اجتماعی را در نظر داشته عمل وی احتکار محسوب نمی شود. مثالی که در این رابطه می توان ذکر کرد در مورد مرکباتی است که در برخی از فصول سال تولید و میزان آنها زیاد و فراوان است و فرد به قصد اینکه آنها در سایر فصول سال که از آن نوع میوه وجود ندارد انبار کرده و در سردخانه نگهداری کند. چون قصد وی گران فروشی یا اضرار به جامعه نیست عمل او احتکار محسوب نمی شود.

ج- قصد ایجاد انحصار یا کمبود در عرضه کالا:انحصارطلبی حتی اگر بدون قصد گران فروشی یا اضرار به جامعه باشد، بعنوان سوء نیت جزایی تلقی شده است. معنی انحصار طلبی هم این است که فرد با احتکار ارزاق عمومی یا سایر نیازمندی های مردم انحصار عرضه آنرا در اختیار خود قرار دهد و به این ترتیب اختیار تام آن کالا را از هر حیث مانند میزان عرضه قیمت گذاری و مانند آنرا خود به دست گیرد و اصطلاحاً قدرت مطلق بازار گردد.

قصد کمبود در عرضه کالا هم می تواند توأم با انگیزه های مالی و گران فروشی و سودجویی باشد و هم می تواند توأم با انگیزه های سیاسی باشد که در بند بعدی به آن اشاره می کنیم.

د- قصد ضربه زدن به نظام جمهوری اسلامی ایران یا قصد مقابله با آن و یا علم به مؤثر بودن اقدام در مقابله با نظام مزبور: در این مورد قصد مجرمانه و سوء نیت جزایی از جنس انگیزه است به این معنی که قصد مرتکب احتکار صرفاً سودجویی شخصی و گرانفروشی نیست، بلکه با این اقدام خود یک هدف و انگیزه سیاسی دارد، البته ذکر این مطلب به این معنی نیست که احتکار در اینصورت در زمره ی جرایم سیاسی قرار می گیرد بلکه منظور این است که جرم احتکار در اجرای ماده 2 قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور دارای کیفیت مشدّده ای می شود و عنوان افساد فی الارض پیدا می کند که مجازات اعدام را در برخواهد داشت.

اهمیت احراز این قصد تا آن اندازه است که وجود یا عدم وجود آن و همچنین اثبات یا عدم اثبات آن برای مرتکب احتکار حکم مرگ و زندگی دارد.

بنظر می رسد این قصد بایستی اثبات گردد و نمی توان آنرا مفروض دانست؛ چون یک استثناء برای جرم احتکار محسوب می شود و یک شرط اضافی است و در این جرم اصل بر مقابله با نظام نیست و این دادستان است که بایستی با دلایل و مدارک متقن قصد مرتکب را اثبات نماید. این بند خود مشتمل بر سه قسمت می باشد که هر یک را جداگانه شرح می دهیم:

1. قصد ضربه زدن به نظام: منظور از قصد ضربه زدن به نظام یعنی قصد تضعیف نظام یا شکست نظام یا بی اعتبار کردن نظام یا بی آبرو کردن نظام یا براندازی نظام و مانند آن است. پس اگر کسی اقدام به احتکار ارزاق عمومی بصورت عمده نماید و قصد وی این باشد که نظام جمهوری اسلامی را تضعیف نماید، اقدام وی افساد فی الارض تلقی می شود. منظور از نظام هم کلیت نظام جمهوری اسلامی است نه یک اداره یا وزارتخانه خاص و نه یک مسئول یا مقام مملکتی خاص.

و لذا اقدام به احتکار کالا به قصد تضعیف وزارت بازرگانی یا وزیر بازرگانی، قصد ضربه زدن به نظام محسوب نمی شود و تفسیر مضیّق قوانین جزایی و احتیاط در دِماء ضرورت این تفسیر را توجیه می کند.

1. قصد مقابله با نظام: در اینجا مقابله با نظام به معنی مبارزه با نظام است؛ زیرا عبارت قصد ضربه زدن به نظام می توانست کافی باشد و در مقابل نظام قرار گرفتن، حکایت از عناد و دشمنی با نظام است. چنانچه کسی احتکار ارزاق و مایحتاج عمومی ار به قصد دشمنی با نظام جمهوری اسلامی ایران انجام دهد، مشمول عنوان فوق قرار می گیرد.
2. علم به مؤثر بودن اقدام در مقابله با نظام: چنانچه فردی اقدام به احتکار عمده ارزاق و مایحتاج عمومی نماید اما قصد وی ضربه زدن به نظام یا مقابله با آن نباشد ولی می داند که اقدام وی در عمل موجب ضربه زدن به نظام و تضعیف آن می شود و با این علم و آگاه اقدام به احتکار نماید، عمل وی مشمول افساد فس الارض قرار خواهد گرفت.

در واقع قصد مجرمانه مرتکب در اینجا بی پروایی و بی تفاوتی نسبت به نتیجه عمل خود است و علیرغم اینکه شخص می داند اقدام وی موجب ضربه زدن به نظام می شود نسبت به آن بی تفاوت بوده و به اقدامات مجرمانه خود ادامه می دهد.

در پایان برسی عنصر روانی جرم احتکار مخصوصاً با توجه به مطالبی که درباره عمد خاص این جرم گفتیم لازم است که تفاوت جرم احتکار را با عناوین مجرمانه و غیرمجرمانه مشابه احتکار را بررسی کنیم تا در تطبیق عمل مجرمانه و احراز آن دچار اشتباه نشویم.

### 2-2-4- مجازات جرم احتکار

با توجه به قوانین لازم الاجراء فعلی که آنها را به عنوان عنصر قانونی جرم احتکار ذکر کردیم مجازات محتکران را در صور گوناگون آن به شرح ذیل یادآور می شویم:

#### 2-2-4-1- محتکران صنفی

با توجه به اینکه قانون نظام صنفی مصوب 1392مختص افراد صنفی تدوین و تصویب شده است و مشمول آحاد مردم نمی شود، چنانچه یک فرد صنفی اعم از شخص حقیقی یا حقوقی مرتکب جرم احتکار شده باشد، مطابق ماده 60 این قانون، مجازات مرتکب با توجه به تعداد و مراتب تکرار جرم عبارت است از:

مرتبه اول- الزام محتکر به عرضه و فروش کل کالاهای احتکار شده و جریمه نقدی معادل پنجاه درصد (50 %) قیمت روز کالاهای احتکار شده.

مرتبه دوم- الزام محتکر به عرضه و فروش کل کالاهای احتکار شده و جریمه نقدی معادل دو برابر قیمت روز کالاهای احتکار شده و نصب پارچه یا تابلو بر سردر محل کسب به عنوان متخلف صنفی و تعطیل محل کسب به مدت یک ماه.

در رابطه با مجازات مذکور در این قانون چند نکته حائز اهمیت است: اینکه فرد محتکر ملزم به عرضه و فروش کالای احتکار شده، بشود امر معقولی است و کمبود کالا در بازار با توزیع کالا جبران خواهد شد ولی در قانون مشخص نشده که اگر محتکر از عرضه کالا و فروش آن خودداری کرد، تکلیف چیست؟ آیا الزام به فروش می تواند توأم با دخالت مأمورین باشد کماا اینکه در ماده 4 قانون تعزیرات حکومتی پیش بینی شده بود که در مرتبه اول الزام به فروش می شود و در مراتب بعدی فروش کالا توسط دولت بعمل می آید در حالی که در قانون نظام صنفی در هر مرتبه الزام به فروش پیش بینی شده و هیچ ضمانت اجرایی برای این الزام پیش بینی نشده است و بنظر می رسد که دخالت مأمورین دولت هم بدون مجوز قانون گذار موجه نباشد و قانون از این نظر ایراد اساسی دارد و بایستی نقص آن برطرف شود.

نکته دیگری که در مورد الزام به عرضه و فروش وجود دارد اینکه مشخص نشده که محتکر، کالای احتکار شده را با چه قیمتی بایستی بفروشد و او که از ابتداء قصدش از احتکار گران فروشی بوده چنانچه ملزم به عرضه و فروش گردد، ممکن است گران فروشی نموده و با سوء استفاده از موقعیت و الزام ایجاد شده مرتکب جرم دیگری گردد. البته بنظر می رسد که در صورت ارتکاب گران فروشی عمل وی مشمول این جرم هم شده و بایستی علاوه بر مجازات احتکار به مجازات گران فروشی هم محکوم گردد.

سؤالی که در همین رابطه ممکن است به ذهن خطور نماید اینکه اگر محتکر پس از صدور حکم و الزام به عرضه و فروش، کالای احتکار شده را بصورت یکجا به کاسب دیگری بفروشد یا بعنوان هبه و مانند آن به شخص ثالثی منتقل نماید، آیا از مسئولیت احتکار و مجازات آن بری می شود یا خیر؟ در پاسخ می توان گفت که اصل آزادی اراده و قاعده تسلیط در مورد اموال تا زمان یاست که با قاعده لاضرر تقابلی نداشته باشد محترم است و پس از احراز جرم احتکار و متضرر شدن جامعه از این اقدام که موجب کمبود کالا و گرانی آن در سطح جامعه شده، حکم قانون گذار بایستی اجراء شده و عرضه و فروش کالا برای رفع کمبود آن در بازار و رفاه مردم است و محتکر نمی تواند با انتقال یکجای آن به دیگری از اجرای قانون فرار نماید. البته بهتر است که قانون گذار بمنظور جلوگیری از تفاسیر غلط از قانون بعنوان یک تبصره به این موضوع اشاره نماید.

#### 2-2-4-2- محتکران غیرصنفی

گفتیم که قانون نظام صنفی مختص افراد صنفی است و نمی تواند همه ی آحاد جامعه را در بر گیرد و لذا ارتکاب جرم احتکار توسط افراد غیرصنفی، همچنان مشمول قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور خواهد بود که به شرح ذیل مجازات محتکران را پیش بینی نموده است:

**الف- احتکا عمده و کلان بدن قصد ضربه زدن به نظام:** مطابق قسمت اخیر ماده 2 قانون مذکور چنانچه احتکار بدون قصد مقابله یا ضرر زدن به نظام باشد، متضمن حبس از پنج سال تا بیست سال می باشد.

**ب- احتکار غیرعمده و بدون قصد ضربه زدن به نظام:** مطابق تبصره 1 ماده 2 همین قانون اخلال موضوع هر یک از موارد مذکور در بندهای شش گانه ماده 1 حسب مورد عمده یا کلان و یا فراوان نباشد، مرتکب به دو سال تا پنج سال حبس و ضبط کلیه اموالی که از طریق تخلف قانونی به دست آمده باشد به عنوان جزای نقدی محکوم می شود. با توجه به اینکه قبلاً استدلال کردیم که اساساً احتکار غیر عمده نداریم و احتکار زمانی محقق می شود که فردی مقدار زیادی کالا را نگهداری و به قصد گران فروشی از عرضه آن خودداری کند، مجازات این بند در مورد احتکار سالبه به انقضاء موضوع است و قانون موصوف از این حیث ایراد اساسی دارد و بایستی اصلاح گردد.

و دادگاه ها بایستی متوجه باشند که قید عمده در جرم احتکار مستتر است و غیرعمده بودن شامل بقیه موارد مذکور در ماده 1 این قانون از جمله شامل قاچاق ارز، ضرب سکّه، جعل اسکناس، گران فروشی، رشاء و ارتشاء و ... می باشند.

ضمن اینکه خیلی از همین موارد هم اگر بصورت غیرعمده صورت گیرند مشمول قوانین و مقررات دیگری است که پس از وضع این قانون، تصویب شده است که در فصل مربوطه توضیح خواهیم داد.

**ج-احتکار به قصد مقابله یا ضربه زدن به نظام:** مطابق ماده 2 قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور هر یک از اعمال مذکور در بندهای ماده 1 (از جمله احتکار موضوع بند ب آن) چنانچه به قصد ضربه زدن به نظام جمهوری اسلامی ایران ویا به قصد مقابله با آن و یا با علم به مؤثر بودن اقدام در مقابله با نظام مزبور چنانچه در حد افساد فی الارض باشد مرتکب به اعدام محکوم می شود و دادگاه به عنوان جزای مالی به ضبط کلیه اموالی که از طریق خلاف قانون به دست آمده باشد حکم خواهد داد. در غیر اینصورت یعنی بدون قصد ضربه زدن به نظام به پنج تا بیست سال حبس محکوم می شود و دادگاه می تواند علاوه بر جریمه مالی و حبس، مرتکب را به 20 تا 74 ضربه شلاق در انظار عمومی محکوم نماید.

در تبصره 4 ذیل این ماده هم تصریح شده است که: مرتکبین جرایم موضوع این ماده و تبصره های 1 تا 3 آن و کلیه شرکاء و معاونین هر یک از جرائم مزبور علاوه بر مجازات های مقرر حسب مورد به محرومیت از هر گونه خدمات دولتی یا انفصال ابد از آنها محکوم خواهند شد.

در تبصره 5 هم صراحتاً از ممنوعیت تعلیق مجازات های مقرر در این قانون سخن رانده شده و تصریح نموده که اعدام و جزاهای مالی و محرومیت و انفصال از خدمات دولتی و نهادها قابل تخفیف یا تقلیل نمی باشند.

در مورد مجازات مذکور در این بند هم نکات مهمی قابل توجه می باشد:

اولاً برای تعیین مجازات اعدام برای مرتکب جرم احتکار بایستی شرایط زیر محقق گردد؛

1-احتکار و نگهداری کالای مورد نیاز مردم و در حجم فراوان و عمده باشد.

2-قصد مرتکب ضربه زدن به نظام جمهوری اسلامی ایران یا مقابله با آن یا با علم به مؤثر بودن احتکار در مقابله با نظام باشد.

3-جرم مزبور در حد افساد فی الارض باشد.

ثانیاً تعیین مجازات شلاق از 20 تا 74 ضربه شلاق برای دادگاه اختیاری است ولی اگر به چنین مجازاتی حکم داد بایستی تصریح کند که اجرای شلاق در انظار عمومی باشد.

ثالثاً ضبط کلیه اموالی که از طریق خلاف قانون به دست آمده است، شامل بزه احتکار نمی شود مگر اینکه کالاهای مورد احتکار را از طریق غیرقانونی تحصیل کرده باشد.

## 2-3-ربا و رباخواری

### 2-3-1- تعریف ربا

«ربا» یک کلمه ی عربی است که در زبان فارسی هم رایج است و در هر دو زبان به یک کعنی و مفهوم استعمال می شود و معنای اصطلاحی آن از دیدگاه های علوم مختلف با تعابیر گوناگونی بکار برده می شود. برای درک مفهوم «ربا» ابتدائاً معنای لغوی و سپس تعریف اصطلاحی آن را مورد بررسی قرار می دهیم.

بند اول: تعریف لغوی: ریشه ی لغت ربا در زبان عربی از «رَبَا یَربواً» گرفته شده و معنی آن در اغلب کتب لغت عربی به معنای «زیادت و نمو» معنی شده است.[[65]](#footnote-65)

اَربَی اِرباءً: یعنی بیش از آن داد گرفته و اَربَی الشَئَ: یعنی آن چیز را افزون کرد. مرحوم علی اکبر دهخدا در کتاب شریف لغت نامه دهخدا در این مورد می گوید:

رِبا: به ضم را مخفف رباینده در ترکیباتی نظیر آهن ربا، دلربا و

رِباء: به کسر را معنی افزون شدن به نشو و نما کردن و

رَباء: به کسر را و همزه آخر به معنی نشو و نما کردن و افزون شدن مال از راه ربا رباخوار: سودخوار، پاره خور، فزونی خوار، خورنده، سود مرابحه و پول.

راغب در کتاب مفردات می گوید[[66]](#footnote-66): ربا در لغت دارای دو معنی است 1- زیادی 2- علو و برتری، سپس برای هر یک از این دو معنی از آیات قرآن شاهد می آورد، ربا در معنی دوم: "فاذا انزلنا علیهما الماء اهتزت و ربت[[67]](#footnote-67) - وقتی که آب (باران را) بر زمین (مرده بی آب و علف) فرستادیم زمین به جنبش در می آید و نمو می کند. البته آیه فوق شاهد خوبی است.

بعضی از ادبای عرب «نمو و رشد» را هم جزایی از معنی «ربا» دانسته اند، بنابراین معنی ربا با فزونی توأم با رشد است؛ که این معنی سوم با آیه فوق سازگارتر است و«تربیت» را هم بدین جهت تربیت می گویند که فزونی در انسان بوجود می آید و انسان علو و رشد پیدا کرد می کند. صاحب کتاب «التحقیق فی کلمات القرآن الکریم» می فرماید[[68]](#footnote-68): و التحقیق ان الاصل الواحد فی هذه الماده، هو النفتاح مع زیاده بمعنی ان یفتح شئ فی ذاته ثم یتحصل له فضل و زیادۀ؛ یعنی مفهوم اصلی این واژه گشایش توأم با افزایش است.

بند دوم: تعریف اصطلاحی : اصطلاح «با» در علوم مختلفی کاربرد دارد و از زوایای گوناگونی به آن پرداخته شده ولی در علوم مختلف تقریباً تعاریف مشابهی از آن به عمل آمده است که با توجه به ارتباط موضوعی، اصطلاح ربا را از سه دیدگاه فقهی، حقوقی و قانونی مورد بررسی قرار می دهیم:

الف- تعریف فقهی ربا: امام خمینی (ره) در کتاب شریف تحریر الوسیله ربای معاملی را اینگونه تعریف کرده اند[[69]](#footnote-69):

«هو بیع احد المثلین بالآخر مع زیادۀ عینیۀ، کبیع منًّ من الحنطۀ بمنیّن او بمنٍّ منها و درهم. اَوَ حکیمه، کمنّ منها نقداً بمنٍّ منَها نسیئۀ. والقوی عدم اختصاصه بالبیع، بل یجری فی سائر المعاملات کالصلح و نحوه». ربای معاملی (داد و ستدی) فروختن چیزی است به دیگری مثل آن، همراه با افزایشی در یکی از آن دو، این افزایش خواه عینی و خارجی باشد، مانند فروختن یک من گندم در برابر دو من آن یا یک من گندم و یک درهم پول و یا افزایش حکمی؛ مانند یک من گندم نقد در برابر یک من گندم نسیه. دیدگاه قوی تر نیز آن است که اینگونه ربا تنها در بیع (خرید و فروش) نیست بلکه در سایر معاملات مانند صلح و ... هم وجود دارد. در ادامه هم شرایط ربای معاملی را مکیل و موزون بودن هر دو شئ ذکر کرده اند و ربای قرضی را هم که شامل مالی می شود که وام دهنده می دهند، چه وزنی و چه پیمانه ای باشد و چه شمارشی ممنوع اعلام کرده و اعلام نموده اند که نمی توان در بازپرداخت افزون بر اصل آن را گرفت[[70]](#footnote-70).

سایر فقهای متقدم و متأخر نیز تعاریف خود را از ربا بر همین مبنا قرار داده و با تقسیم بندی آن به ربای معاملی و قرضی (وام) هر یک را جداگانه تعریف کرده و احکام آن را مورد بررسی قرار داده اند.

در یک جمله می توان گفت که از نظر فقه اسلامی؛ «ربا یعنی زیاده و افزایشی نارواست که شخصی از شخص دیگر می ستاند و مبنای آن معامله مکیل یا موزون یا وام به شرط سود و بهره است».

ب- تعریف حقوقی ربا: حقوقدانان در تعریف ربا از نظر فقهاء متابعت نموده و همان تعریفی که در فقه از ربای معاملی و قرضی به عمل آمده است را ملاک قرار داده اند.

یکی از حقوقدانان به تبعیت از کلام فقها ربا را به دوشکل اصلی تقسیم کرده و ربای نسیه و ربای زیادت را اینگونه تعریف کرده است[[71]](#footnote-71):

«1- ربای نسیه بر این منوال بود که فردی جنسی را معامله می کرد و متعهد می شد که ظرف مدّت معینی وجه آن را بپردازد، زمانی که مدّت سر می رسید و خریدار قدرت بازپرداخت بدهی خود را نداشت، فروشنده به میزان طلب خود می افزود و اخذ طلب را به تأخیر می انداخت. در اینجا عنصر زیادت بر اصل مال و عنصر مدّت که به جهت آن زیادت مذکور پرداخت می شود و هنگام معامله هم این سود را شرط می کنند و در حقیقت پول، پول می آورد و نه آن کار و کوشش پول بیاورد.

2- ربای زیادت و آن ربایی بود که شخص جنسی را به جنس دیگر از نوع همان جنس با شرط زیادت معامله می کرد، مانند طلا به طلا و گندم به گندم و خرما به خرما. این نوع معامله شباهتی که با ربا دارد و همچنین به لحاظ احساس مشابه احساس هایی که با عملیات ربا پدید می آید ملحق به ربا شده است.»

آقای دکتر جعفری لنگرودی هم در کتاب مبسوط در ترمینولوژی حقوق راجع به تعریف ربا می گوید[[72]](#footnote-72):

«ربا- usury- اگر به کسر اول باشد در آخر آن الف مقصوره نهند: اگر به فتح اول باشد در آخر آن الف ممدوده گذارند. ربا در لغت به معنی زیادتی است و در شرع جرم است...تعریف ربا. تعاریف مختلف کرده اند اما گره گشا نیست بلکه بر غموض افزوده است. ما به شیوه خود عناصر ربا را به شرح ذیل آوردیم:

الف- عقد، پس از ایقاعات و وقایع خارجی (مانند ضمان قهری) ربا راه ندارد.

ب- تعویض دو مال یا دو امر مالی (مانند تأخیر دین حال در برابر زیادتی).

ج- عوضین باید هم جنس باشند مانند معاوضه گندم و گندم.

د- عوضین مکیل و موزون باشند.

هـ- مکیل و موزون فعلی باشند نه تقدیری.

و- یکی از دیگری زیاده (=ربا) بگیرد. معیار مساوات و زیادت تاریخ وقوع عقد است.»

ایشان هم به جای تعریف کلی ربا به تعریف اقسام آن پرداخته و شرایط تحقق ربا را یادآورده شده اند.

اصولاً عدم تعریف یک اصطلاح از نظر علما و دانشمندان در مواردی که آن تعریف مفروض نمی تواند جامع و مانع باشد، امر پسندیده ای است و ممکن است تعریف ناقص، خواننده را به اشتباه بیاندازد.

در مورد اصطلاح «ربا» همین وضعیت صادق است و بدون اشراف به اقسام ربا و ذکر جزئیات آن هر تعریفی ناقص خواهد بود. با توجه به همین موضوع می توان گفت که ربا از لحاظ حقوقی عبارت است از:

«اخذ و پرداخت هرگونه بهره و سود نقد یا غیرنقدی از معاملات و عقود از طریق نامشروع و غیرقانونی می باشد که در شرع یا قانون چنین بهره و سودی ممنوع اعلام شده است»

ملاحظه می شود که در این تعریف بخش اعظم از شناخت ربا موکول به نظر قانون گذار و شارع در اعلام کردن بهره و سود ناشی از معاملات گردیده و به صِرف مراجعه به این تعریف نمی توان شناخت کاملی از تعریف ربا بدست آورد.

ج- تعریف قانونی ربا: ماده (1) قانون نحوه اجرای اصل 49 قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران در این باره می گوید:

«ماده 1- اصطلاحات مذکور در این قانون که در قوانین دیگر تعریف نشده به شرح زیر بیان می شود:

1. ربا بر دو نوع است.

الف- ربای قرضی و آن بهره ای است که طبق شرط یا بنا و روال مقرض از مقترض دریافت نماید.

ب- ربای معاملی و آن زیاده ای است که یکی از طرفین معامله زائد بر عوض یا معوض از طرف دیگر دریافت کند به شرطی که عوضین مکیل یا موزون و عرفاض یا شرعاً از جنس واحد باشد». در این ماده قانونی به تبعیت از کلام فقها ابتداء اقسام ربا بیان شده و سپس تعریف هر یک از آنها آمده است که با تعریف فقهی ربای معاملی و قرضی مطابقت می کند.

ماده 595 قانون مجازات اسلامی در مقام جرم انگاری ربا برآمده و اینگونه ربا را تعریف کرده است:

« ماده 595- هر نوع توافق بین دو یا چند نفر تحت هر قراردادی از قبیل بیع، قرض، صلح و امثال آن جنسی را با شرط اضافه با همان جنس مکیل و موزون معامله نماید و یا زائد بر مبلغ پرداختی،دریافت نماید، ربا محسوب و جرم شناخته می شود...» همان طور که ملاحظه می شود در این ماده قانونی از روش قبلی که تقسیم بندی ربا بود دست برداشته و ربا را یکجا تعریف کرده است (هرچند در مقام تعریف به هر دو نوع ربا اشاره شده است) البته تعریف مذکور در این ماده قانونی تا حدودی باتعریف قبلی متفاوت است، که در مقام بیان عنصر مادی جرم ربا به این تفاوت ها اشاره خواهیم کرد.

هر دو قانون یاد شده در فوق با اقتباس از منابع معتبر فقهی تنظیم شده و هنوز هم به قوت خود باقی هستند، اما دامنه ی بحث آنها با یکدیگر متفاوت بوده که در مباحث آتی به آن اشاره خواهیم کرد.

### 2-3-2-مصادیق ربا :

از ربا دو تقسیم بندی به عمل آمده که عمدتاً در کلام فقها به ربای معاملی و ربای قرضی معروف است؛ اما در برخی از تألیفات و شاید به دلیل نوآوری در کلام و ادبیات از عناوین دیگری مانند ربای نسیه، ربای وام، ربای سرمایه گذاری، ربای معاوضی، ربای زیادت و مانند آن هم استفاده شده است که همگی در قالب همان تقسیم بندی معروف فقهی قابل تعریف می باشند و تغییر الفاظ تأثیری در معانی نداشته است. ما هم به تبعیت از قانون گذار – چنانکه گذشت- از همان تقسیم بندی معروف یاد کرده و در ذیل اقسام ربا را بر می شماریم:

بند اول: ربای معاملی: یعنی ربای جنس مکیل و موزون با جنس مانند آن به شرط اضافه از همان جنس مانند یک کیلوگرم گندم در برابر دو کیلوگرم گندم. منظور از مکیل هم اجناسی است که به صورت پیمانه ای مبادله می شوند و موزون هم به اجناسی گفته می شود که مبادله آنها بر اساس وزن به عمل می آید- بعداً در شرایط ربای معمولی خواهیم گفت که موزون عینی و فعلی ملاک است نه تقدیری- پس اگر اجناس و کالا براساس شمارش و به صورت معدود مبادله شوند اخذ زیاده و اضافه در آنها ربا محسوب نمی شود؛ مانند مبادله دو عدد گوسفند ما به ازاء سه عدد گوسفند دیگر.

هم جنس بودن دو کالا هم به نظر عرف (در هر منطقه ای) وابسته است[[73]](#footnote-73) مثلاً در ایران برنج یا چای ایرانی علیرغم اینکه مکیل و موزون محسوب می شوند ولی با برنج یا چای خارجی هم جنس نمی شوند، پس معیار هم جنس بودن در عنوان و اسم کالا خلاصه نمی شود بلکه آن دو از نظر متعارف مردم بایستی از یک جنس باشند.

موزون بودن هم ممکن است در مورد یک کالا از منطقه ای به منطقه دیگر متفاوت باشد، مثل اینکه میوه و مرکبات در کشور ما به وزن مبادله می شوند ولی رد برخی از کشورها معدود بوده و عددی معامله می شوند، پس معیار موزون و مکیل بودن هم عرف و عادت مسلم در منطقه است که در آینده بیشتر توضیح خواهیم داد.

بند دوم: ربای قرضی (وام): ربای قرضی این است که کسی جنسی یا پولی را قرض بدهد بعد منفعتی بیش از آنچه که به قرض داده بگیرد. منفعت اضافه هم شامل پول اضافه، مال اضافه، و خدمت اضافه، وصف اضافه و منافع اضافه می شود که با توجه به این موارد می توان عنصر زیادت در ربای قرضی را به پنج نوع تقسیم کرد:

الف- زیادی عینیّه: در این مورد عنصر زیادت به افزایش عین مال مربوط می شود، مانند اینکه کسی یکصد هزار تومان به دیگری وام بدهد و بعد از مدتی از او یکصد و بیست هزار تومان بگیرد.

ب- زیادی وصفیه: در اینجا زیادت در عین مالی نیست، بلکه مربوط می شود به وصف و کیفیت مال مانند اینکه یکصد کیلوگرم گندم نامرغوب وام بدهد و بعد از مدتی یکصد کیلوگرم گندم مرغوب بگیرد.

ج- زیادی عملیّه و فعلیّه: در اینجا عنصر زیادت به یک فعل و یا کار اضافه بر می گردد؛ مانند اینکه به کسی مبلغی پول وام بدهد و شرط کند که وام گیرنده بایستی علاوه بر رد پول بایستی لباس وام دهنده را بدوزد.

زیادی انتفاعیّه: یعنی اینکه در قبال دادن وام به دیگری شرط کند که وام گیرنده چیزی به او عاریه دهد تا از مال عاریه داده شده انتفاع ببرد، در اینجا هم عنصر زیادت انتفاع اضافه بر مال وام داده شده است.

هـ- زیادی منفعتیّه: یعنی وام دادن به شرط اینکه از وسیله سواری یا خانه وام گیرنده استفاده مجانی ببرد، بدیهی است که در اینجا اخذ زیادت، منفعتی است که می برد. تمام اقسام فوق که زیر مجموعه ربای قرضی محسوب می شوند در فقه ممنوع بوده و مشمول احکام «ربا» می باشند[[74]](#footnote-74).

اقسام دیگری که از ربا عنوان شده است همگی به دو نوع ربای مذکور در فوق (معاملی و قرضی) بر می گردد که یا ناشی از معامله است (نه صرف معاوضه) و یا ناشی از وام و قرض. مثلاً ربای جاهلی یا ربای مضاعف که نزد اعراب جاهلی مرسوم بوده و در قرآن از آن یاد شده[[75]](#footnote-75) است به ربای قرض و وام مربوط می شود که در جای خود آن را شرح خواهیم داد.

### 2-3-3-ارکان ربا و ربا خواری

#### 2-3-3-1- عنصر قانونی

می دانیم که عنصر قانونی عبارت است از قانون و قاعده لازم الاجرایی که به توصیف رفتار مجرمانه می پردازد و مجازات آن را معین می کند.

درباره جرم ربا علیرغم اینکه در مورد حرمت شرعی آن شکی وجود نداشت امّا تا مدت ها قانون لازم الاجرایی که آن را جرم نگاری کرده باشد در میان قوانین جزایی ما وجود نداشت.

مطابق ماده (2) قانون مجازات اسلامی ، جرم عبارت است از فعل یا ترک فعلی که به موجب قانون برای آن مجازات تعیین شده باشد.

در رابطه با این امر در قوانین و مقررات قبل از انقلاب اسلامی به سال 1357 سابقه ای مبنی بر ممنوعیت و جرم بودن عمل ربا مشاهده نشد.

امّا بعد از وقوع انقلاب اسلامی در سال 1357 و حکم شرع مقررات و ضوابط شرعی و اسلامی در کشور، اولین قانونی که به موضوع «ربا» اشاره کرد، قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران بود که در تاریخ 10/1/1358 و در یک همه پرسی عمومی به تصویب و تأئید ملّت ایران رسید.

در اصل چهل و نهم قانون اساسی به موضوع «ربا» اینگونه اشاره شده است:

«اصل چهل و نهم-دولت موظف است ثروت های ناشی از ربا، غصب، رشوه، اختلاس، سرقت، قمار، سوء استفاده از موقوفات، سوء استفاده از مقاطعه کاری ها و معاملات دولتی، فروش زمین های موات و مباحات اصلی، دایر کردن اماکن فساد و سایر موارد غیر مشروع را گرفته و به صاحب حق رد کند و در صورت معلوم نبودن او به بیت المال بدهد. این حکم باید با رسیدگی و تحقیق و ثبوت شرعی به وسلیه دولت اجرا شود.»

مشاهده می شود که در این اصل قانون اساسی به اولین موضوعی که اشاره شده همانا «ربا» است.

در این اصل ثروت ناشیی از «ربا» به عنوان ثروت نامشروع تلقی شده که بایستی به صاحب آن مسترد شود و در صورت معلوم نبودن صاحب آن بایستی به بیت المال داده شود.

به تعبیری دیگر می توان گفت که اولین قدم قانونی برای ممنوعیت «ربا» به موجب همین اصل قانون اساسی صورت گرفت. البته بدیهی است که در قانون اساسی به مهمترین مسائل و اصول کلی پرداخته می شود و توقع اینکه در این قانون «رباخواری» جرم انگاری شود، توقع بجایی نیست. این وظیفه بر عهده ی قانون عادی است.

در اجرای اصل 49 قانون اساسی قانون نحوه اجرای اصل 49 قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران به تصویب رسید که ابتدائاً مهمترین مواد مرتبط با موضوع مورد بحث ما (ربا) را بیان کرده سپس به شرح آنها می پردازیم:

«ماده 1- اصطلاحات مذکور در این قانون که در قوانین دیگر تعریف نشده به شرح زیر بیان می شود:

1. «ربا» بر دو نوع است:

الف- ربای قرضی و آن بهره ای است که طبق شرط یا بنا و روال مقرض از مقترض دریافت نماید.

ب- ربای معاملی و آن زیاده ای است که یکی از طرفین معامله زائد بر عوض یا معوض از طرف دیگر دریافت کند به شرطی که عوضین مکیل یا موزون و عرفاً یا شرعاً از جنس واحد باشند.

ماده 3- به منظور اجرای اصل چهل و نهم قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران شورای عالی قضایی موظف است در مرکز هر یک از استان های کشور و شهرستان هایی که لازم بداند شعبه یا شعبی از دادگاه انقلاب را جهت رسیدگی و ثبوت شرعی دعاوی مطروحه معین نماید.

ماده 8- دادگاه پس از احراز نامشروع بودن اموال و دارایی اشخاص حقیقی و یا حقوقی در صورتی که مقدارآن معلوم باشد چنانچه صاحب آن مشخص است باید به صاحبش رد شود ولی اگر صاحب آن مشخص نیست در اختیار ولی امر قرار داده می شود و اگر مقدار آن معلوم نباشد چنانچه، صاحب آن مشخص است باید با صاحب مال مصالحه نماید ولی اگر صاحب آن مشخص نیست باید خمس مال را در اختیار ولی امر قرار دهد.

ماده 10- اگر دادگاه احراز کند که ثروت نامشروع از ارتکاب جرم حاصل شده مجرم را به مجازات لازم محکوم می کند مشروط بر اینکه در مورد جرم مذکور قبلاً رأی صادر نشده و یا اینکه مشمول عفو مقام رهبری واقع نشده باشد.»

همانطور که از مواد مذکور در فوق بر می آید قانون گذار در اجرای اصل 49 قانون اساسی «ربا» را تعریف کرده و اقسام آن را به ربای قرضی و معاملی تقسیم کرده است.

رسیدگی به ثروت ناشی از «ربا» هم به عنوان یکی از مصادیق ثروت نامشروع در صلاحیت دادگاه های انقلاب اسلامی قرار داده شده و نحوه ی رد مال نامشروع به صاحب آن و در صورت معلوم نبودن میزان آن یا صاحب آن هم تعیین تکلیف شده است.

نکته مهمی که تا اینجا می توان استنباط کرد اینکه بموجب مقررات فوق «ربا» جرم انگاری نشده است و صرفاً به ضبط مال نامشروع که ناشی از ربا بوده تصریح شده است.

البته در ماده 10 قانون مارالذکر حکمی آمده است که قابل تأمل است و آن هم تصریح قانون گذار بر این مطلب است که دادگاه در صورت احراز اینکه ثروت ناشی از ارتکاب جرم بوده یم تواند مجرم را به مجازات لازم محکوم کند.

سؤال این است که اولاً دادگاه در صورت احراز اینکه ثروت ناشی از «ربا» بوده مطابق کدام قانون بایستی برای مرتکب «ربا» تعیین مجازات کند؟

گفتیم که تا تاریخ تصویب قانون نحوه اجرای اصل 49 قانون اساسی (17/05/1363) هیچگونه قانون لازم الاجرایی که رباخواری را جرم انگاری کرده و برای آن مجازات تعیین کرده باشد، تصویب نشده بود و تنها راه دادگاه این بود که برای رباخوار مطابق اصل (167) قانون اساسی با استناد به منابع معتبر اسلامی یا فتاوی معتبر حکم قضیه را صادر نماید. قبلاً هم به تفصیل به منابع معتبر اسلامی اشاره کردیم و گفتیم که در نظر مشهور فقها رباخوار قابل تعزیر است.

البته عدم وجود نص قانونی مبینی بر ممنوعیت «ربا» و جرم قلمداد کردن آن، خلاء مهمی در قوانین جزایی کشور ما محسوب می شد تا اینکه با تصویب کتاب 5 قانون مجازات اسلامی (تعزیرات و مجازات های بازدارنده) و به موجب ماده 595 صریحاً رباخواری به شرح زیر، جرم انگاری شد:

«ماده 595- هر نوع توافق بین دو یا چند نفر تحت هر قراردادی از قبیل بیع، قرض، صلح و امثال آن جنسی را با شرط اضافه با همان جنس مکیل و موزون معامله نماید و یا زائد بر مبلغ پرداختی، دریافت نماید «ربا» محسوب و جرم شناخته می شود و مرتکبین اعم از ربا دهنده، ربا گیرنده و واسطه بین آنها علاوه بر رد اضافه به صاحب مال به شش ماه تا سه سال حبس و تا (74) ضربه شلاق و نیز معادل مال مورد ربا به عنوان جزای نقدی محکوم می گردند.

تبصره 1- در صورت معلوم نبودن صاحب مال، مال مورد ربا از مصادیق اموال مجهول المالک بوده و در اختیار ولی فقیه قرار خواهد گرفت.

تبصره 2- هرگاه ثابت شود ربادهنده در مقام پرداخت وجه یا مال اضافی مضطر بوده از مجازات مذکور در این ماده معاف خواهد شد.

تبصره 3- هرگاه قرارداد مذکور بین پدر و فرزند یا زن و شوهر منعقد شود یا مسلمان از کافر ربا دریافت کند مشمول مقررات این ماده نخواهد بود.»

توضیحات راجع به این ماده قانونی و تبصره های آن در بخش عنصر مادی جرم ربا خواهیم گفت، اما در همین مبحث (عنصر قانونی) به دومطلب مهم راجع به این جرم، اشاره خواهیم کرد:

الف- جرم ربا غیرقابل گذشت است؛ در ماده 727 قانون مجازات اسلامی لیست جرائمی که در این قانون آمده و قابل گذشت اعلام شده اند، بیان شده است و در این ماده قانونی نامی از جرم ربا و ماده 595 آن برده نشده است که مفهوم آن این است که جرم ربا قابل گذشت نیست و گذشت شاکی تأثیری در شروع به رسیدگی و ختم آن ندارد[[76]](#footnote-76) و به لحاظ جنبه ی عمومی این جرم، دادستان می تواند رأی نسبت به تعقیب مجرم اقدام نماید. البته در مواردی که ربا دهنده خود مجرم نباشد در این صورت استرداد مال مورد ربا به وی و اعلام گذشت او در اجرای قانون آیین دادرسی دادگاه های عمومی و انقلاب در امور کیفری دادگاه می تواند به درخواست محکوم علیه در وقت فوق العاده ریسدگی نموده و مجازات را در صورت اقتضاء در حدود قانون تخفیف دهد.

ب- جرم ربا مشمول مرور زمان کیفری نمی شود؛ مطابق قانون آیین دادرسی کیفری؛ تعقیب امر جزایی و اجرای مجازات که طبق قانون شروع شده باشد موقوف نمی شود.

#### 2-3-3-2- عنصر مادی جرم ربا

عنصر مادی هر جرمی عبارت است از فعل یا ترک فعلی که قانون گذار آن رفتار را مجرمانه توصیف کرده و برای آن مجازات تعیین کرده باشد.

عنصر مادی جرم ربا مطابق ماده 595 قانون مجازات اسلامی از نوع فعل مجرمانه است و مصداقی از ترک فعل نمی توان برای آن پیدا کرد.

#### 2-3-3-3- عنصر روانی جرم ربا

بی شک جرم ربا از جمله جرایم عمدی است و برای تحقق آن علاوه بر عمد عام، سوء نیت جزایی و عمد خاص نیز لازم است، که در ذیل هر کدام را جداگانه بررسی می کنیم:

بند اول: عمد عام؛ چنانچه توافق بین طرفین (ربادهنده و رباگیرنده) مبنی بر پرداخت و دریافت اضافه با علم و آگاهی و اراده آزاد صورت گرفته باشد، عمد عام جرم ربا محقق شده است و چنانچه تحت اجبار و اکراه که قصد را از شخص زائل می کند، مجبور به این کار شده باشند و یا اینکه در حال خواب و مستی و بطور غیرارادی چنین توافق نامه ای را منعقد کرده باشند نیز عمد عام این جرم، مخدوش شده و فعل آنها ربا محسوب نمی شود.

نکته مهم در بیان عمد عام این است که جهل به قانون اعم از اینکه مرتکب جرم ربا مدعی جهل به حرمت یا جهل به جرم بودن ربا داشته باشد، مسموع نیست و همچنین است حتی اگر جهل به موضوع و مصداق عمل ربا را هم بتواند ثابت کند. اصولاً در حقوق جزا جهل به قانون (اعم از جهل حکمی و موضوعی) رافع مسئولیت کیفری نیست مگر اینکه در قانون یا شرع تصریح شده باشد.

بند دوم: عمد خاص؛ داشتن قصد مجرمانه و سوء نیت جزایی که همانا خواستن نتیجه مجرمانه است، برای تحقق جرم ربا لازم است، یعنی اینکه قصد ربادهنده دادن مبلغ و مال اضافه و قصد رباخوار نیز گرفتن آن باشد. تحقق این قصد هم از توافق قبلی و شرط ضمن عقد (صریح یا مضمر) قابل تشخیص است و هم در رد و بدل کردن آن.

بنظر می رسد که عدم وجود شرط قبلی بنحوی که در بخش شرایط عنصر مادی جرم ربا توضیح دادیم، عمد خاص جرم ربا را مخدوش می کند زیرا گفتیم که پرداخت و دریافت اضافه چنانچه بدون شرط و توافق قبلی باشد، ربا محسوب نمی شود.

همچنین پرداخت و دریافت اضافه ای که مبتنی بر اشتباه طرفین باشد، این قصد را زائل می کند بنحوی که مبلغ یا مال اضافه اشتباهاً به طرف مقابل پرداخت شده باشد و یا اینکه طرف مقابل مبلغ یا مال اضافه را اشتباهاً دریافت کرده باشد. البته این اشتباه بایستی توسط مدعی آن ثابت گردد.

همانطور که قبلاً توضیح دادیم، داعی و انگیزه اخذ وجه یا مال اضافه با قصد مجرمانه که مبتنی بر شرط و توافق قبلی است، فر دارد و اشکالی ندارد. لذا وام دهنده ای که امیدوار است وام گیرنده به هنگام ادای قرض علاوه بر آن به او هدیه و اضافه ای بدهد حتی در صورت تحقق این امر رباخوار محسوب نمی شود و همینطور است نسبت به وام گیرنده، مشروط بر اینکه هیچکونه شرط و توافق قبلی مبنی بر پرداخت و دریافت مبلغ یا مال اضافه در بین نباشد.

### 2-3-4- مجازات و آثار جرم ربا

گفتیم که جرم ربا از جمله جرایم تعزیری است که در منابع معتبر اسلامی حکم به حرمت آن داده شده و بایستی برای مرتکب آن مجازات تعزیری تعیین گردد.

درماده (595) قانون مجازات اسلامی سه نوع مجازات برای این جرم پیش بینی شده است که عبارتند از:

الف) شش ماه تا سه سال حبس.

ب) تا (74) ضربه شلاق.

ج) جزای نقدی معادل مال مورد ربا.

علاوه بر مجازات های فوق رباخوار محکوم به رد اضافه به صاحب مال (ربادهنده) می شود.

مطابق تبصره (1) ماده قانونی مذکور چنانچه صاحب مال مشخص نباشد، مال مورد ربا از مصادیق اموال مجهول المالک بوده و در اختیار ولی فقیه قرار می گیرد.

بنظر می رسد که محکوم کردن ربادهنده به جزای نقدی معادل مال مورد ربا از یک طرف و مسترد کردن همان مال به وی نقض قرض باشد و بهتر بود که قانون گذار همانند مجازات راشی[[77]](#footnote-77) به ضبط مال مورد ربا به نفع دولت حکم می داد.

## 2-4-قاچاق

### 2-4-1-تعریف قاچاق

قاچاق (contrebande-smutting - ترهیب) در فرهنگ حقوقی چنین تعریف شده است : «وارد کردن یا صادر کردن غیر قانونی کالا مثلاً بدون پرداخت هزینه گمرکی ». [[78]](#footnote-78) قاچاق ، واژه ای ترکی به معنای فراری است و در معنای «کاری را پنهانی و با تردستی انجام دادن » نیز استعمال می شود . این عمل را از آن جهت قاچاق گویند که به صورت مخفیانه و برخلاف قانون صورت می گیرد . [[79]](#footnote-79) در قوانین موضوعه تعریف صریحی برای آن دیده نمی شود اما بند «ر» تبصره 19 قانون بودجه سال 1382 مصادیق قاچاق را طی دو بند بدین شرح برشمرده است : «2-ورود و خروج هر گونه کالا جز از طریق مبادی مجاز که گمرک جهت اجرای مقررات مربوط در آنها حضور دارد ، ممنوع است . اقدام به ورود یا خروج کالا برخلاف ترتیب فوق از مصادیق قاچاق بوده و با متخلفین برابر موازین قانونی برخورد خواهد شد . فهرست مبادی مجاز گمرک اعلام می گردد و هر گونه تغییر در فهرست مزبور با اعلام گمرک خواهد بود . 3-نگهداری ، توزیع ، حمل و نقل و فروش کالاهای خارجی که جنبه تجاری داشته و از طریق غیر مجاز و بدون پرداخت حقوق ورودی وارد کشور می شود ، ممنوع و قاچاق محسوب شده و مشمول مجازات های قوانین قاچاق کالا می گردد ». [[80]](#footnote-80)

عبارت های فوق در حقیقت ، تعریفی کامل از قاچاق نیست بلکه مصادیقی از قاچاق را معرفی کرده است همان گونه که قانونگذار نیز به همین صورت عملی نموده است . این مصادیق شامل قاچاق داخلی و بین المللی می شود . ماده یک قانون مجازات مرتکبین قاچاق که مهمترین قانون در این زمینه محسوب می شود فقط قاچاق را جرم دانسته بدون اینکه تعریفی از آن ارائه دهد . در این ماده می خوانیم : «هر کس در مورد مالی که موضوع درآمد دولت بوده ، مرتکب قاچاق شود علاوه بر رد مال ..........محکوم می گردد ».قانون نحوه اعمال تعزیرات حکومتی راجع به قاچاق کالا و ارز نیز فقط قاچاق را جرم دانسته است بدون اینکه تعریفی ارائه دهد .

رویه قانونگذاران ، همین است که تشخیص مصادیق و موضوعات را به عرف واگذار می کنند مگر اینکه معنایی غیر از معنای مورد نظر عرف را اراده کرده باشند ، حتی شارع مقدس اسلام نیز همین رویه را دارد و اکثر موضوعات مانند اجاره ، بیع ، مضاربه را به عرف واگذار نموده است . اما از آنجا که قاچاق در معانی عرفی دیگر نیز به کار رفته است بسیاری از مصادیق آن در قوانین خاص پیش بینی شده است که در اینجا به مهمترین آنها اشاره می کنیم ؛ وارد کردن ، صادر کردن ، خرید و فروش ، حمل و نقل ، مخفی کردن ، نگهداری اسلحه (ماده 45 قانون مجازات مرتکبین قاچاق 1312 و رای وحدت رویه شماره 17-11/7/1363 ) وارد کردن اجناس به کشور بدون رعایت مقررات قانون انحصار تجارت خارجی 1311 (ماده 11 همان قانون ) وارد کردن یا خارج کردن کالا از کشور به صورت غیر مجاز (ماده 29 قانون امور گمرکی 1350 که یازده مورد از اعمال ممنوع قاچاق را نیز برشمرده است ) ؛ خارج کردن اشیای ممنوع الصدور ، تسلیم آن به متصدی حمل و نقل و یا هر شخص دیگر برای خارج کردن ، هر نوع اقدام دیگر برای خارج کردن از مملکت مانند این که متهم به قصد خارج کردن طلا از کشور ، اقداماتی را انجام دهد هر چند منتهی به خارج شدن نگردد (رای وحدت رویه شماره 3067-13/7/1339) ؛ حمل چوب و هیزم و زغال حاصل از درختان جنگلی در تمام نقاط کشور به استثنای داخل شهرها بدون تحصیل پروانه حمل ( ماده 48 قانون حفاظت و بهره برداری از جنگل ها و مراتع 1364 ، در ماده 15 قانون ، صدور هیزم و زغال چوب از کشور ممنوع گردید ، اما اشاره ای به قاچاق بودن آن نشده است ) عرضه کالاهای مشمول مالیات بودن رعایت مقررات قانون مالیات بر ارزش افزوده (ماده 19 قانون مالیات بر ارزش افزوده )؛

تعاریف دیگری هم برای قاچاق ارائه شده است که هر کدام به ویژگی هایی از آن اشاره دارد مانند : «فرار کردن مال خواه آن مال مربوط به درآمد دولت بوده و یا ورود یا خروج و تولید و نقل و انتقال و خرید و فروش آن طبق قوانین و مقررات مربوط ، ممنوع و غیر مجاز گردیده باشد »[[81]](#footnote-81) و «وارد کردن یا خارج کردن متقلبانه کالای موضوع حق یا حقوق دولت یا کالای ممنوعه یا انحصاری یا اظهار ، واگذاری ، حمل و نقل ، نگهداری ، عرضه و فروش ، ساخت ، تولید ، تغییر مورد مصرف ، دخل و تصرف ، اقدام ، صید ، مخفی کردن ، واسطه گی ، تردد ، تاسیس ، استرداد یا هر گونه تقلب گمرکی ناقض قانون خاص محدود کننده آن ، قاچاق و یا در حکم آن محسوب می شود ». [[82]](#footnote-82) این موارد همان رفتارهای فیزیکی است که در قوانین متفرقه برای انواع قاچاق بیان گردیده است . ماده یک لایحه مبارزه با قاچاق کالا و ارز ، قاچاق کالا و ارز را به تفکیک چنین تعریف کرده است ؛ قاچاق کالا :« وارد کردن کالا به کشور یا خارج کردن آن بدون رعایت تشریفات قانونی اعم از آنکه در هر نقطه از کشور از مبادی ورودی تا مراکز توزیع داخلی کشف شود » . قاچاق ارز :«وارد کردن ، خارج کردن ، فروش یا حواله ارز بدون رعایت ضوابط تعیینی توسط دولت یا مجوزهای لازم از بانک مرکزی اعم از اینکه در فضای حقیقی یا مجازی (سایبر) باشد » . این ماده : کالا را هر شیئی می داند که عرفاً دارای ارزش اقتصادی باشد .» همچنین در تعریف ارز میگوید :« پول رایج کشورهای خارجی است که توسط نظام بانکی جمهوری اسلامی ایران مورد تایید و داد و ستد قرار می گیرد اعم از اسکناس ، مسکوکات ، حوالجات ارزی و سایر اسناد مکتوب یا الکترونیکی که در مبادلات مالی کاربرد دارد ».

### 2-4-2- مصادیق قاچاق

تعریف هایی که در مورد قاچاق ارائه شده است عمدتاً ناظر بر قاچاق کالاست و هرگاه واژه «قاچاق » به تنهایی به کار رود منصرف به قاچاق کالا می شود زیرا قاچاق کالا ، عمده ترین نوع قاچاق می باشد . برای شناسایی این جرم باید موضوع قاچاق نیز به دنبال آن بیاید ، مانند قاچاق کالا ، قاچاق ارز ، قاچاق اموال فرهنگی ، قاچاق اسلحه ، قاچاق مواد مخدر ، قاچاق انسان و ... همچنین وقتی واژه «قاچاق » به صورت مطلق به کار می رود منصرف به وارد کردن و صادر کردن اشیای ممنوع می شود زیرا مصداق بارز قاچاق ، واردات و صادرات می باشد اما همان گونه که در تعریف قاچاق یا در حکم قاچاق دیدیم رفتارهای گوناگونی برای قاچاق وجود دارد مانند حمل و نقل ، عرضه ، فروش ، ساخت ، تولید ، مخفی کردن ، نگهداری ، صید و ...

جرم قاچاق هر گاه در دو نقطه صورت گیرد ، چنانچه یک نقطه در خارج کشور و یک نقطه در داخل کشور باشد قاچاق خروجی یا بین المللی نامیده می شود و ورود و خروج کالا معمولاً به همین صورت است . اما اگر دو نقطه در داخل کشور باشد قاچاق داخلی می باشد که در هر صورت قوانین ایران صلاحیت تطبیق و اجرا را دارند زیرا همان گونه که ماده 4 قانون مجازات اسلامی تصریح دارد چنانچه یک قسمت جرم در داخل کشور رخ دهد در حکم جرم ارتکاب یافته در ایران است . صلاحیت دادگاه ها نیز تابع صلاحیت قوانین است بنابراین دادگاه های ایران برای رسیدگی به قاچاق بین المللی هم صلاحیت دارند . در مواردی ممکن است ابتدا و انتهای قاچاق در خارج کشور باشد اما کالای موضوع قاچاق در داخل کشور ترانزیت شود . در این صورت نیز قوانین جمهوری اسلامی صلاحیت انطباق با این جرایم را دارد همان گونه که دادگاه های ایران صلاحیت رسیدگی دارند زیرا صلاحیت قضایی تابع صلاحیت تقنینی است یعنی قانون هر کشوری ، صلاحیت داشته باشد دادگاه آن کشور نیز صلاحیت دارد . انواع قاچاقی که در قوانین متفرقه پیش بینی شده است عبارتند از : قاچاق اموال موضوع درآمد دولت ، قاچاق اموال ممنوع الورود ، قاچاق اموال ممنوع الصدور ، قاچاق کالاهای انحصاری و اعمالی که در حکم قاچاق هستند .

قاچاق انواع فراوانی دارد و هر کدام از آنها در قانونی خاص پیش بینی شده است که عناصر آنها را بیان می کند . برای بررسی عناصر عمومی یا اختصاصی قاچاق چند راه وجود دارد ؛ یک راه آن است که عنصر قانونی انواع قاچاق در یک قسمت و عنصر مادی آنها نیز در یک قسمت و عنصر معنوی آنها هم در قسمتی دیگر بیاید . اما تعدد و گستردگی قوانین و راه های ارتکاب قاچاق و انگیزه های ارتکاب هر کدام ، چنین راهی را دشوار می سازد و نمی توان همه آنها را ذیل یک تقسیم بندی قرار داد . راه دیگر ، آن است که احکام مشترک مانند تعریف قاچاق و شرایط عمومی آن ، در یک مبحث بیاید و سپس قاچاق هر موضوعی به صورت جداگانه بیان شده و ارکان آن نیز بررسی گردد . راه دوم در اینجا مورد عمل است . البته قاچاق ارز و قاچاق اموال فرهنگی در قانون مجازات اخلالگران در نظام اقتصادی نیز پیش بینی شده است که به دلیل اهمیت این چهره جرم ، آنها را در مبحث اخلال در نظام اقتصادی برسی می کنیم . آنچه که تاکنون گفته شد مربوط به احکام مشترک قاچاق است و در ادامه به هر یک از اقسام می پردازیم . یکی از ویژگی های لایحه جدید مبارزه با قاچاق کالا و ارز ، آن است که فصلی را به قاچاق کالاهای ممنوعه اختصاص داده و کالاهایی که در قوانین متفرقه بیان شده است را در این فصل بیان می کند . این اموال و کالاها عبارتند از : مشروبات الکلی ، تجهیزات دریافت از ماهواره ، آلات و وسایل مخصوص قمار ، کالاهای مخالف شوون فرهنگی ، اموال تاریخی و فرهنگی ، حیوانات وحشی ، ماهیان خاویاری ، دارو یا وسایل پزشکی و کالای ممنوعه یعنی کالایی که وارد کردن یا صادر کردن آن ممنوع است . امتیاز این اقدام آن است که جرایم مزبور فقط مشمول یک مجازات بوده و درباره مرجع رسیدگی نیز تردیدی وجود نخواهد داشت .

### 2-4-3-عناصر جرم قاچاق:

#### 2-4-3-1-عنصر قانونی:

قانون اصلاح قانون مبارزه با موادمخدر و الحاق موادي به آن مصوب مجمع تشخيص مصلحت نظام که در روزنامه رسمي جمهوري اسلامي ايران به چاپ رسيده است

#### 2-4-3-2- عنصر مادی:

عنصر مادی پیکره جرم را تشکیل می دهد و می تواند از نوع فعل مثبت خارجی (Positive act) و یا ترک فعل (negative act) باشد.

غالب جرایم زاییده عمل هستند یعنی شرط تحقق جرم در آنها، آن است که اقدامی خلاف قانون کیفری بعمل آید. فعل یا ترک فعل مصادیقی دارند نظیر سرقت، بیرون بردن کالای تجاری از گمرک بدون اظهار و بدون پرداخت حقوق و عوارض متعلقه و یا ترک فعل باشد مثل ندادن غذا به زندانی و یا اهانت و فحاشی (فعل کلامی) یا نگهداری مشروبات الکلی.

**الف: سیر تکاملی جرم تا عنصر مادی:**

در این مرحله ارتکاب جرم در ذهن مباشر محدود است یعنی هیچ گونه تجلی خارجی ندارد و یک امر ذهنی است و خطری متوجه جامعه نیست. بنابراین سیستمهای قضایی در این مرحله مسئولیت و مجازاتی را متوجه فرد نمی دانند مثل اینگه شخص تصمیم بگیرد کالایی که در داخل گمرک دارد، بدون اظهار و بدون پرداخت حقوقی قانونی آن از گمرک خارج کند. قصد ارتکاب جرم و عملیات و اقداماتی که مقدمه جرم بوده اند و ارتباط سیستم با جرم ندارند قابل مجازات نیستند چون هنوز عملی رخ نداده و فرد فقط فکری را در ذهن خود پرورانده که چون منجر به عمل نشده مرز و خطری هم برای کسی ندارد قابل مجازات نیست.

**ب: تهیه مقدمات ارتکاب جرم**

تهیه مقدمات آن عملیاتی است که مقدمه ارتکاب جرم است و ارتباط مستقیم با وقوع آن ندارد. اما این مرحله فقط شامل تصورات ذهنی نیست بلکه شامل اعمال خارجی هم می باشد. به عنوان مثال کسی که قصد سرقت دارد و کلیدی می سازد. این عملیات اگر عنوان خاص مجرمانه نداشته باشد قابل تعقیب نیست. یعنی صرف تهیه مقدمات برای ارتکاب جرمی بدون اینکه جرم واقع شده باشد جرم و قابل مجازات نمی باشد.

**ج:خروج از مرحله تهیه مقدمات:**

در این مرحله مرتکاب اقداماتی را انجام می دهد که ارتباط مستقیم با وقوع جرم دارند و اگر بواسطه موانع خارجی که اراده فاعل در آنها دخیل نبوده آن قصد معلق شود یا بی اثر بماند و جرم واقع نشود در واقع شروع جرم محسوب می شود و در این مرحله قانون حضور پیدا می کند، مانند اینکه مسافر وارده از خارج مبادرت به خروج چمدان حاوی کالای تجاری از گمرک بدون پرداخت عوارض نماید و در درب خروج توسط مأمورین دستگیر شود که در این حالت ارتکاب شروع به جرم قاچاق محقق می شود.

**د: جرم تام**

اگر جرم از مراحل مختلف عبور کند و یا با عبور از برخی از این مراحل به انجام جرم دست یابد و عناصر تشکیل دهنده جرم (قانونی، مادی، معنوی) تحقق یابد جرم تام انجام شده و بزهکار استحقاق کیفر قانونی را در حد جرم انجام شده پیدا می کند. و فرقی نمی کند که متهم به نتیجه مورد نظر خود رسیده باشد یا خیر. مثلاً در سقط جنین تا وقتی که اقدام به خروج نطفه از رحم نشود سقط جنین انجام نشده اما مثلاً هرگونه اقدام برای خارج کردن میراث فرهنگی اگرچه به خارج کردن آن نینجامد قاچاق محسوب می شود.

#### 2-4-3-2-: عنصر معنوی

عنصر معنئی فعل و انفعال ذهنی مرتکب جرم است. یعنی اینکه بزهکار از نظر روانی برای ارتکاب جرم انجام شده قصد مجرمانه داشته باشد. پس مجرم باید بداند که خلاف قانون رفتار می کند و اینکه بدون وجود یک عنصر خارجی عمل مجرمانه انجام می دهد و عنصر مادی و معنوی باید همزمان با هم تحقق یابند و معمولاً منجر به صدمه یا خسارتی شوند. مثلاً وقتی تا جری یکصد کارتن پانزده طاقه ای پارچه تترون و ابریشمی را یکهزار طاقه تترون اظهار می کند و از اظهار طاقه ابریشمی خودداری می کند. با توجه به اینکه در داخل هر کارتن پنج طاقه پارچه ابریشمی قرار دارد که اظهار نشده، این حالت، حکایت از سوء نیت اظهارکننده داشته و به دلیل سوء نیت و زیان مالی به خزانه دولت تحقق جرم قاچاق محرز شود. اما اگر این عمل به علت بی احتیاطی مرتکب باشد و هر دو نوع کالا از لحاظ تعرفه با هم برابر باشند در اینصورت عمل مرکب تخلف گمرکی محسوب می شود و مطابق مقررات با او رفتار خواهد شد.

### 2-4-4-مجازات قاچاق

سیاست کیفری قانون گذار ما در مقابل جرم قاچاق ، بیشتر معطوف به واکنش های پس از وقوع جرم است و به جنبه های پیشگیری از وقوع جرم ، توجه کمتری شده است . [[83]](#footnote-83) اعمال واکنش های کیفری یا مجازات ها معمولاً بر عهده مقامات قضایی است همان گونه که اصل 36 قانون اساسی ، آن را به عنوان یک قاعده بنیادین بیان کرده است :«حکم به مجازات و اجرای آن باید تنها از طریق دادگاه صالح و به موجب قانون باشد » . واکنش های کیفری در مقابل جرم قاچاق ، شامل مجازات های شخصی مانند اعدام ، حبس ، شلاق و انفصال از خدمات دولتی و مجازات های مالی و عینی مانند ضبط مال ، جریمه و جزای نقدی می باشد . اعمال این مجازات ها فقط بر عهده مقامات قضایی نیست بلکه سازمان تعزیرات حکومتی و سازمان های شاکی اداری نیز اختیارات وسیعی دارند و اصطلاحاً «قضازدایی » گسترده ای در این زمینه صورت گرفته است . مهمترین قانونی که تاکنون در مورد تعیین مجازات قاچاق ، وضع شده است قانون نحوه اجرای تعزیرات حکومتی راجع به قاچاق کالا و ارز می باشد . مجازات ها در این قانون بر مبنای ارزش کالای قاچاق به دو دسته تقسیم شده است ؛ یک دسته ، مجازات کالاهایی که ده میلیون ریال یا کم تر ارزش دارد که مجازات آن ، ضبط مال بوده و بر عهده مقامات اداری می باشد و دسته دوم ، مجازات کالاهایی است که بالاتر از ده میلیون ریال ارزش دارد و در این زمینه ابتدا مقامات اداری ، حکم به ضبط مال و جریمه می دهند و چنانچه متهم از این تصمیم اداری ، تمکین نکند ، دعوا برای تعیین مجازات به مقام قضایی ارجاع می گردد .

روند قانونگذاری نشان می دهد که به تدریج مجازات های شخصی مانند شلاق ، حبس ، محدود شده و مجازات های مالی تشدید یافته است که البته این ادعا را میتوان به عنوان یک قاعده کلی مطرح کرد اما در موارد خاص مانند قاچاق مواد مخدر و قاچاق مشروبات الکلی و اسلحه ، وضعیت استثنایی وجود دارد زیرا ارزش مال و مجازات های مالی ، اهمیت زیادی ندارد بلکه ابعاد فرهنگی ، اجتماعی و سیاسی آن ، مورد توجه جدی می باشد . وصف اداری مجازات های مالی به ویژه مجازات ضبط مال و جریمه ای که توسط سازمان های اداری ، اعمال می گردد بر وصف کیفری و قضایی آن غلبه دارد بنابراین می توان سیاست کیفری در قبال قاچاق را علاوه بر وصف «قضازدایی » با وصف «کیفر زدایی » نیز توصیف کرد . دلیل این امر را به جز تسریع در رسیدگی ، می توان تناسب جرم و مجازات نیز دانست زیرا وصف مالی و اقتصادی جرم اقتضا می کند که مجازات ها نیز وصف مالی و اقتصادی داشته باشد .

مروری بر قوانین و مقررات راجع به قاچاق نشان می دهد که این جرایم ، مشمول دو نوع مجازات هستند ؛ یک دسته مشمول مجازات مذکور در قانون نحوه اعمال تعزیرات حکومتی راجع به قاچاق کالا و ارز بوده و دسته دیگر ، مشمول مجازات مذکور در قوانین خاص می باشند :

دسته اول ؛ قاچاق مذکور در قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی و قانون مجازات مرتکبین قاچاق ، مشمول این دسته از مجازات ها هستند و ماده یک ، مجازات مذکور در دو قانون قبلی را نسخ جزئی کرده است : «از تاریخ تصویب این قانون در کلیه امور مربوط به مبارزه با قاچاق کالا و ارز موضوع قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور مصوب 19/9/1369 ، قانون مجازات مرتکبین قاچاق مصوب 29/12/1312 و اصلاحیه بعدی آن مصوب 29/12/1353 و اصلاح ماده یک قانون مزبور مصوب 12/11/1373 و این قانون به شرح مواد آتی عمل خواهد شد ». قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور ، قاچاق ارز و قاچاق میراث فرهنگی را جرم انگاری کرده است و در قانون مجازات مرتکبین قاچاق نیز موارد متعددی بیان شده است که در مباحث قبلی مورد اشاره قرار گرفت و تحت عناوین «قاچاق اشیای ممنوع الورود و ممنوع الصدور » و «قاچاق اموال موضوع عایدات دولت » و «قاچاق اموال انحصاری دولت » مورد جرم انگاری قرار گرفته است .

## 2-5-اختلاس

### 2-5-1- تعریف اختلاس

با توجه به مفهوم اصطلاحی آن به معنی برداشتن مال غیر لز راه حیله و نیرنگ[[84]](#footnote-84)و همچنین نظر به حکم این جرم در قانون مجازات عمومی سابق و قانون تشکیل دیوان کیفر کارکنان دولت و ماده 5 قانون تشدید مجازات مرتکبین ارتشاء، اختلاس و کلاهبرداری مصوب سال 1367 مجمع تشخیص مصلحت، بنابراین در حال حاضر لزوماً باید تعریف جرم اختلاس را در محدوده مندرجات ماده 5 قانون تشدید مجازات موصوف جستجو نمود. بر اساس این حکم در تعریف آن می توان گفت:

اختلاس عبارت است از خیانت مامور دولت، در تصاحب وجوه یا اسناد یا اموال متعلق به دولت است و یا نسب به سایر وجوه یا اسناد یا اموال اشخاص است که به نفع خود یا دیگری که بر حسب وظیفه به او سپرده شده است.

مانند این که راننده کمپرسی کارخانه کاشی سازی دولتی در اصفهان که ماموریت حمل ده هزار متر مربع کاشی را از کارخانه به سازمان مرکزی در تهران داشته است، پس از تحویل گرفتن محموله آنها را در اصفهان به فروش می رساند و سپس کامیون خالی را به تهران آورده و در یکی از خیابانهای متروک تهران پارک می کند و فردای آن روز به سازمان مرکزی مراجعه کرده و ادعا می کند که کامیون را با محموله آن در تهران در کنار خیابان پارک کرده و برای رفع خستگی به حمام عمومی رفته ولی در مراجعت متوجه شده که کامیون را به سرقت برده اند مراتب از طرف سازمان مرکزی به اداره آگاهی اعلام شده بعد از چند روز کامیون بدون بار توسط مامورین در یکی از خیابانهای تهران کشف شده و متعاقباً توسط یکی ار مامورین کارخانه کاشی سازی در تهران تعدادی از نوع کاشی ها که صادراتی بوده است، در یک مغازه مشاهده می شود و موضوع توسط اداره آگاهی تعقیب شده سرانجام راننده به فروش کاشی ها در اصفهان اقرار می کند در نتیجه عمل راننده به عنوان یکی از مصادیق اختلاس اموال دولتی توسط دادگاه منتهی به صدور حکم به محکومیت راننده می گردد.

در مورد اختلاس نسبت به وجوهی که اشخاص بر حسب وظیفه به مامورین دولت می سپارند و او بر خلاف وظیفه امانت داری آن را تصاحب و برداشت می نماید مانند این که یکی از کارمندان یکی از بانک های رسمی کشور بدون اطلاع صاحب حساب جاری مبلغ یک میلیون تومان از موجودی صاحب حساب را به قصد این که بعد از یک ماه وجه را به آن حساب واریز نماید برداشت می کند ولی بعد از چند روز که صاحب حساب قصد برداشتن وجه را از حساب خود می کند قضیه بر ملاء می شود و کارمند مزبور در بازجوئی به عمل خیانت آمیز و بر خلاف وظیفه خود در نزد مقام قضائی اقرار می کند و جرم به عنوان یکی دیگر از مصادیق اختلاس و در چارچوب تعریف قابل مجازات خواهد بود

### 2-5-2- مصادیق جرم اختلاس

#### 2-5-2-1-از نظر نوع جرم

اختلاس نیز مانند ارتشاء از جرائم عمدی است و برای تحقق آن لازم است که مامور دولت با حیله و نیرنگ و به میل خود اقدام به برداشتن یا تصاحب وجه یا سند یا مال دولت یا مال یا سند یا وجهی که بر حسب وظیفه به او سپرده شده است بنماید بنابر این هر گاه بر اثر سهل انگاری و یا بی احتیاطی مامور دولت اموال دولتی یا متعلق به اشخاص دیگر که بر حسب وظیفه به مامور دولتی سپرده شده از بین برده و یا به نفع دیگری تصاحب کند، مصداق اختلاس نخواهد بود. در این گونه موارد مامور دولت از نظر مدنی ضامن خواهد بود و باید خسارت وارده را جبران نماید.

#### 2-5-2-2-اختلاس از جرائم عمدی مقید است

همان گونه که گفته شد، اختلاس از جرائم عمدی است منتها مقید به تحمل منفعت نامشروعی است که مرتکب یا دیگری مستحق برداشت آن نیستند. بنابر این برای تحقق جرم اختلاس اموال دولتی یا متعلق به اشخاص که به مامور دولت سپرده شده است، بر طبق ماده 5 قانون تشدید مجازات مرتکبین اختلاس، دادگاه بایستی (عمد عام) مرتکب مبنی بر این که مامور دولت با علم به این که عملی که انجام می دهد خلاف مقتضای وظیفه امانت دارای اوست، اقدام به ارتکاب جرم نماید. علاوه بر این وجود عمد خاص در نزد مامور دولت ناظر به قصد برداشت و تصاحب وجه یا اسناد یا مال دولتی یا متعلق به اشخاص دیگر که در نزد مامور امانی محسوب می شود به نفع خود یا دیگری تحصیل نماید و این امر از طرف دادگاه احراز شود در غیر اینصورت هر گاه بر دادگاه معلوم گردد که در اثر سهل انگاری یا اشتباه مامور دولتی، مبالغی از وجوه دولتی که در اختیار مامور بوده کسر و یا از بین رفته باشد، این اندازه اقدام او مصداق تصاحب عمدی محسوب نخواهد شد و باعث تحقق اختلاس و مجرمانه نیست بلکه مرتکب فقط ضامن جبران خسارت وارده خواهد بود. و از نظر اداری قابل تعقیب خواهد بود.

#### 2-5-2-3-اختلاس جرم

متخص مامورین دولتی و خدمات عمومی اعم از رسمی و غیر رسمی است.

مستنبط از عبارت ماده 5 قانون تشدید مجازات، مرتکب جرم اختلاس باید یکی از مامورین دولتی یا مملکتی یا مامور به خدمات عمومی به طور رسمی یا غیر رسمی باشد. بدلیل این که اختلاس از راه سوء استفاده مامور دولتی یا سایر مستخدمینی است که با توجه به سمت یا موقعیت شغلی خود وجه یا اسناد متعلق به دولت را به نفع خود یا دیگری برداشت می کنند. اما قید (بر حسب وظیفه به آنها سپرده است) در ماده مذکور شمول حکم را محدود به ماموریتی می نماید که بر حسب وظیفه خود وجه یا مال یا اسناد دولتی یا متعلق به اشخاص به آنها سپرده شده است ولی نوع رابطه استخدامی شرط نیست بلکه شامل کلیه مامورین رسمی و غیر رسمی دولت و سایر سازمانهای مذکور در ماده 5 خواهد شد.

به علاوه مامور یا مستخدم دولتی کسی است که به موجب حکم رسمی در یکی از پست های سازمانی اداره یا موسسه دولتی یا وابسته به دولت که مشمول قانون استخدام کشوری است استخدام شده است و حقوق او از بودجه عمومی پرداخت می شود و دارای سمت و عنوان سازمانی است. از قبیل کارمندان هر یک از ادارات و سازمانهای مذکور در ماده 5 موصوف و یا بر طبق قانون استخدامی خاص، مانند قانون استخدام نیروهای مسلح یا دارندگان پایه قضائی یا خدمات عمومی[[85]](#footnote-85)و یا در یکی از نهادهای عمومی موضوع تبصره ماده 5 قانون محاسبات عمومی کشور به طور رسمی یا غیر رسمی انجام وظیفه مینماید خواهد شد.

#### 2-5-2-4-از نظر موضوع اختلاس

برای تحقق جرم اختلاس موضوع ماده 5 قانون تشدید مجازات، موضوع جرم یا آنچه که مورد تصاحب و برداشت مرتکب جرم واقع می شود، عبارت است از وجه یا اسناد یا اوراق بهادار یا مطالبات یا سایر اموال متعلق به یکی از ادارات یا سازمانها یا نهادها یا نیروهای مسلح یا مامورین به خدمات عمومی مذکور در ماده 5 خواهد شد که بر حسب وظیفه به آنها سپرده شده است.[[86]](#footnote-86)

#### 2-5-2-5-از نظر حیث جرم

جرم اختلاس در زمره تعدیات مامورین دولتی نسبت به اموال دولتی و سایر اشخاص است که با نظم و آسایش عمومی مرتبط می باشد لذا این جرائم واجد جنبه عمومی است و گذشت شاکی یا مدعی خصوصی تاثیری در اصل موضوع ندارد و قابل گذشت نیست.

### 2-5-3- ارکان اختلاس

جرم اختلاس نیز مانند هر جرم دیگری دارای عناصر مادی و روانی خاصی است که آن را از سایر تعدیات مامورین دولتی نسبت به دولت و اشخاص متمایز می سازد. این عناصر که پایه تشخیص ماهیت و خصوصیات این جرم است بر طبق ماده 5 قانون تشدید مجازات مرتکبین ارتشاء، اختلاس و کلاهبرداری به قرار ذیل است.

#### 2-5-3-1- عنصر مادی اختلاس

اجزاء متشکله عنصری مادی جرم اختلاس عبارتند از:

1-موضوع جرم

موضوع یا آنچه که دستور قانونگذار در این ماده متوجه آن می گردد و دارای ارزش اقتصادی است شامل وجه نقد، یا مطالباتی است که به منزله وجوه نقد است مانند چک های عادی یا تضمینی بانکی یا اوراق بهادار و حواله های بانکی و پستی و اوراق قرضه و نظایر آن و سایر اموال دولتی و متعلق به اشخاص[[87]](#footnote-87) وهمچنین سایر کالاها و اجناس دولتی مربوط به دفتر بسیج اقتصادی نیز خواهد شد. مانند این که انبار دار بسیج اقتصادی مقداری از قند و شکر یا روغن یا سایر مایحتاج عمومی دولتی را که به او سپرده شده است با تبانی با یکی از عاملین توزیع و فروش این قبیل اجناس و کالاها از انبار خارج کرده و به صورت آزاد به فروش برساند و یا صندوقداری وجوه نقدی صندوق را برداشته و به مصرف شخصی برساند.

به هر حال در مورد موضوع اختلاس این نکته را نباید فراموش کرد که موضوع جرم باید واجد ارزش اقتصادی و قابل تقویم به پول باشد. بنابر این برداشت و تصاحب اسناد و اوراق پروانه های اداری مشمول اختلاس نیست بلکه بر حسب مورد به عنوان اتلاف عمومی اسناد دولتی عمل مرتکب قابل تعقیب کیفری و مجازات خواهد بود.به علاوه با توجه به عبارت مندرج در قسمت اخیر ماده 5 قانون موصوف، مبنی بر این که (... یا سایر اموال متعلق به هر یک از سازمانها و ....) که بر حسب وظیفه به آنها سپرده شده است با عنایت به این که مقنن این عبارت را بعد از ذکر مصادیق اموال منقولی که موضوع اختلاس واقع می شود استعمال و به کار برده است می توان چنین نتیجه گرفت که موضوع اختلاس می تواند مال غیر منقول هم باشد. بنا بر این هر گاه یکی از کارکنان مذکور در ماده فوق الاشعار اموال غیر منقول دولتی یا متعلق به اشخاص را که به او سپرده شده است به نفع خود یا دیگری تصاحب کرده باشد عمل او از مصادیق اختلاس خواهد بود.

2-نحوه ارتکاب جرم

قانونگذار در ماده 5 قانون تشدید فوق الاشعار، عمل خیانت آمیز مرتکب را مشتمل به انجام یک رفتار فزیکی خارجی در قالب تصاحب و برداشت موضوع جرم اعلام کرده است.

مقصود از تصاحب و برداشت عبارت است از اثبات ید کردن و به تصرف رسانیدن وجوه یا سایر اموال دولتی یا غیر دولتی یا متعلق به اشخاص توسط مرتکب جرم است، نوع وسیله ارتکاب شرط نیست. یا به سخن کوتاه تصاحب اعم است از فروختن یا به مصرف رسانیدن موضوع اختلاس از ناحیه یکی از کارکنان مذکور در ماده 5 قانون تشدید مجازات مرتکبین ارتشاء، اختلاس و کلاهبرداری است. از طرف دیگر نظر به این که جای طبیعی بحث از شروع به هر جرمی در قسمت پایانی بحث عنصر مادی آن جرم است بدین لحاظ و با توجه به مندرجات تبصره 6 از ماده 5 قانون تشدید موصوف در این کتاب اشاره مختصری به ماهیت حقوقی عمل مجرمانه شروع به اختلاس می نمائیم.

3-سمت مرتکب جرم

چون جرم اختلاس به قید انحصار شامل مامورین و مستخدمین دولتی یا مملکتی یا مامور به خدمات عمومی اعم از رسمی یا غیر رسمی خواهد بود بنا بر این برای تحقق جرم لازم است که مرتکب جرم برابر قانون استخدام کشوری یا قانون استخدام نیروهای مسلح یا قانون راجع به محاکمه و مجازات مامورین خدمت عمومی یا این که بر طبق نظامنامه های خاص مثل نظامنامه مجلس شورای اسلامی ناظر به کارمندان مجلس که به حکم کارگزینی استخدام و دارای سمت یا عنوان سازمانی هستند، و در صورتی که این قبیل افراد نسبت به آنچه که بر حسب وظیفه به آنها سپرده شده است بر خلاف خصیصه امانت داری خود، مبادرت به تصاحب و برداشت آن بنمایند مختلس محسوب خواهند شد.

بدین ترتیب حکم ماده 5 قانون تشدید مجازات مرتکبین ارتشاء، اختلاس و کلاهبرداری از یک طرف محدود به کارمندان و مستخدمین و سایر اشخاص مذکور در این ماده می باشد و از طرف دیگر شامل افرادی از این گروه می شود که بر حسب وظیفه اداری خود وجه یا مطالبات یا اسناد یا اوراق بهادار دولتی یا متعلق به اشخاص به آنها سپرده شده باشد.

به علاوه هر گاه کسی که کارمندان دولت نیست بر حسب تصادف اموال دولتی در اختیار او قرار گرفته و آن را تصاحب یا تلف نماید اقدام او مشمول حکم ماده 674 قانون تعزیرات به عنوان خیانت دار امانت محسوب خواهد شد مانند این که متصدی تعمیرگاه خودروهای سنگین، اتوبوس متعلق به یکی از سازمانهای دولتی که برای تعمیر به نزد او برده شده است یکی از قطعات سالم اتوبوس را با یک قطعه مستعمل تعویض کند و قطعه سالم را به نفع خود تصاحب کند و یا این که بعد از تعمیر با آن اتوبوس مبادرت به مسافر کشی نماید و اقدام خیانت آمیز او به علت تصادف در حین مسافر کشی عمل او برملا و باعث ضرر و زیان دولت گردد و نظایر آنها.

#### 2-5-3-2- عنصر روانی اختلاس

به طوری که قبلاً گفته شد اختلاس از جرائم عمدی مقید است، بنا براین عنصر قصد و عمد، در این جرم لزوماً باید هم در انجام فعل مجرمانه مرتکب و هم در تحصیل منفعت مرتکب برای خود یا دیگری از طرف دادگاه احراز گردد تا مورد مشمول حکم ماده 5 قانون تشدید مجازات مرتکبین ارتشاء و اختلاس و کلاهبرداری شناخته شود.

یا به عبارت دیگر در جرم عمدی اختلاس برای مجرم شناختن مرتکب جرم، دادگاه بایستی عمد عام و کلی مرتکب جرم اختلاس که نخستین جزء عنصر روانی جرم محسوب می شود مبنی بر این که مرتکب جرم کسی است که عالم و آگاه است که تصاحب اموال دولتی یعنی انجام عملی که مخالف خصیصه امانت داری او است از نظر قانون جرم محسوب می شود، تلاش خود را برای انجام این عمل ممنوع به کار برده است و در حقیقت ممنوعیت آن را نادیده می گیرد. مضافاً به این که این اقدام آگاهانه و عمدی او که منتهی به تحصیل منفعت برای او و یا دیگری شده است باعث اضرار دولت یا سایر اشخاص نیز خواهد شد. بدین ترتیب حصول این نتیجه سوء برای مرتکب که همان عمد خاصی است که او جرم را به هدف دسترسی به آن به انجام می رساند، تکمیل کننده عنصر روانی جرم است و اصولاً دادگاه باید آن را احراز نماید در غیر این صورت هر گاه بر اثر بی احتیاطی یا اشتباه در محاسبه از ناحیه یکی از مامورین دولت نسبت به وجهی که بر حسب وظیفه به او سپرده شد ضرر و زیانی به دولت برسد، این اندازه اقدام مامور به علت فقدان قصد مجرمانه اختلاس محسوب نخواهد شد بلکه ممکن است باعث مسئولیت مدنی و ضمان مامور گردد ولی هر گاه به علت اتلاف عمدی مرتکب، اموال دولتی یا اشخاص که به مامور سپرده شده است از بین ببرد به موجب تبصره یک ماده 5 قانون تشدید مجازات، مرتکب علاوه بر ضمان به مجازات اختلاس نیز محکوم می شود.

#### 2-5-3-4-رکن قانوني

جرم اختلاس مربوط به ماده 5 قانون تشديد مجازات مرتکبين ارتشا، اختلاس و کلاهبرداري است که مقرر مي دارد: «هر يک از کارمندان و کارکنان ادارات، سازمان ها، شوراها، شهرداري ها و مؤسسات و شرکت هاي دولتي يا وابسته به دولت يا نهادهاي انقلابي، ديوان محاسبات و موسساتي که به کمک مستمر دولت اداره مي شوند يا دارندگان پايه قضايي و به طور کلي قواي سه گانه و همچنين نيروهاي مسلح و مأموران به خدمات عمومي اعم از رسمي يا غيررسمي، وجوه يا مطالبات يا حواله ها يا سهام و اسناد و اوراق بهادار يا ساير اموال متعلق به هر يک از سازمان ها و مؤسسات فوق الذکر يا اشخاص را که بر حسب وظيفه به آنها سپرده شده است، به نفع خود يا ديگري برداشت و تصاحب کند، مختلس محسوب و مجازات خواهد شد»  
عنصر مادي اختلاس

### 2-5-4-مجازات اختلاس

کیفر مختلس در حال حاضر به موجب ماده 5 قانون تشدید مجازات مرتکبین ارتشاء و اختلاس و کلاهبرداری در سال 1367 مصوب مجمع تشخیص مصلحت نظام بر حسب میزان و ارزش مال مورد اختلاس به ترتیب زیر است.

اولاً- در صورتی که میزان اختلاس تا پنجاه هزار ریال باشد مرتکب به شش ماه تا سه سال حبس و شش ماه تا سه سال انفصال موقت محکوم می شود.

ثانیاً- هر گاه میزان اختلاس بیش از پنجاه هزار ریال باشد مرتکب به دو تا ده سال حبس و انفصال دائم از خدمات دولتی محکوم خواهد شد.

ثالثاً- در هر مورد از موارد بالا مختلس علاوه بر رد وجه یا مال مورد اختلاس به جزای نقدی معادل دو برابر آن محکوم می شود.

ضمناً به موجب تبصره 4 ماده 5 قانون تشدید موصوف، حداقل نصاب مبالغ مذکور در جرائم اختلاس از حیث تعیین مجازات یا صلاحیت محاکم اعم است از این که جرم دفعتاً واحده یا به دفعات واقع شده و جمع مبلغ مورد اختلاس بالغ بر نصاب مزبور باشد.

به سخن دیگر هر گاه کارمندی به دفعات مرتکب برداشت وجوه دولتی که به او سپرده شده است بشود بعد از کشف عمل مجرمانه او به عنوان جرم متحدالمقصد یک جرم تلقی می گردد مثلاً کارمندی به دفعات مرتکب اختلاس تا پنجاه هزار ریال گرد بعد از کشف آنها حد نصاب آن مشمول اختلاس تا پنجاه هزار ریال خواهد بود که کیفر آن مطابق مورد ثانیاً و ثالثاً فوق الذکر تعیین خواهد شد.

# 

# فصل سوم:معاونت و مشارکت در اموال مجرمانه

در برخي جرائم، متهم به تنهايي مرتكب جرم نمي‌شود بلكه فرد يا افرادي وي را كمك و ياري مي‌كنند. اين عده كه مرتكب اصلي يك جرم را كمك مي‌كنند، معاون جرم ناميده مي‌شوند. بنابراين، معاون كسي است كه در عمل مجرمانه شركت نمي‌كند، بلكه مرتكب اصلي يا متهم را كمك و ياري رسانده تا او بتواند جرم مورد نظرش را انجام دهد.

سه شرط ضروری برای تحقق معاونت در جرم وجود دارد:

اولین شرط : باید یک جرم اصلی ارتکاب یافته یا شروع به اجرای آن شده باشد؛ زیرا مجرمیت معاون ماخوذ از مرتکب اصلی است.

دومین شرط : معاون باید یکی از مصادیق حصری معاونت را که در قانون احصا شده است، مرتکب شده باشد. مانند تحریک، تهدید، تطمیع کمک یا مساعدت، دادن آموزش برای ارتکاب جرم و تسهیل وقوع جرم... .

سومین شرط :  قصد مجرمانه.

در صورتی که یکی از موجود نباشد بحث معاونت منتفی و دور از ذهن می باشد .

شركت در جرم: همكاري دو يا چند نفر در عمليات اجرايي جرم را گويند، به طوري كه فعل هر يك سبب وقوع آن شود؛ همكاران را شريك در جرم و فعل آنان را شركت در جرم مي‌نامند.

مجازات  شريك در جرم همان مجازاتي است كه براي مباشر و فاعل مستقل آن جرم در نظر گرفته شده که در قانون احصاء شده است.

## 3-1-معاونت در اموال مجرمانه

### 3-1-1-تعريف لغوي معاونت در اموال مجرمانه

عون در لغت به معناي كمك كردن آمده است همانطور كه در مجمع البحرين آمده است:العون:الظهير علي الامر و الجمع اعوان. بنابر تعريف لغوي معناي معاونت در جرم همان كمك كردن مجرم در عمل مجرمانه اوست

### 3-1-2-تعريف اصطلاحي معاونت در اموال مجرمانه

در ميان فقها برخي از ايشان معاونت در جرم را تعريف نموده اند كه ذيلا به بعضي اشاره مينماييم :

مرحوم شيخ انصاري در مكاسب محرمه مي فرمايند : [[88]](#footnote-88)1

معاونت عبارت است از انجام دادن برخي از مقدمات فعل حرام به قصد ايجاد آن حرام نه مطلق انجام دادن آن مقدمات .

مرحوم ميرزاي ناييني در كتاب مكاسب و البيع معاونت را اين گونه تعريف نموده اند: معاونت عبارت است از هر عملي كه توسط آن شخصي ديگر را ياري نموده و او را در رسيدن به هدفش قادر سازد مثل دادن شلاق به شخص ظالم .

مرحوم محقق اردبيلي در آيات الاحكام در مورد معاونت در جرم در آيه كريمه ولا تعاونوا علي الاثم والعدوان مي فرمايند : مراد از اعانه در اثم در آيه كريمه كمك كردن بر انجام معاصي است به همراه قصد يا بنا بر صورتي كه صدق كند كه اين عمل كمك كردن بر اثم است . مثل اين كه شخصي ظالمي چوبي را از شخصي طلب كند به جهت كتك زدن مظلومي ،و شخص چوب را به دست او بدهد ،يا اين كه طلب كند قلمي را به جهت نوشتن فرمان ظالمانه اي و شخص هم قلم را به او بدهد و امثال اين موارد كه عرفا صدق معاونت از نظر عرف خواهد كرد .

مرحوم ميرزا حسن بجنوردي در قواعد الفقهيه معاونت را به صورت ذيل تعريف نموده اند : اعانت از نظر لغت به معناي كمك كردن آمده است … مراد از اعانت بر اثم كمك كردن گناه كار است در گناهي كه از وي صادر مي شود و آن هم بوسيله ايجاد جميع يا بعض مقدمات حرامي كه مباشر مرتكب آن مي شود . پس از نقل اقوال ،معاونت در جان را بنا بر نظر فقهاي عظام مي توان چنين تعريف نمود :اگر شخصي هيچ مداخله اي در عمليلت اجرايي سازنده جرم نداشته باشد بلكه نقش او فرعي و طبعي و به اموري چون تهيه مقدمات جرم يا تشويق و ترغيب مرتكب جرم باشد ،معاون جرم محسوب مي شود.

### 3-1-3- حكم معاونت در اموال مجرمانه در فقه اسلامي

فقهاي عظام شيعه به طور اتفاق فتوا به حرمت معاونت در جرم داده اند .برهمين اساس قبل از تعرض به اقوال ايشان وارد ادله حرمت اعانه در جرم ميشويم:

تذكر اين نكته لازم است كه جرم در فقه اسلامي همان اثم و گناه به حساب ميايد گرچه طبق نظر حقوقدانان هر عملي است كه مقنن براي آن مجازات تعيين كرده باشد، بنابراين بحث ما در كلام فقها پيرامون مطلق اعانه بر اثم است.

دليل اول : آيه كريمهء 3 در سوره مائده است[[89]](#footnote-89)1 كه خداوند متعال ميفرمايد:

تعاونوا علي البروالتقوا ولاتعاونوا علي اثم والعدوان

بر عمل نيكو و برخواسته از نيت خالص براي خدا كمك كنيد و بر گناه و تجاوز و ظلم كمك ننماييد. دلالت بخش دوم آيه كريمه بر حرمت معاونت در جرم و گناه روشن است و محتاج به توضيح نيست اگر اشكال شود كه دلالت آيه كريمه بر مطلب بدين صورت كه در آيه لفظ تعاون به كار رفته است نه لفظ معاونت و نمي تواند دليل بر حرمت اعانه باشد زيرا تعاون طرفيني است و اعانه يك طرفي است. پاسخ مي گوييم : امر خداوند متعال به تعاون بر نيكي و تقوا و همينطور نهي باري تعالي از كمك بر اثم و عدوان به اعتبار فعل واحد و قضيه واحده و واقعه واحده نيست بلكه خطاب به عموم موءمنين و مومنات است كه كمك كننده خير باشيد و تسهيل كننده و كمك رساننده به عمل شر و بد نباشيد.و انصاف مطلب اين است كه در آيه كريمه قصوري نسبت به رساندن حرمت اعانه بر اثم و ظلم مشاهده نميشود.مراد از اثم در آيه كريمه ، مطلق گناه است اعم از صغيره و كبيره آن ، بنابرين جرايم هم كه بر طبق نظر فقهاي اسلام از اقسام گناه محسوب مي شوند. هر چيز كه گناه محسوب ميشود و تجاوز و ظلم شمرده شده است . از طرف ديگر علاوه بر آيه كريمه روايات مستفيضه مبني بر حرمت اعانه بر اثم وجود دارد و نيز به عنوان دليل آخر اجماع علما ء مسلمين بر حرمت اعانه بر اثم تحقق يافته است . بنابرين ، با توجه به مبرهن بودن حرمت اعانه بر اثم بايد سراغ تعيين مصاديق آن رفت و شرايط تحقق معاونت را بر شمرد.

دليل دوم :قول پيامبر اكرم صلي الله عليه و آله و سلم است كه فرموده اند : كسي كه كمك كند فردي در روز قيامت در حالي كه نوشته شده است بين دو چشم او (پيشانيش )كه مايوس از رحمت خداوند متعال است .استدلال به اين روايت بر حرمت اعانه بر اثم بدين صورت است كه :شكي نيست در اين مطلب كه قتل مسلمان گناه است و وعيد به مايوس بودن از رحمه خداوند منان دلالت دارد كه چنين عملي حرام است .اگر اشكال شود كه كمك كردن به قتل مسلمان في حرمت دارد نه از اين حيث كه صدق اعانه بر اثم مي كند ،در جواب مي گوييم در روايت منع از اعانه بر قتل مسلمان وارد شده است زيرا كه كشتن مسلمان گناه بزرگي است بنابراين حرمت اعانه بر قتل ،حرمت اعانه براثم عظيم هم هست.

دليل سوم :در كافي از امام صادق عليه السلام روايت شده است كه حضرت قول حضرت پيامبر اكرم صلي الله عليه و آله و سلم را ضيق نقل فرموده اند :

كسي كه خاك بخورد و پس از آن بميرد بر عليه نفس خويش كمك كرده (اقدام نموده است ).

از اين روايت مي توان فهميد كه حضرت حرمت اعانه علي النفس را مفروغ دانسته اند و مستوجب عقاب شمرده اند ودر اين روايت حضرت خاك خوردن را از مصاديق آن بر شمرده اند كه انسان بايد چنين اعانتي را ترك كند زيرا مستوجب عتاب خواهد بود .

البته مي توان گفت حضرت در صدد ارشاد كسي كه خاك مي خورد بوده اند .

از طرف ديگر مي توان گفت بحث اعانه بر اثم دايره اش اعانه شخصي است نسبت به شخص ديگر والا اگر شخص شخص خاك بخورد خود فاعل چنين جرمي است و في نفسه خاك خوردن حرام است نه از جهت كمك به ديگري . كه با اين فرض اين روايت از ادله حرمت اعانه بر اثم خارج مي شود .

دليل چهارم : اخباري است كه در حرمت كمك كردن ظالمان در ظلمشان وارد شده است كه اين اخبار كثيره است كه باب مخصوص در وسايل و مستدرك الوسايل دارد كه لازم به ذكر نيست .[[90]](#footnote-90)

دليل پنچم :از امام صادق عليه السلام نقل شده است كه حضرت در پاسخ سوال كننده اي چنين فرموده اند : جابر مي فرمايد از امام صادق عليه السلام سوال كردم در مورد شخصي كه خانه اش را اجاره مي دهد ودر آن خانه خريد و فروش خمر صورت مي گيرد .حضرت فرموده اند :حرام اجرته. مستفاد از اين روايت اين است كه اگر اجاره دادن (كمك به مستاجر )حرام نباشد دليلي براي حرام بودن اجرت نخواهد بود ،مسلم اين است كه حرمت اجاره دادن علت حرمت اجره است .

دليل ششم : ما رواه الكليني باستناد عمن جابر عن ابي جعفر عليه السلام قال :لعن رسول الله صلي الله عليه و آله و سلم في الخمر عشره ،غارسها و حارسها و عاصرها و شاربها و ساقيها و حاملها و المحموله اليه و بايعها و مشتريها و آكل ثمنها .

مي توان گفت تقريب استدلال به اين روايت نسبت به حرمت اعانه بر اثم چنين است كه غير از شارب خمر ازاين ده گروهي كه مورد لعن پيامبر (ص)قرار گرفته اند بدين جهت مورد لعن واقع شده اند كه كمك براثم كردهاند و گر نه چرا حامل خمر لعنت شود و چرا باغباني حرام باشد . مرحوم ميرزا حسن بجنوردي در انتهاي روايات خاصه مي فرمايند :[[91]](#footnote-91)1انصاف اين است كه يك فقيه از مجموع اين اخبار متفرقه در ابواب مختلف چنين استظهار مي كند كه اعانه بر اثم خصوصا در معاصي كبيره حرام است و محتاج به دليل زايد هم نيستيم .

دليل هفتم : عقل حاكم است به قبح كمك كردن شخص بر انجام عملي كه مبغوض مولي است و آنچه كه در آن مفسده نهفته است. شكي نيست همانطور كه عقل مستقل است به قبح مخالفت مولي و انجام انچه كه مبغوض است نزد او ، همان گونه نيز مستقل بر قبح مساعده غير نسبت به انجام آن مبغوض توسط شخص ديگر است .

دليل هشتم : اجماع فقها بر حرمت معاونت بر اثم محقق شده است ، دليل بر تحقق اين اجماع هم روش فقها عظام است زيرا ايشان برخي از افعال را حرام داشته اند به دليل آنكه اعانت بر اثم شمرده شده است و حال آنكه اعانت بر اثم را از مسائل مسلم دانسته اند. ليكن به نظر مي رسد چنين اجماعي كه مدارك عقليه و نيز مدارك نقليه اعم از آيات و روايات دارد نمي تواند از اقسام اجماع مصطلح در فقه باشد و مدركي خواهد بود بنابرين ازجهت ساقط است.

### 3-1-4- تعريف معاونت در اموال مجرمانه از نظر حقوقي و قانونی

از نظر حقوقي معاونت در جرم را مي توان به صورت ذيل تعريف نمود گرچه قانون گذار معاونت در جرم را تعريف نكرده است : معاونت در جرم عبارت است از همكاري با فاعل يا شريك جرم به يكي از صور معينه قانوني، بدون مداخله در عمليات اجرايي جرم ، قبل يا مقارن با وقوع آن. تذكر اين نكته لازم به نظر مي رسد كه : مجرمانه بودن عمل اصلي شرط تحقق معاونت است.بدين معنا كه ركن قانوني معاونت در جرم آن است كه مباشر عمل ، عملش مجرمانه باشد تا كار شخص فعل معاونت محصوب شود.البته ممكن است فعل معاون في نفسه جرم محسوب شود و ممكن است فعل او جرم نباشد. وجه تمايز معاون با شريك جرم از حيث ماهيت عمل مجرمانه

اگر دو نفر يا بيشتر در تحقق يك جرم دخالت مستقيم داشته باشند ،به صورتي كه عمل هر كدام تاثير در تحقق ماهيت جرم داشته باشد ، در اينصورت اينان شريك جرم محصوب مي شوند. اما همانگونه كه در سابق ذكر شد ، [[92]](#footnote-92)1معاونت در جرم در صورتي تحقق ميابد كه شخص معاون دخالتي در اصل تحقق جرم ندارد بلكه مقدمات كار مجرم را فراهم ميسازد. لازم به ذكر است كه در برخي قوانين شركت در جرم را با معاونت خلط نموده است. به عنوان مثال به برخي قوانين ذيلا اشاراتي خواهيم داشت :  
قانون جزايي مصر در ماده 40 : در موارد ذيل مجرم شريك در جرم محسوب مي شود :   
 1- هر كسي ديگري را به ارتكاب عملي كه موجب تكوين فعل مجرمانه ميشود تحريك نموده و فعل مجرمانه بر اساس تحريك مذكور محتقق شود. به نظر مي رسد مقنن بايد مي گفت سبب نه شريك، تحريك تسبيب است و حتي صدق معاونت هم در آن مشكل به نظر ميرسد.

2- هر كس با ديگري بر سر ارتكاب جرمي توافق نموده وآنرا بر اساس توافق ياد شده انجام دهد و بعد بر اساس توافق ياد شده جرم ارتكاب ميابد.به نظر مي رسد اگر توافق هم بين دو نفر تحقق پيدا كرده است ولي بر اساس توافق جرم ارتكابي تحقق پيدا نكرد ، نميتوان گفت شركت تحقق پيدا نكرده است بلكه اين قسمت از قانون مي خواهد بگويد شركت در وقتي است كه تباني قبلي مطرح باشد و حال آنكه درست به نظر نميرسد زيرا توافق قبلي در تحقق شركت در جرم دخالتي ندارد.

3- هر كس كه در اختيار يك يا چند نفر اسلحه يا ابزار ديگري قرار دهد كه آگاهي به كشندگي و جرم زا بودن اين ابزار دارد شريك جرم محسوب مي شود و در ارتكاب جرم موثر بوده ويا مكمل و متمم جرم محسوب مي شود . به نظر مي رسد ماده 40 قانون جزايي مصر همان گونه كه در بندهاي 1و 3 مشهوداست ،معاون را شريك در جرم دانسته است .قانون مجازات اسلامي شريك در جرم را تعريف نموده است ماده 125 ق.م.ا :هر كس كه عمد‎‏اًبا شخص يا اشخاص ديگر درعملیات اجرایی جرم مشارکت کند و جرم مستند به عمل همه آنها باشد خواه عمل هر يك به تنهايي براي وقوع جرم كافي باشد يا نباشد وخواه اثر كار آنها مساوي باشد يا متفاوت ،[[93]](#footnote-93)1شريك درجرم محسوب مي شوند تعريف بالا شركت در جرم است   
وشعبه دوم ديوان عالي كشور حكمي دارد كه منظور از معاونت را روشن ساخته است .(حكم شماره 2418 ـ28/10/68) اشخاصي هستند كه اقدامي در اصل عمل يا شروع آن نكرده اند ،[[94]](#footnote-94)1بنابراين اگر چندين نفر در ارتكاب جرمي دخالت كنند و آن جرم را شخصاً انجام دهند يا شروع به اجراي آن نمايند ،مجرم اصلي هستند نه معاون .

البته لازم به ذكر است كه اگر چه قانون مجازات اسلامي معاونت در جرم را تعريف ننموده است ليكن در برخي مواد قانون موارد معاونت را برشمرده است .

در مجازات اسلامي آمده است : در جرايم قابل تعريز اشخاص يا ترغيب يا تهديد يا تطميع كسي را مصمم به ارتكاب جرم نمايد ويا بوسيله دسيسه و فريب و نيرنگ موجب وقوع جرم شود . هر كس با علم و اطلاع وسايل ارتكاب جرم را تهيه كند و يا طريق آن را با علم به قصد مرتكب ارائه دهد .

4- هر كس عاملاً عامداً وقوع جرم را تسهيل كند . تبصره : براي تحقق معاونت در جرم وجود وحدت قصد و تقديم و يا اقتران زماني بين عمل معاون و مباشر جرم شرط است. ماده126 ق.م.ا:اشخاص زير معاون جرم محسوب و با توجه به شرايط و امكانات خاطي و دفعات و مراتب جرم و تاديب از وضع و تهديد و درجات تعريز ، تعريزمي شوند .

1- هر كسي ديگري را ترغيب يا تهديد يا تطميع به ارتكاب جرم نمايد ويا به وسيله دسيسه و فريب و نيرنگ موجب وقوع جرم شود .

2- هر كي با علم و عمد وسايل ارتكاب جرم را تهيه كند یا طريق ارتكاب جرم را با علم به قصد مرتكب ارائه دهد .

3- هر كس عالماً،عامداً وقوع جرم را تسهيل كند . تبصره 1 :براي تحقق معاونت در جرم وجود وحدت تقدم و يا اقتران زماني بين رفتار معاون و مرتکب جرم شرط است .چنانچه فاعل اصلی جرم،جرمی شدیدتر از آنچه مقصود معاون بوده است مرتکب شود معاون به مجازات معاونت در جرم خفیف ترمحکوم میشود.

منظور از وحدت قصد كه در تبصره 1 آمده است همان تباني و تفاهم بر ارتكاب جرم توسط مجرم اصلي است .[[95]](#footnote-95)1حقوقدانان نيز توافق معين و معان را بر ارتكاب جرم لازم مي دانند كه مرادشان همان وحدت قصد است . ملاك تشخيص فاعل اصلي و معاون جرم براي تشخيص فاعل اصلي از معاون جرم دو ضابطه كه عبارتند از ضابطه عيني و ذهنيارائه شده است : در نظزيه عيني يا موضوعي بر نحوه عمل و كيفيت مداخله مجرمين اصلي و معاونين ايشان ، در ارتكاب جرم توجه نموده و اگر آن قسمت از اعمال انجام شده داخل تعريف قانوني جرم و يكي از عناصر تشكيل دهنده آن باشد اعم از آنكه فعل انجام شده يا شروع به اجراء تلقي گردد ، مرتكب ، فاعل اصلي و در صورتي كه عمل انجام شده صرفاً به شكل تهيه مقدمات و يا به يكي از صور معينه قانوني ، محدود به تشويق و ترغيب و تهسيل باشد به طوري كه ارتباطي به عنصر مادي سازنده جرم نداشته باشد ، مرتكب معاون جرم محسوب ميشود.برابر نظريه ذهني يا شخصي به وضعيت ذهن و روان مجرم توجٌه ميشود. لذا ، كليه افرادي كه عمل آنها به طور مسلم نشان دهنده قصد ارتكاب جرم بوده و مي خواهند در تحقق اعمال مادي جرم همكاري يا شركت كرده و عامل اصلي قرار گيرند ، فاعلي اصلي ناميده ميشوند و برعكس كساني كه بخواهند تنها نقش كمك و مساعدت داشته باشند نه نقش موثر و قاطع ، آنها معاون مجرم محسوب ميگردند. ميتوان گفت كه قانون گذار ايران نظريه عيني را بر ضابطه دوم ترجيح داده و در تفكيك ميان معاون و مباشر بر نوع عمل آنها توجه نموده است . استعاره مجرميت در بحث معاونت در جرم آيا معاونت در جرم خود به تنهايي جر م مستقلي محسوب مي شود يا از جرمي كه با همكاري معاون صورت گرفته مي شود ؟ در مورد اين سوال دو پاسخ جداگانه و دو عقيده وجود دارد :[[96]](#footnote-96)1

1- سيستمي كه معاونت را جرمي مستقل مي داند : سيستممذكور قائم بر اين فكر است كه وقتي چند نفر مرتكب جرم ميشوند به تعداد شركت كنندگان جرايم مستقل بوجود ميايد بنابراين ، تشخيص مجرمين اصلي از معاونين مورد ندارد و بايد مسئوليت هر يك منفرداً مورد برسي قرار گيرد . برخي از حقوقدانان مخصوصاً طرفداران مكتب تحققي چنين استدلال مي كنند : بايد به شخصيت خطرناك مجرم نظر افكندو مجازات معاون ، صرف نظر از مجازات مجرم اصلي يا اقدام تاميني كه تعيين ميشود بايد متناسب با خطري باشد كه شخص يعني معاون مجرم براي اجتماع دارد.

### 3-1-5- : معاونت در اموال مجرمانه از نظر حقوقی

سيستم استعاره مجرميت كه از آن به مجرميت استعاره اي يا معاونت عاريه اي و امثال آن ياد ميشود عبارت از اين است كه ، معاونت يك عنوان مجرمانه مستقل نيست بلكه امري فرعي و تبعي است. لذا ، تحقق آن مستلزم وجود فعل مجرمانه اصلي است .تا معاون عنصر قانوني عمل خود را از آن فعل عاريت بگيرد .

لازم به ذكر است كه استعاره مجرميت بر دو قسم است:

#### 3-1-5-1-استعاره مطلق مجرميت

الف : اصل تساوي مجازات مجرم اصلي و معاون مجرم استعاره مطلق مجرميت ناميده مي شود علت موجهءاين نظر را هم اين طور بيان كرده اند كه چون معاونين و بزه كاران اصلي داراي اتحاد نظر و وحدت هدف مي باشند ،لذا مجازاتشان واحد است .

#### 3-1-5-2-استعاره نسبي مجرميت

ب : استعاره نسبي مجرميت : در اين سيستم مجازات معاون متناسب با مجرم اصلي است ولي ميزان آن كمتر و عموماً تا يك درجه كاهش يافته است .زيرا كه نقش معاون جرم كمتر از مجرم اصلي است . با توجه به صدر ماده 126قانون مجازات اسلامي ميتوان دريافت كه قانون گذار اصولاًاز سيستم استعاره نسبي مجرميت استقبال نموده است . [[97]](#footnote-97)1

### 3-1-6-عناصر و اركان معاونت در اموال مجرمانه

تحقق معاونت در جرم شرايطي دارد كه ذيلاً مي آوريم :

1. مجرمانه بودن عمل اصلي
2. تحقق عنصر مادي معاونت به يكي از اشكال موئينه قانوني ،مقدم يا مقارن با جرم اصلي
3. وجود رابطه سبويت ميان فعل و جرم اصلي
4. تحقق عنصر رواني معاونت يا توافق اراده و وحدت دو قصد (دست مجرمانه عامل وقصد معاون جرم ). مبحث اول : مجرمانه بودن عمل اصلي

#### 3-1-6-1-رکن قانونی

براي آنكه بتوان شخصي را به عنوان معاون جرم مجازات نمود ،لازم است فعل ارتكابي فعل اصلي تحقق يافته باشد و يا لااقل شروع به جرم نموده باشد زيرا فعل معاون به خودي خود عاري از خصيصه مجرمانه بودن است .

لذا ،معاون در صورتي قابل مجازات است كه عمل مجرمانه اي موجود باشد و معاون براساس مصاديق تعيين شده قانوني با مجرم اصلي همكاري نمايد وبين آن دو عمل ارتباط و وابستگي وجود داشته باشد .

#### 3-1-6-2-ركن مادي

براي تحقق معاونت در جرم وقوع جرم اصلي به تنهايي كافي نيست بلكه لازم است تا شخص معاون به يكي از طرق معينه قانوني با مجرم اصلي مساعدت عمل نمايد يعني مرتكب عمل نسبت مادي خارجي به يكي از صور مصرحه در قانون مقدم يا مقارن با عمل اصلي شود در اين صورت است كه ركن مادي معاونت در جرم تحقق يافته و معاون مستحق مجازات است . بنا بر تعريف فوق فعل منفي يا سلبي از قبيل سكوت ويا عدم اقدام براي جلوگيري از ارتكاب جرم نمي تواند محقق عنصرمادي معاونت درجرم باشد . ونيز براي تحقق معاونت عملي را كه معاون در مقام اجرا به آن مبادرت مي ورزد مي بايست در خارج به طور كامل ظاهر شود .يعني از مرحله شروع فراتر رفته و كامل شده باشد تا بتوان معاون را مجازات نمود . براين اساس بين حقوقدانان مشهور است كه «معاونت شروع به جرم قابل مجازات است ولي شروع به جرم معاونت مجازات ندارد ».

مطلب ديگري كه از تعريف فوق بدست مي آيد اين است كه تقدم يا تقارن زماني بين عمل معاون و مباشر جرم شرط است .[[98]](#footnote-98)1بنابراين اگر عمل شخص پس از ارتكاب جرم اصلي اتفاق بيافتد ،معاونت در آن جرم محسوب نمي شود .اگرچه مي توان به خودي خود و يا معاونت در جرم ديگري باشد . به عنوان مثال اگر شخصي پس از قتل ، جنازه مقتول را مخفي كند، عمل او معاونت در جرم قتل محسوب نميشود . اگرچه اختفاء جنازه مقتول جهت سرپوش گذاشتن به جرم خودش في نفسه جرم است و قابل مجازات مي باشد. بنابر اين ، ميتوان گفت معاونت از نظر زماني سه تصوير دارد:

1. معاونت قبل از عمل
2. معاونت مقارن عمل
3. معاونت پس از عمل

تنها در مورد اخير است كه قوانين كشورها با يكديگر تفاوت دارند و قانون مجازات اسلامي در تبصره 1 ماده 126همكاري پس از وقوع جرم اصلي را از مصاديق معاونت خارج نموده است و چنين مقرر نموده است

براي تحقق معاونت در جرم… تقدم و يا اقتران زماني بين عمل معاون و مباشر جرم شرط است. [[99]](#footnote-99)1

#### 3-1-6-3-: ركن معنوي

علاوه بر ركن مادي و وقوع جرم اصلي و وجه و رابطه سببيت ميان آن دو ، لازم است معاون داراي سوء نيت يا قصد مجرمانه نيز باشد.قصد مجرمانهء معاون به حسب معاونت در جرايم عمدي و غير عمدي متفاوت است . سوء نيت در معاونت عمدي عبارت است از علم و آگاهي معاون از ماهيت و نتايج مترتب بر عمل ارتكابي و تعلق اراده به ارتكاب آن .

بنابرين ، عنصر معنوي از دو جزء علم و عمد تشكيل شده است كه در صورت فقدان هر يك از اين دو جزء معاونت تحقيق نخواهد شد.مقصود از قصد مجرمانه آن است كه معاون عليرغم علم و آگاهي مجرمانه بودن عمل اصلي با اراده اي آزاد خواستار همكاري با فاعل بوده و خواهان تحقق جرم باشد.تذكر اين نكته لازم است كه قصد معاون بايد دقيقاً راجع به انجام جرم يا جرايمي باشد كه فاعل در مقام انجام آن است به همين جهت گفته شده است :معاون تنها نسبت به جرايمي مورد مواخذه قرار مي گيرد كه در محدوده قصد و نيت او قرار مي گرفته و در مورد جرم يا جرائم احتمالي كه خارج از محدوده توافق و تباني آنهاست مسئول و پاسخگو نمي باشد . به عنوان مثال اگر شخصي كه هفت تير خود را به ديگري مي دهد تا به منظور اخاذي ،شخص ثالثي را مورد تهديد قرار دهد و شخص مباشر به جاي تهديد و اخاذي عمداً شخص ثالثي را مي كشد ،به عنوان معاون در قتل قابل مجازات نخواهد بود .ليكن اگر معاون اسلحه را براي قتل شخص (الف )در اختيار مباشر قرار دهد ولي او با اسلحه شخص (ب ) رابه قتل برساند ، به دليل آن كه درقتل نفس توافق حاصل شده است ، به عنئان معائن جرم قتل عمل او قابل مجازات است . اگر سوال شود كه آيا معاون نسبت به كليه جرايمي كه مجرم اصلي انجام مي دهد ، پاسخگوست گر چه فراتر از توافق حاصله انجام شود ؟

پاسخ داده مي شود : در مواردي كه نتيجه حاصله خفيف تر از جرم مورد توافق باشد ، معاون نيز در قبال آن پاسخگو بوده خواهد شد ، زيرا نتيجه حاصله چيزي است كه در ضمن جرم مورد توافق قراردارد . و اگر نتيجه اين حاصله سنگين تر از جرم مورد توافق باشد ، چنانچه به طور متعارف عمل ارتكابي به روشني قابل پيش بيني بوده باشد ، معاون در جرم مورد نظر نفش معاونت داشته و قابل مجازات خواهد بود والا اگر نتيجه متعارف و قابل پيش بيني نباشد و جرم ارتكابي با جرم مورد توافق كاملاً مغايرت داشته باشد معاون را نمي توان از نتايج بدست آمده مورد مواخذه قرار داد[[100]](#footnote-100)1.

### 3-1-7-مصاديق معاونت در اموال مجرمانه:

چنين مقرر مي دارد : اشخاص زير معاون جرم محسوب مي شوند :

1. هر كس ديگري را تحريك يا ترغيب يا تهديد يا تطميع به ارتكاب جرم نمايد و يا بوسيله دسيسه وفريب و نيرنگ موجب وقوع جرم شود .
2. هر كس با علم و عمد وسايل ارتكاب جرم را تهيه كند ويا طريق ارتكاب آنرا با علم به قصد مرتكب ارائه دهد.
3. هر كس عالماً ، عامداً وقوع جرم را تسهيل نمايد. مصاديقي را كه ماده فوق

الذكر بر شمرده است ميتوان به صورت ذيل دسته بندي نمود :

1. ترغیب
2. تهدید
3. تطمیع
4. تحریک
5. دسيسه و فريب و نيرنگ
6. تهيه وسايل ارتكاب جرم
7. ارائه طريق ارتكاب جرم
8. تسهيل وقوع جرم

ا.ز يك نظرگاه كلي مي توان معاونت در جرم را به دو نوع مادي و معنوي قابل تقسيم دانست . تهديد و تطميع و دسيسه و نيرنگ و ارائه طريق ارتكاب جرم از مصاديق معاونت معنوي مي باشد و تهيه و واگذاري وسايل و همين طور تسهيل وقوع جرم قبل يا مقارن با عمل از مصاديق معاونت مادي محسوب مي شوند .

#### 3-1-7-1-ـ تحريك

نخستين شكل همكاري مجرمانه كه به عنوان معاونت در جرم اعلام شده .تحريك به ارتكاب جرم است . واژه تحريك از سوي مقنن تعريف نشده ،لذا معني و مفهوم آن در حقوق و جزاي ايران مشخص نيست . به همين جهت بايد شرايط تحقق و اشكال مختلفه تحريك و احكام و آثار آن و ديگر مسائل مربوطه را با استناد به اصول و قواعد كلي حاكم بر حقوق جزا خصوصاً توجه به رويه محاكم و آراء ديوان عالي كشور و سابقه تاريخي تقنيني مشخص نمود . تحريك يا تحريض ممكن است به دو شكل انجام گيرد ،گاه شخص اراده و تصميم ارتكاب جرم را در ذهن ديگري خلق و ايجاد نمايد و از اين طريق فكر و انديشه ارتكاب جرم را در ديگري بيدار مي كند . در اينجا جرم در ذهن معاون وجود دارد ولي خود او از انگيزه كافي براي ارتكاب جرم برخوردار نيست و درنتيجه آن را به ذهن و فكر مرتكب اصلي منتقل ساخته و او را به ارتكاب جرم بر مي انگيزد . و گاه شخص را كه متمايل به ارتكاب فعلي است به انجام فعل مورد نظر تشويق و ترقيب مي نمايد . در اين جا بر خلاف حالت قبل ، فكر ارتكاب جرم به نحو متزلزلي در ذهن مرتكب اصلي وجود دارد اما براي ارتكاب جرم كافي نيست . لذا معاون «با ايجاد اطمينان خاطر وبا قول به مساعدت در مواقع لزوم همچون دفاع در دادگاه و نگهداري از خانواده او وغيره ذلك وي را به ارتكاب جرم مصمم مي سازد . بديهي است در صورتي كه مرتكب اصلي خود از قبل داراي انگيزه و اراده كافي براي ارتكاب جرم باشد ، در اينجا تحريك معني و مصداق خود را از دست خواهد داد . نويسنده كتاب معاونت در جرم مي نويسد :«در واقع شكل اخير تحريك بزه معاونت در جرم را بوجود مي آورد .[[101]](#footnote-101)1حال آن كه گفته شد شكل اخير با ترغيب به ارتكاب جرم منطبق است نه تحريك . زيرا در ترغيب زمينه و هسته اوليه ارتكاب جرم در ذهن مرتكب اصلي موجود است و معاون آن را تقويت و تكميل مي نمايد . بنابراين ، تحريك عبارت از خلق و ايجاد اراده و تصميم ارتكاب جرم در ديگري است . اول ـ اقسام تحريك : تحريك انواع مختلف دارد و ممكن است به صور گوناگوني واقع شود .تحريك ممكن است مستقيم باشد . در عين حال تحريك ممكن است فردي يا جمعي باشد .

دوم – شرايط تحقق تحريك : تحريك علاوه بر شرايط عمومي ركن مادي معاونت در جرم ،داراي چند شزط اختصاصي نيز باشد . ذيلاًبه تعدادي از شرايط عمومي و اقتصادي آن اشاره مي شود :

اولاً – بايد محرك از طريق تحريك ،فكر و اراده ارتكاب جرم را در شخص مباشر ايجاد نمايد والاچنانكه گفته شد اگر مجرم از قبل داراي انگيزه كافي باشد موضوع تحريك تحقق نخواهد يافت ضمن آنكه اين تحريك بايد به حكم عقل مقدم بر فعل اصل بوده و به علاوه از طريق فعل مثبت باشد نه منفي .

ثانياً – «محرك بايد با قصد و اراده مجرمانه ديگري را تحريض و تحريك به ارتكاب جرم معيني نمايد ، زيرا تحريك به ارتكاب جرم خواه در موردي كه به عنوان يكي از طرق معاونت محسوب مي شود و خواه زماني كه جرم خاص و مستقلي را تشكيل مي دهد مي بايستي توام با سوء نيت باشد .

ثالثاً – تحريك بايد نسبت به ارتكاب جرم يا جرايم معيني صورت گيرد .   
البته لازم نيست از سوي محرك نحوه ارتكاب جرم دقيقاًذكر شده باشد ،بلكه صرف تحريك كفايت مي نمايد .[[102]](#footnote-102)1

رابعاً ـ تحريك بايد مؤثر باشد . به عبارت ديگر بايد ميان «تحريك »و نتيجه مجرمانه اصلي رابطه سببيت عرفي موجود باشد . يعني تحريك در صورتي جرم تلقي مي شود كه به حد و اندازه اي باشد كه عملاًدر مجرم اصلي تاثير گذاشته و به ارتكاب جرم يا لااقل شروع به جرم از ناحيه وي منتهي شود .

خامساً – نظر قالب حقوقدانان آن است كه تحريك بايد مستقيم باشد يعني معاون صريحاًخواستار ارتكاب جرم از ناحيه ديگري باشد . لذا ، صرف اظهار عواطف يا بيان بعض و كينه ويا صحبت كردن از امكان يك جرم و امثال آن تحريك محسوب نمي شود ولو آن كه منتهي به ارتكاب جرم گردد . چه آنكه در اينجا شخص خواهان وقوع جرم نبوده و وحدت قصد موجود نمي باشد .

#### 3-1-7-2- ترغيب

ترغيب يعني به رغبت آوردن و راغب كردن و رغيب يعني علاقه ،ميل و آرزوست . ترغيب نوعي از تحريك ، و مرتبه خفيف تري از آن مي باشد . در تحريك، شخص محرك تلاش مي كند تا فكر و اراده ارتكاب جرم را در ديگري ايجاد نمايد ، ليكن در ترغيب شخص مي كوشد تا از راههاي گوناگون ميل به ارتكاب جرم را كه در ديگري موجود است تقويت نموده و آن را به ارتكاب جرم مصمم سازد . لذا ،مي توان گفت ، ترغيب ،تشديد ميل و رغبت به ارتكاب جرم در ديگري است . بنابراين ،ايجاد ميل و رغبت به ارتكاب جرم نوعي معاونت مي باشد .

براي آن كه ترغيب به ارتكاب جرم قابل مجازات باشد بايد واجد شرايط لازم باشد از آن جمله بايد موثر بوده و نتيجه مجرمانه اي هم بر آن مترتب گردد .

#### 3-1-7-3-تهديد

تهديد ترساندن و بيم دادن است . يعني شخص از طريق ايجاد ترس جاني يا مالي يا حيثيتي براي ديگري او را به ارتكاب جرم وادار نمايد .چنانكه در مبحث اكراه و اجبار آمده ،تهديد از مصاديق بارز اجبار معنوي است . ليكن براي تحقق آن شرايط چندي لازم است از جمله آن كه بايد عمل انجام شده عرفاً تهديد محسوب شود و به علاوه عمدي باشد ،زيرا «تهديد غير عمدي وجود ندارد ». همچنين تهديد بايد غير قانوني و نامشروع باشد و موجب سلب كامل آزادي اراده گردد. تهديد امري نسبي و بستگي به اوضاع و احوال تهديد كننده و تهديد شده از قبيل خصوصيت روحي و جسمي و سن و شخصيت و اخلاق و جنس آنها دارد و بايد به نحوي باشد كه عرفاًتهديد تلقي شود . تشخيص آن در هر مورد خاص بسته به نظر دادگاه است .

#### 3-1-7-4-تطميع

تطميع يعني به طمع انداختن ،حريص و آزمند ساختن و برانگيختن حس نفع طلبي است . تطميع خود نوع خاصي از ترغيب است با اين تفاوت كه در تطميع انگيزه اي كه موجب مصمم كردن مجرم اصلي به ارتكاب جرم مي شود صرفاًجنبه مالي و مادي دارد مثل اينكه قبل از وقوع جرم ،مبلغي به او داده ويا قول وجهي را به او بدهند و همين طور وعده انعقاد قرارداد پروژهاي را به او پيشنهاد مي نمايد .   
در حالي كه در ترغيب وسيله اي كه از طريق آن انگيزه ارتكاب جرم تشديد مي شود مي تواند جنبه مالي و غير مالي داشته باشد

#### 3-1-7-5-دسيسه و فريب و نيرنگ

هر گاه معاونت در جرمي از طريق مكر و حيله پنهاني انجام شود ،آن را معاونت از راه دسيسه نامند ولا معاونت به وسيله «فريب و نيرنگ خواهد بود .

همان گونه كه بيان شد ،از شرايط معاونت آن است كه جرم اصلي واقع شود . در اينجا نيز به صراحت ماده مرقوم ،دسيسه و فريب و نيرنگ ،در صورتي به عنوان معاونت قابل مجازات مي گردد كه «موجب وقوع جرم شود »،اعم از آن كه مستقيماًدر مباشر جرم موثر واقع شود يا خير . لذا ،چنانچه شخصي كه مي داند عدهاي در صدد سرقت منزل حسن هستند به منزل او برود و با او گرم صحبت شود و يا او را به خارج از منزل دعوت نمايد تا اين عمل به سارقين فرصت ارتكاب سرقت را بدهد ، به عنوان معاون قابل مجازات خواهد بود و لو آنكه هيچ گونه اتفاق و ارتباطي هم ميان آنها وجود نداشته باشد .

#### 3-1-7-6-تهيه وسايل ارتكاب جرم

بند 2 ماده 43 قانون مجازات اسلامي متضمن دو نوع از مصاديق معاونت ، شامل «تهيه وسيله »و ديگر «ارائه طرق »ارتكاب جرم است .در واقع يكي از راههاي مساعدت مادي مسبوق به ارتكاب جرم ،تهيه آلات و ادوات جرم است .اگر چه اصولاًنخستين مفهومي كه از «وسيله »به ذهن متبادر مي شود و همچنين بيشترين نوع وسيله اي كه عملاً در امر معاونت در جرم ،مورد استفاده قرار مي گيرد ،وسيله منقول است . ليكن كلمه «وسايل »مذکور اطلاق داشته و شامل وسايل منقول و غير منقول مي گردد . وسيله منقول از قبيل كليد و اسناد مجعول ،سم ،آلت قتاله ،تفنگ ،وسيله نقليه و… و وسيله غير منقول شامل تهيه و واگذاري مكان ارتكاب جرم به مجرم يا مجرمين اصلي مي باشد . براي مثال در قانون مجازات اسلامي صراحتاًتهيه مكان وقوع جرم را معاونت محسوب نموده است . مقرر ميدارد «هر كس از مقامات و مامورين دولتي يا قواي سه گانه يا غير آنها بدون حكمي از مقامات صلاحيت دار در غير مواردي كه قانون جلب و توقيف اشخاص را تجويز نموده شخصي را توقيف يا حبس كند يا عنفاً در محلي مخفي نمايد به شش ماه تا سه سال حبس محروميت از خدمات دولتي محكوم مي شود.كسي كه با علم و اطلاع براي ارتكاب جرم مزبور مكاني تهيه كرده و بدين طريق معاونت با مرتكب نموده باشد به مجازات شلاق تا 74 ضربه يا … محكوم خواهد شد. براي اينكه تهيه وسايل ارتكاب جرم معاونت تلقي شود لازم است تا معاون ولو به نحو اجمال ، از قصد مجرمانه مرتكب اصلي «علم و اطلاع » داشته باشد يعني بداند مرتكب از اين وسيله براي ارتكاب جرم استفاده خواهد كرد . بنابراين ،اگر شخصي سلاح خود را براي شكار قرض دهد و شخص دريافت كننده سلاح از آن براي قتل ثالثي استفاده كند صاحب سلاح معاون در جرم قتل نخواهد بود .«در معاونت تهيه وسايل لازم نيست كه رابطه مستقيم وفوري بين مجرم اصلي و معاون وجود داشته باشد . كسي كه اطلاعات لازمه يا وسايل ارتكاب جنايت را به مجرم مي دهد ممكن است از شخص ثالثي كسب كند، شخص ثالث هم اگر به جريان كار واقف باشد معاون تلقي مي شود .[[103]](#footnote-103)1

شرط ديگر معاونت از طريق تهيه وسايل ارتكاب جرم ،آن است كه مجرم از وسيله مزبور در اجراي اهداف خود استفاده نمايد . به عبارت ديگر ،دريافت كننده وسيله ،با استفاده از آن مرتكب جرم يا لااقل شروع به جرم شده باشد ،در غير اين صورت معاونت تحقق نخواهد يافت . به عبارت ديگر هر گاه دريافت كننده وسيله مرتكب هيچگونه عمل مجرمانه نشود ويا با استفاده از وسيله مزبور نشود ،براي مثال كسي كه تفنگ خود را براي ارتكاب قتل به ديگري بدهد ولي فاعل با استفاده از چاقو مرتكب قتل شود معاونت محقق نخواهد شد . علي هذا ،معاونت از طريق تهيه وسايل ارتكاب جرم مستلزم تحقق سه شرط شامل تهيه وسيله ،قصد مساعدت و تسهيل وقوع جرم ودر پايان استعمال آن در اجراي جرم مي باشد .

#### 3-1-7-7-ارائه طريق ارتكاب مداخله در اموال مجرمانه

مقصود از«ارائه طريق»عبارت از ارشاد ، راهنمايي و ارائه راه و روش ارتكاب جرم است . در اينجا راهنمايي و ارائه طريق ، نوعي مساعدت معنوي استو شامل هر نوع اطلاعاتي است كه به نحوي از انحاء مباشر را بر نحوه ارتكاب جرم يا بر وسايل و ادوات آن يا بر نحوه استفاده از وسايل مزبور آگاه مي سازد. براي مثال ، در جرم سرقت آگاه نمودن سارق از محل وجود اموال مورد نظر يا نحوهء ورود به منزل و كيفيت باز كردن قفلها … و يا در جرم قتل آگاهانيدن مجرم از محل استراحت مجني عليه يا ساعت و مسير حركت او و … ميتواند ارائه طريق محسوب شود. ارائه طريق ، همچون « تهيه وسايل ارتكاب جرم » اصولاً قبل از وقوع جرم انجام ميشود و همچنانكه مي تواند شفاهي باشد ميتواند كتبي يا عملي و از طريق ايماء واشاره صورت گيرد . البته بايد روشن و براي ارتكاب جرم باشد .

« تعليمات مبهم معاونت محسوب نمي شود » . به علاوه بايد اينگونه ارشادات در وقوع جرم موثر بوده و مجرم را در ارتكاب جرم ياري نمايد. بنابراين اگر جرم اصلي واقع نشود و يا حداقل وارد مرحله شروع به جرم نگردد و يا مجرم از راهنمايي هاي انجام شده در طريق ارتكاب جرم استفاده ننمايـد معاونت قابل مجازات نخواهد بود« چه آن كه طريق في حد ذاته جرم محسوب نميشود ، لذا اگر كسي به سارق نحوه ورود به منزل مورد نظر را از درب اضطراري راهنمايي كند ، ولي سارق در آخرين لحظه از تصميم خود منصرف شده از راه ديگر ، يا به كيفيت ديگري بر مال مستولي شود معاونتدر جرمسرقت محقق نخواهد بود.

#### . 3-1-7-8-تسهيل وقوع مداخله در اموال مجرمانه

هشتمين و آخرين مصداق از مصاديق معاونت قابل مجازات ، تسهيل وقوع جرم است .در اين خصوص ماده 126 قانون مجازات اسلامي مقرر مي دارد «هر كس عالماً، عامداًوقوع جرم را تسهيل كند ». تسهيل وقوع جرم ،در واقع يكي ديگر از راه هاي مساعدت به ارتكاب جرم است كه اصولاً هم زمان با آن صورت مي گيرد .«تسهيل وقوع جرم مي تواند مصاديق و صور مختلفي داشته باشد كما اينكه در جرم واحد نيزمي توان به اشكال مختلف انجام شود ،تا جايي كه امكان احصاء تمامي اقسام آن غير ممكن مي نمايد .[[104]](#footnote-104)1

براي مثال «كسي كه براي فروش اتومبيل ديگري در كليو متر شمار آن دخل و تصرف كرده تا آن را براي كلاه برداري مناسب سازد و در نتيجه ارتكاب اين جرم را تسهيل نمايد ،معاون در جرم كلاهبرداري محسوب مي گردد .

براي تحقق اين مصداق از معاونت ،چند شرط لازم است .نخست آن كه معاون اموري را كه عرفاً تسهيل وقوع جرم ناميده مي شود انجام دهد و ديگر اينكه اين امور عالماً، عامداً و در جهت تسهيل وقوع جرم صورت گيرد . يعني با علم و اطلاع از اين كه جرمي در حال وقوع است در اجراي عمليات مجرمانه كمك و مساعدت كند . چنانكه قبلاً و در بحث از وسايل جرم گذشت ،قانون گذار تسهيل وقوع جرم را در صورتي قابل مجازات مي داند كه عالماًو عامداً صورت گيرد و اين بدان جهت است تا مواردي از تسهيل جرم را كه به صورت غير عمدي و جاهلانه انجام مي گيرد ،از مصاديق معاونت خارج نمايد . چه آن كه تسهيل وقوع جرم آن گونه نيست كه علم و عمد معاون در ارتكاب آن مفروض باشد .

#### 3-1-7-9-اخفاء

براي مثال هر گاه مالك اتومبيلي با سارق تباني نمايد كه در صورت انجام موفقيت آميز سرقت ، سارق و اموال مسروقه و ساير اشياء و ادله جرم را به محل امني منتقل و مخفي سازد ، آيا اين عمل معاونت در سرقت محسوب مي شود ؟

اخفاء عبارت است از پنهان كردن و نهان داشتن مجرم يا آلات و ادواتي كه دليل يا وسيله جرم بوده ويا از جرم تسهيل شده وامثال آن .در مورد اخفاء ، قوانين جزايي كشورهاي مختلف رويه هاي گوناگوني اتخاذ نموده اند . براي مثال در قانون جزاي فرانسه و مصر و ايران ،اخفاء به عنوان جرم مستقل تلقي شده حال آن كه مقررات كيفري لبنان و سوريه و تركيه در صورتي كه اخفاء مسبوق به توافق قبل از جرم باشد آن را معاونت و الا جرم مستقل قلمداد مي نمايد .

تبصره ماده 12 ق.م.ج.ن.م.ج.ا.ا. مقرر مي دارد «هر گونه همكاري و معاونت با عناصر جاسوس ، مانند مخفي نمودن و پناه دادن جرم محسوب و چنانچه عمل مرتكب مورد افساد و اخلال در نظام و يا شكست اسلام گردد ، در حكم محارب و در غير اين صورت به يك تا 5 سال حبس محكوم مي گردد».

### 2-1-8- رابطه سببيت ميان فعل معاون و جرم اصلي

برخي از حقوقدانان معتقدند كه ميان عمل ارتكابي معاون و نتيجه عمل مجرمانه فاعل اصلي مي بايست رابطه سببيت عرفي و منطقي موجود باشد و در صورتي كه اين رابطه منتفي شود ، معاونت و وصف مجرمانه خود را از دست داده و در نتيجه قا بل مجازات نخواهد بود مگر آن كه قانون گذار بنا بر مصالحي ،مجازات مرتكب را صرف نظر از ارتكاب يا عدم ارتكاب جرم اصلي ضروري بشناسد .

بايد به برسي ضابطه تشخيص اين رابطه بپردازيم:گفته اند رابطه سببيت بايد آن چنان باشد كه اگر عمل معاون نبود ، جرم اصلي واقع نمي گرديد و يا لااقل به نحوي كه واقع شده است اتفاق نمي افتاد .به عنوان مثال در تحريك به ارتكاب جرم اين تشويق و تحريض معاون است كه موجب فكر مجرمانه در ذهن مباشر مي گردد و همينطور در تهيه وسائل و ارائه طريق تسهيل ارتكاب جرم .

## 3-2-مشارکت در اموال مجرمانه

### ****3-2-1- تعریف شرکت دراموال مجرمانه از منظر حقوقدانان****

**دكتر رضا نوربها در كتاب زمينه­ی حقوق جزاي عمومي خود با فرض مثالي كسي را كه عمل سرقت (ربودن) توسط او انجام نشده است شريك در جرم دانسته اند. «فرض کنید دو نفر می­خواهند انگشتری گرانبها را سرقت کنند و با یکدیگر وارد مغازه گوهر فروشی می­شوند و یکی از آن دو به سرقت انگشتر مبادرت می­ورزد منطقی نیست که بتوان گفت در چنین شرایطی چون هر دو در عملیات اجرایی به شکل دقیق وارد نشده­اند پس شرکت در جرم منتفی است زیرا عقل اجازه نمی­دهد چنین تصور کنیم که هر یک از آن دو باید در برداشتن انگشتری کوچک با هم اقدام کنند تا اشکالی از جهت عملیات اجرایی پیش نیاید.»** [[105]](#footnote-105)1

**دكتر منصور رحمدل نيز در كتاب حقوق كيفري مواد مخدردر مواردي كه حجم مواد مخدر كم باشد و اختفاء و حمل توسط يك نفر انجام شود كه البته خود نيز مالك مي­باشد نفر ديگر را كه در كنار او يافت مي­شود و فقط مشخص است كه او نيز در مالكيت مواد مخدر يافت شده سهم  داشته است شريك در جرم دانسته­اند.**

**لذا آنچه به نظر مي­رسد اين است كه نظرات فوق قابل انتقاد و با اصول و موازين حقوقي در تعارض است كه به دلايل ذيل قابل رد می­باشد و مشخص است که حقوق از علوم اعتباری است و نه طبیعی، لذا اظهارنظر در آن صحیح و رواست هرچند به نتیجه واحدی ختم نشود.**[[106]](#footnote-106)1

### 3-2-2-شركت در اموال مجرمانه در فقه عامه

فقهاي اهل سنت دركتاب فقهي خود موضوع شركت درجرم راتعريف نكرده اند بلكه به مناسبتهاي مختلف، به اشكال گوناگون اشتراك درجنايت اشارهداشته اند كه البته نظرات ايشان نسبت به اشتراك درجرم با عقيده علماي اماميه متفاوتاست . بطور كلي آنچه كه از تعاريف ايشان بر مي آيد اينكه ، درلسان اهل سنت، شريكجرم به گونه اي تفسير وتعريف مي شود كه شامل معاون جرم نيز مي گردد . حتي از نظرآنان كسي كه ديگري را به كشتن شخص ثالثي فرمان دهد ، مالك، آمر و مأمور را جزومشاركين در قتل محسوب داشته وهر دو را محكوم به قصاص مي داند . درحاليكه از نظرحقوق جزاي شيعه اينگونه تفسيرها قابل قبول نيست همچنين به نظر اهل سنت،شريكمسبب كسي است كه با ديگري در ارتكاب فعل اتفاق مي كند يا ديگري را برانجام فعلي برمي انگيزد يا برفعل مجرمانه اعانه مي نمايد ودر شركت درجرم، همكاري يا تحريك يااعانه برجرم را با قصد مجرمانه شرط مي دانند . بدين ترتيب شريك درعمليات اجراييجرم مداخله اي ندارد بلكه اعمال مقدمات آن را انجام مي دهد .

علماي اهل سنت، بهعبارت ديگر قائل به شركت در جرم نبوده بلكه معاونت در جرم را بعنوان شركت محسوب وآنچه را كه ما بعنوان شركت مي ناميم به « فاعلين » شريك مباشر « مباشرين » «تعددفاعلين» «مرتكبين اصلي» و «فاعلون» و تعبيرات مشابه ديگر اطلاق مي نمايند .

از جمله جندي عبدالملك دركتاب الموسوعه الجنائيه مي نويسد : شريك جرم كسي استكه درارتكاب عمل تبعي مشاركت مي كند ؛ اعمالي كه ذاتاً سازنده جرم به شمار نمي رودونيز عبدالقاد عوده ، در مقام بيان صورتهاي همكاري در بزهكاري مي گوید: شخصي را كه در اجراي عنصر مادي مباشرت دارد ، مباشر جرم ناميده اند وشخصي را كهدر اجراء عنصر مادي جرم مباشرت ندارد، معاون جرم ناميده اند و فعل مباشر را اشتراكمباشرتي در جرم و فعل مسببي را اشتراك غير مباشرتي يا اشتراك سببي ميگويند لذا تحت عنوان الاشتراك في الجريمه كه معادل فارسي آن در نظام حقوقي ماهمكاريدر بزهكاري يا شركت ومعاونت در جرم مي باشد ، حقوقدانان عربي بخصوص حقوقدانان كشورمصر، اصطلاح اشتراك در جرم را به معناي شركت و معاونت درجرم استعمال مي نمايند . وبه شريك در اصطلاح حقوقي ما، شريك مباشر وبه معاون جرم، شريك مسبب مي گويند .

دكتر ابراهيم نشأت ضمن تشريح ماده 54 قانون جزاي بغداد مي نويسد : شريك نفس جرم را مرتكب نميشود … بلكه از طريق تحريك يا تباني يا تسهيل وقوع جرم مساعدت نمي كنديعني عمل شريك به دور از ارتكاب نفس جرم است (25) بدين ترتيب شركت در جرم درلسانعلماي اهل سنت داراي مفهومي اعم از معاونت وشركت در جرم بوده وهم فاعلان ومرتكب اين جرم وهم محركين و مساعدت كنندگان مرتكبين اصلي را گرچه خارج ازعمليات اجراي وعنصرمادي جرم مداخله داشته اند را در بر مي گيرد .

### ****3-2-3- تعارضات شرکت در اموال مجرمانه با مباحث حقوق جزا****

#### ****3-2-3-1- تعارض با اصل قانوني بودن جرم و مجازات:****

**ماده 125 قانون مجازات اسلامي با عبارت «جرم مستند به عمل همه آنها باشد» لازمه­ي قطعي تحقق شركت در جرم را انجام عمليات اجرايي و شركت در عمليات مادي هر جرم مي­داند. همچنين ماده 27 قانون مجازات عمومي مصوب 1352 صريحاً از عبارت «در انجام عمليات اجرايي تشكيل دهنده هر جرمي» استفاده نموده است. به عنوان مثال قانون مجازات اسلامي عنصر مادي سرقت را ربودن مال مي­داند؛ پس عمل ربودن ركن مادي است و شركت در آن مشمول ماده 125مي­باشد و در فرضی که ربودن (نقل مکان دادن مالی از محلی به محل دیگر) منتسب به همه افراد نباشد موضوع از شمول ماده 125 خارج است.  دكتر نوربها در مثال سرقت انگشتري كه به لحاظ ظاهري كم حجم و سبك و كوچك است و براي سرقت آن وجود يك نفر كافي است و در عين حال براي سرقت همين انگشتر چند نفر حضور دارند، همه آنها را شركاي جرم مي­دانند و عقيده­ی خود را با واژه­ي «منطقي نيست» و اينكه «در مواردي دليل عقلي اجازه مي­دهد كه چنين فروضي را شريك تلقي نمود»، تبيين كرده­اند. در صورتي كه اين گونه استدلال مخالف با نص صريح مواد قانوني به نظر می­آید که نباید در نظام حقوقي كيفري پذيرفته شود. عبارت «عقل اجازه نمي دهد»، یا «عقل حكم مي­كند»، به قاضي این امکان را می­دهد که جواز تخلف از چنین اصلی داشته باشد و به مجازاتي حكم كند كه عقل او به وي حكم كرده است نتيجه­ي چنين فرضي زير پا گذاشتن اصل قانوني بودن جرم و مجازات است و نبود يك رويه قضایی ثابت كه قضات از آن تفسير موسع نموده و درمواردي كه قانون را با ذوق خويش ناسازگار و غير منطقي ببينند، ما حكم به العقل را مورد استناد قرار مي­دهند. خود استاد نيز در مثالي كه انجام عمليات مادي توسط چند نفر، قابل تصور باشد آنها را شريك در جرم مي­دانند و در فرضي هم كه چنين نباشد نیز شريك مي پندارند.**

**دكتر محمد علي اردبيلي شركت در جرم را چنين تعريف مي­كنند:**[[107]](#footnote-107)1**« همكاري دست كم دو يا چند نفر در اجراي جرم خاص به طوري كه فعل هر يك سبب وقوع آن جرم شود» و دکتر حسین آقایی­نیا تعریفی مشابه تعریف مذکور را ارائه داده­اند حال آيا مي­توان با استناد به اين تعريف، شخصي را كه انگشتر طلا يا هر جسم كم حجمي به عنوان مال مسروقه در دست او يافت نشده است اما در ورود به مال غير با سارقي كه مال از او يافت شده، همكاري داشته شريك در جرم دانست و در واقع او را مباشر تلقي نمود، در حالي كه سارق نيست و عمل او موجب خروج مال از مالكيت صاحب آن نشده است، او را به مجازات همان مباشر اصلي (سارق) محكوم كرد؟ لازمه­ی شرکت در ارتکاب جرم به نظر ایشان بر این فرض مبتنی است که صرفنظر از تعداد مرتکبین، عمل هر یک رابطه­ی مستقیم با رکن مادی جرم اصلی داشته باشد و هر یک به تنهایی موجب ارتکاب جرم باشد و بتوان گفت عمل مادی جرم به همه­ی مرتکبین منتسب است. لذا كسي شريك در جرم است كه در واقع مباشر باشد (جمع عناصر سه گانه تشکیل دهنده جرم) در حالي كه در مساله­ی ما چند مباشر (سارق) وجود ندارد و مال مسروقه در دست يكي يافت شده كه خود مسئول است و نمی­توان تصور کرد که اگر مباشر در فرض قضیه مفقود باشد عمل دیگری صادق بر مباشرت است، چرا که اساساً تحقق عنصر مادی منتفی است.**

**استدلال دكتر رحمدل به لحاظ شكلي و فلسفی قابل پذيرش است اما در مقابل ماده 125 قابل استناد نبوده و با این ماده قابل جمع نیست. ديوان عالي كشور در رأي شماره 1616 مورخ 25/12/1342چنين مي­گويد: «با احراز تعلق ترياك مكشوفه به شخص معين به آن مقدار عملي كه ديگري در انتقال بسته محتوي ترياك از جهت عدم دسترسي مأمورين به آن انجام داده اطلاق به مشاركت نامبرده با مجرم اصلي در اخفاء نمي­شود. لذا تخلف از ماده، صحيح به نظر نمي­رسد.**[[108]](#footnote-108)1

#### ****3-2-3-2-تعارض با اصل شخصي بودن مجازات­ها****

**هر كس نسبت به آنچه كه انجام مي­دهد مسئول است. در راستاي اصل قانوني بودن جرم و مجازات، اصل 32 قانون اساسي شخصي بودن مجازات­ها را به عنوان يك اصل كلي مقبول دانسته است «هيچ كس را نمي­توان دستگير كرد مگر به حكم و ترتيبي كه قانون تعيين مي­كند ... ». در ابتداي مواد قانوني از واژه «هركس» استفاده شده و در قانون آئين دادرسي كيفري نيز به آن تصريح گرديده است.**[[109]](#footnote-109)1

**وقتي شخصي مستحق مجازات است كه مجرم باشد و زماني شريك در جرم شناخته**   
**مي­شود كه بخشي از عمليات اجرايي هر جرم را انجام داده باشد. به عنوان مثال در سرقت، عمل ربودن توسط شخصي انجام گرفته است، اما شخصي غير از او نيز به اتهام شركت، به مجازاتي كه محق آن نيست محكوم مي­گردد. لذا آن چه كه از اين قضيه برداشت مي­شود مسئول بودن به خاطر عمل ديگري است و مسئولیت کیفری به دلیل عمل غیر در نظام حقوق کیفری پذیرفته نیست و این در حالیست که در این فرض به استناد ماده 125، مجازات او مجازات فاعل مستقل است. لذا استنباط و استدلال مي­شود كه اساساً هر دليلي كه مخالف با اصل قانوني بودن جرايم و مجازات­ها و اصل شخصي بودن آنها باشد تخريب اين اصول عقلايي و منطقي است كه مخالف و مغاير با عدالت كيفري مي­باشد.**

#### ****3-2-3-3-تعارض با اصول تفسير جزايي****

**تفسير به نفع متهم و تفسير مضيق از تفاسيري هستند كه اهداف آن در نظام حقوق كيفري بر كسي پوشيده نيست. از آن جمله اعمال نوعي تخفيف در مجازات است، نوعي ارفاق در عناوين مجرمانه كه متهم را از تعدد آنها بري مي­كند. حال در تطابق تفاسير فوق با مثال­هاي مذكور مشخص است استدلال اساتيد محترم منطبق با تفاسير مذكور نيست. وقتي كه مجازات شريك، مجازات فاعل مستقل است در واقع شريك همان مباشر محسوب مي­شود و اين در حالي است كه عمل مادي را هم شخص مورد اشاره انجام نداده است بدين معنا كه ركن مادي جرم وجود ندارد. به عنوان مثال وقتي دو نفر با هم به محلي براي سرقت رفته­اند و از آن جا فقط یک جسم قیمتی را به سرقت برده­اند و اين در حالي است كه به دليل حجم كم مال، عمل ربودن و حمل آن توسط يك نفر از آنها انجام مي­شود و پس از خروج از محل، مال مسروقه در دست يكي از آنها يافت مي­شود. ظاهر ماده 125مبين اين است كه چون عمل مادي جرم سرقت توسط يك نفر انجام شده است لذا فقط همان شخص، مباشر اصلي جرم شناخته ميشود و ممكن است عمل شخص ديگري كه با او همكاري داشته تحت عنوان ورود به مال غير و يا معاونت در جرم قابل تعقيب باشد. از اين جهت مضيق از ماده که به نفع متهم است و از لوازم جزايي می­باشد محقق شده است.** [[110]](#footnote-110)1**لذا اگر (نظریه شراکت در جرم) به مساله بنگريم بايستي هر دو را شريك در جرم سرقت تلقي كنيم و چنين است كه مجازات نسبت به غير مباشر اصلي، تشديد شده است و تشديد مجازات هيچ تناسبي با تفسیر به نفع متهم ندارد.**

**به نظر می­رسد همه­ي جرايم را نمي­توان تفسیر مضیق به نفع متهم نمود. برخي جرايم كه مستقیماً علیه ساختار جامعه است و در واقع متضررين آن عموم مردم جامعه هستند و آنها بزه ديدگان جرم ارتكاب يافته­اند با تفسير به نفع متهم قابل توجيه نيست؛ چرا كه آثار آن قابل چشم پوشي وگذشت نیست و از اين جهت استدلال دكتر رحمدل قابل پذيرش است چرا كه مواد مخدر آثار بسيار شديد و غير قابل جبراني بر جامعه بار مي­كند با توجه به این دیدگاه شریک شناختن در فرض جرایم مربوط به مواد مخدر نظر دکتر رحمدل را  با توجه به فلسفه­ی مجازات در این مورد و شدت قباحت عمل و افزایش جرایم باید پذیرفت، اما لازم و ضروری است تحولی اساسی در موضوع مواد مخدر، جرم­انگاری و واکنش در مقابل آن از طرف مقنن صورت ­گیرد بین اين گونه جرايم تفكيك كند و نسبت به مجازات آنها تجديدنظر نمايد و موارد هر يك را مشخصاً تعيين نمايد به نحوي كه اصل قانوني بودن در محاكم مورد استناد قرار گيرد.**

#### ****3-2-3-4-تعارض با سياست كيفري****

**امروزه با تأكيد بر زندان­زدايي، حذف مجازاتها و جايگزيني آنها از باب تخفيف مجازاتها مي باشد و نهادهايي كه در قانون پذيرفته شده است از قبيل تعليق، آزادي مشروط زندانيان، تخفيف و تبديل مجازات كه كراراً در مواد قانوني ياد شده است و قابل تعمیم و تفسير موسع به نظر مي­رسد چرا كه اين نوع تفسير در اينجا در راستاي تفسير به نفع متهم مي­باشد. لذا جرم­انگاري مثال­هاي شريك شناختن مرتكبينی كه مجازات مرتكب اصلي را دارد، مخالف موارد مذكور بوده و با نظر قانونگذار جزايي مغاير است و در جامعه­ای که شاید پدیده تورم جمعیت کیفری در آن وجود دارد، جرم انگاری و مجازات، مقبول نیست. عقلایی است که نهادهای تعلیقی و مراقبتی، اقدامات تأمینی و تربیتی، جایگزینی زندانها و ... گسترش یابد و لازمه­ی این امر تحقیق و تأمل در مبانی آن و تطبیق با جامعه­ی امروزی است. بايد به اين سؤال پاسخ داد كه هدف از مجازات چيست؟ اصلاح يا انتقام؟ علي الاصول بايد نگاه اصلاحي به مجازات­ها داشته باشیم پس اگر انتقام مد نظر نيست، چه لزومي دارد كه از قاعده تخلف كرده و با شريك شناختن متهمين، مجازات مرتكب مستقل (مباشر جرم) را به وي حكم نمود؟**[[111]](#footnote-111)1

#### ****3-2-3-5-تعارض با عدالت****

**شايد استدلال شود که عادلانه نیست در مورد مجرميني كه در منافع مالي شريك هستند (مال مسروقه، مواد مخدر و ...) و از اوضاع و احوال، هم شراكت آنها برداشت مي­شود يكي را مباشر بدانیم و ديگري را از اتهام شراكت كه همان مباشرت است بري كنيم. در پاسخ بايد گفت كه اولاً عمليات مادي را كه ركن تشكيل دهنده­ی جرم است و بدون آن جرمي به وجود نمي­آيد نمي­توان به شخص ديگر نسبت داد. ثانياً مگر انجام جرم عادلانه است كه تفسير منطقي و حقوقي از واقعيت آن ناعادلانه به نظر آيد؟ مگر مباشر، حقي نسبت به شخص ديگر دارد كه به حال او تفاوتي كند؟**

### ****3-2-3-ارکان تشکیل دهنده شرکت در اموال مجرمانه****

 الف) وجود عوامل متعدد: تحقق شركت منوط به وجود بيش از يك عامل – اعم از عامل انساني يا غير انسانی – در ارتكاب جرم است.

 ب) هم عرض بودن عوامل متعدد: چنان‌كه افراد و عوامل دخالت كننده در جرم در طول يكديگر قرار داشته و تأثير فعل هر يك منوط به وجود ديگري باشد، شركت در جرم محقق نخواهد شد.

ج) علم و عمد: علم نسبت به جرم بودن عمل و عمد نسبت به انجام جرم با سوء نيّت.

د) اسناد جرم به همۀ شركاء: يعني وقوع جرم را هر چند به مقدار اندك، بتوان به فعل هر يك از شركاء نسبت داد.

 اختلاف تأثيرافعال در جنايت – مانند شدت و ضعف – مانع تحقق شركت در جرم نخواهد بود.

#### ****3-2-3-1-عنصر معنوی****

**آن چه مشخص است این است که عنصر معنوی لازمه­ی تحقق هر جرمی است. اهمیت عنصر معنوی به اندازه­ای است که نقشی تعیین کننده در مجازات دارد. در موضوع شرکت در جرم، عنصر معنوی هر یک از شرکا لازمه­ی قطعی تحقق شرکت در جرم است، و با فقدان آن موضوع از شمول ماده 125 خارج می­شود. آنچه در مثال­های بالا به نظر می­رسد این است که به اندازه­ای به این عنصر توجه شده است که تنها وجود عنصر روانی - این که همه مرتکبین قصد شرکت دارند و منافع آنها نیز مشترک است، - کافی برای تحقق شرکت می­باشد اما در جمع عناصر سه گانه با فقدان عنصر مادی روبرو هستیم و قطعاً وجود هر یک از عناصر سه گانه لازم است و هیچ یک نمی­تواند جایگزین و مکمل دیگری باشد پس اگر قصد، شراکت مرتکبین بوده باشد بدون انجام عمل شرکت مادی چنین فرضی از موضوع شرکت در جرم خارج است.**

#### ****3-2-3-2-****عنصر مادی

پس از تصویب قوانین کیفری مدرن به لحاظ تلاش های آزادی خواهان و فلاسفه ی قرن 18 میلادی پدیدة جرم و عناصر سه گانه ایبه رسمیت شناخته شد. از لحاظ بررسی این عناصر بایستی توجه داشت جرایم دارای سه رکناصلی می باشند که از آنها به (عناصر عمومی جرم) تعبیر می شود ، البته عده ای ازحقوقدانان عنصر چهارمی را نیز برای جرم قائل شده اند که از آن به (عنصر ناحق) تعبیرمی کنند بدین معنی که جرم ارتکابی نبایستی در راستای اجرای قانون باشد ، مثلا دفاع مشروع را که دفاعی قانونی و با مجوز قانون گذار است در تعریف جرم و ارکان تشکیل دهنده آن لحاظ می کنند اما غالب حقوقدانان از این عنصر صرفنظر کرده و آن را در بحث علل موجهه جرم بررسی می کنند ، بنابراین عناصر سه گانه جرم به عناصر (قانونی مادی وروانی) تقسیم می شوند.عنصر قانونی به معنی جرم انگاری عملی از سوی قانونگذار به قید مجازات در خصوص کیفری است. عنصر مادی جرم تخطی خطاکار از ذهن مجرم استعنصر معنوی جرم نیز خواست فاعل بر انجام عمل مجرمانه و بعضأ تحصیل نتیجه ازارتکاب عمل است.در بررسی کلیات حقوق جزا مبحثی تحت عنوان «شرکت درجرم» از سوی قانونگذار مطرح گردیده است. در طرح این بحث اهدافی در نظر مقنن کیفری بوده است . زیرا همکاری دو یا چند نفر در ارتکاب جرم خطر بیشتری را برای جامعه به همراه خواهندداشت که پاره ای جرایم سازمان یافته نیز که به خارج از محدوده مرزهای یک کشور گسترش یافته است بیانگر خطر این جرایم برای جوامع بشری است کنون با این پیش درآمدبرآنیم که عنصر مادی شرکت در جرم را برای روشن تر شدن ضوابط حاکم برآن بررسیکنیم.از لحاظ سابقة تاریخی بحث شرکت در جرم در قانون جزای عرفی مصوب 1335 قمری مصادف با 1293 شمسی که به تصویب موقت هیأت دولت رسیده بود در ماده 58 چنین آمدهبود.هرگاه اشخاص متعدده مرتکب جرمی شوند به طوری که تقصیر همه بالسویه باشدیا اینکه هر کدام یک جزء از جرم واحد را انجام دهند شرکاء جرم محسوبند و مجازات همه یکسان است» سپس این نص در قانون کیفر همگانی مصوب 1304 در ماده 27 چنین انشاء شده بود.

هرگاه چند نفر مرتکب یک جرم شوند به نحوی که هر یک فاعل آن جرم شناخته شود، مجازات هر یک از آنها مجازات فاعل است و اگر هر کدام یک جزء واحد را انجام دهندبه طریقی که مجموع آنها فاعل آن جرم شناخته شوند ، شرکاء در جرم محسوب و مجازات هریک از آنها حداقل مجازات فاعل مستقل جرم است ، لیکن هرگاه نسبت به خصوص بعضی ازشرکاء اوضاع و احوالی موجود باشد که در وصف جرم یا کیفیت مجازات تغییری دهد ،تأثیری در حق سایر شرکاء نخواهد داشت[[112]](#footnote-112)1.

این نَص در اصلاحیه ی قانون مجازات عمومی مصوب 1352 در مادة 27 آن بدین عبارت انشاء گردید:هرکس با علم و اطلاع با شخصیا اشخاص دیگر در انجام عملیات اجرایی تشکیل دهنده جرمی مشارکت و همکاری کند شریک در جرم شناخته می شود و مجازات و مجازات فاعل مستقل جرم است ؛ در مورد جرایم غیرعمدی که ناشی از خطای دو نفر یا بیشتر باشد مجازات هر یک از آنان مجازات فاعل مستقل خواهد بود. اگر تأثیر مداخله شریکی در حصول جرم ضعیف باشد ، دادگاه مجازات او را به تناسب تأثیر عمل او تخفیف می دهد.»از مطالعه و بررسی موارد فوق نکاتی چندمٌستضاد می گردداول اینکهدر تمامی موارد موصوف مساعی قانونگذار براین بودهاست که به وضوح ملاکی از عنصر مادی شرکت در جرم ارائه بنماید ؛ بدین معنی که قانونگذار افعال شرکاء را بصورتی مکمل در نظر گرفته است ، به نحوی که جرم به عمل همة آنان منتسب گردد. اما در بکار گیری عبارات توانایی خاص از خود نشان نداده است چرا که عبارت انشاء شده در قانون اصلاحی مصوب 1352 در بحث کلیات که به عملیات اجرایی اشاره کرده است ، مفهومی گسترده تر را به ذهن متبادر می نماید که بعضأ بامفهوم معاونت و یا شروع به جرم خلط می شود . بدین گونه که اگر بخواهیم مثالی را دراین زمینه عنوان کنیم می توان به سرقتی که توسط اشخاص الف و ب و ج صورت می گیرداشاره کرد ؛ بدین توضیح که الف و ب و ج هر سه به مکانی برای سرقت وارد میشوند ، الفو ب به جمع آوری اشیاء پرداخته و ج صرفأ درب محل را برای آنان می گشاید و با آنان الف- و ب – وارد صحنه جرم می شود اما در پایان الف تمامی اشیاء جمع آوری شده را ازمحل خارج می کند ، اگر بخواهیم مورد فوق را منطبق بر قانون سال 1352 نمائیم با کمی مسامحه میتوان هر سه عامل را شریک جرم قلمداد کرد چرا که عبارت «عملیات اجرایی» براعمالی که از مرحلة اعمال مقدماتی فراتر رفته است ، دلالت می کند و حتی عمل شخص «ب» که از لحاظ اصولی تنها مشروع به جرم سرقت است و عمل شخص «ج» که از لحاظ اصول حقوق جزا تنها معاونت از طریق تسهیل وقوع جرم است ، داخل در تعریف می شود.  
ملاک ارائهشده در قانون مصوب 1335 قمری و 1304 شمسی در این زمینه برای نشان داده عنصر مادیشرکت در جرم گویا تر است بویژه ماده 58 قانون جزای عرفی ، که شرکاء را افرادی میداند که هر کدام جزئی از جرم را انجام دهد به نحوی که فاعل همه باشند و این امر ازخلط بحث معاونت و شروع کنندگان به جرم ممانعت خواهند کرد ، هر چند این شبهه به ذهنمی رسد که ممکن است قانونگذار بر جرایم مرکبی نظر داشته که از اجزاء مختلف تشکیل میشوند ؛ اما به هر تقدیر این مواد نشان دهندة حساسیت قانونگذار در رسائی عبارات میباشد.[[113]](#footnote-113)1

دوم اینکه- نکتۀ استنباطی از موارد فوق بحث مجازات شرکاء جرم است ؛در مادۀ58قانون جزای عرفی به بحث مجازات فاعل مستقل برای همه شرکاء با عبارت «...مجازات همه یکسان است» اشاره شده بود.اما در قانون جزای 1304(کیفر همگانی) به حداقل مجازاتفاعل مستقل برای شرکاء اشاره شده بود و در قانون مجازات عمومی 1352 و مجازات فاعل مستقل برای هر یک از شرکاء اشاره شده بود ؛ این فراز و فرود قانونگذار را در بحث مجازات شرکت در جرم از دیدگاههای متفاوتی که پیرامون ریشه ی جرم انگاری نهاد شرکتدر جرم وجود دارد نشأت می گیرد ؛ عده ای شرکت در جرم را بمنزلۀ سر شکن شدن مجزاتبین شرکاء جرم قلمداد می کنند که این نظریه در قانون سال1304 به خوبی مشهود است؛اما در مقابل عده ای ، نظر به اینکه ارتکاب جرم به صورت دسته جمعی بالاخص به صورت شرکت ، خطری مضاف برای جامعه ایجاد می کند ، فلذا مجازات شرکاء را بیش از حداقل مجازات فاعل مستقل می دانند ؛ در بین طرفداران این نظریه نیز ،عده ای مجازات شرکاءرا مجازات فاعل مستقل و عده ای مجازات شرکاء را به لحاظ همان دیدگاه جزایی بیش ازمجازات فاعل مستقل جرم می دانند.آنچه گفته آمد از لحاظ سوابق تاریخی برای تبیینو تشریح هر چه بیشتر و بهتر بحث عنوان گردید ؛ با پیروزی انقلاب اسلامی و قوت گرفتند یدگاه تطابق تمامی قوانین با اصول و مبانی فقهی و اسلامی ، مقررات جزایی بیش ازسایر قوانین دستخوش تغییر و تحول گردیده و بحث شرکت در جرم نیز از این قاعده مستثنی نماند و با تصویب بخش کلیات قانون مجازات اسلامی در سال 1370 بحث شرکت در جرم درمادۀ 42 آن بدین عبارت انشاء گردید. هر کس عالماً و عامداً با شخص یا اشخاص دیگر در یکی از جرائم قابل تعزیر یا مجازات های بازدارنده مشارکت نماید و جرم مستندبه عمل همۀ آنها باشد خواه عمل هر یک به تنهائی برای وقوع جرم کافی باشد خواه نباشدخواه اثر کار آنها مساوی باشد خواه قضاوت، شریک در جرم محسوب و مجازات او مجازاتفاعل مستقل آن جرم خواهد بود. در مورد جرائم غیر عمدی خطائی» که ناشی از خطای دونفر یا بیشتر باشد مجازات هر یک از آنان نیز مجازات فاعل مستقل خواهد بود.

تبصره – اگر تأثیر مداخله و مباشرت شریکی در حصول جرم ضعیف باشد دادگاه مجازات او را بهتناسب تاثیر عمل او تخفیف می دهد. قانون مجازات اسلامی درمبحث قصاص، شرکت در قتل را چنین تعریف کرده است :

شرکت در قتل ، زمانی تحققپیدا می کند که کسی در اثر ضرب و جرح عده ای کشته شود و مرگ او مستند به عمل همةآنها باشد خواه عمل هر یک به تنهائی برای قتل کافی باشد خواه نباشد و خواه اثر کارآنها مساوی باشد خواه متفاوت

با تأمل و تعمق در این مواد نکاتی به ذهن متبادرمی گردد :

اول اینکه – سیاست کیفری مقنن در بحث مجازات شرکت در جرم محتاطانه استچرا که مجازات شرکاء را به مانند قانون سال 1352مجازات فاعل مستقل می داند اما دربحث عنصر مادی ، قانونگذار با در نظر گرفتن دیدگاههای فقهی ، عبارتی متفاوت ازقوانین قبل از انقلاب انشاء کرده است . بدین توضیح که در تعریف عنصر مادی شرکت درجرم مادۀ 125 با این عبارت جرم مستند به عمل همه آنها باشد خواه عمل هر یکبه تنهایی برای وقوع جرم کافی باشد خواه نباشد و خواه اثر کار آنها مساوی باشد خواه متفاوت، شریک در جرم محسوب و...»

«... و مرگ مستند به عمل همه آنها باشد خواه عمل هر یک به تنهایی کافی باشد و خواه نباشد وخواه اثر کار آنها مساوی باشد خواه متفاوت» به ضابطۀ استناد جرم به فعل همۀ شرکااشاره شده است که به مراتب رساتر و گویاتر از قوانین قبلی است بدین ترتیب زمانی میتوان مداخله کنندگان در یک جرم را شریک جرم قلمداد کرد که جرم ارتکابی منتسب به فعلهمۀ آنها باشد. یعنی هر کدام جزئی از علت تامه ی جرم را انجام داده باشند به نحویکه مجموع این اعمال باعث وقوع جرم شود و یا نتوان اثر فعل مداخله کنندگان و میزان آن را تمییز داد به نحوی که به توان گفت جرم توسط همگی صورت پذیرفته است.ذکرمثالی در این باب رهگشا و وافی به مقصود خواهند بود:اگر سه نفر به شخصی حمله کنند و دو تن از آنها ضرباتی به وی وارد سازد اما ضربه کشنده را شخص سوم بر منجی علیه وارد کند، با عنایت به ضابطه ی پیش گفته، جرم قتل تنها مستند به عمل شخص سوم بوده و عمل سایر ضربه زنندگان تنها می تواند نوعی ضرب و جرح تلقی شود. اما بامقایسه این ضابطه با ضابطه ی قوانین قبلی دیگر ، مشکل عبارت« عملیات اجرایی» پیشنخواهد آمد، چرا که اگر ان ضابطه را ملاک عمل قرار دهیم می توان گفت تمامی ضاربینداخل در شرکاء جرم خواهند بود.

دوم اینکه- در ادامه مادۀ125 قانونگذار به عدم تأثیر میزان افعال شرکاء اشاره کرده است که منطبق با قاعده ی استناد جرم به فعل همۀشرکا است. بدین معنی که نتوان میزان تأثیر عمل شرکا را چه ضعیف و چه قوی در وقع جرم تمییز داد بنحوی که بتوان گفت جرم را فعل همه محقق ساخته است یا مجموع افعال بهصورت جزء العله ، علت تامه را ساخته است ، بنابراین به نظر می رسد این ضابطه که بعضاً با ضابطه عملیات اجرایی منطبق می گردد، متفاوت است و دیدگاه قانونگذار درقانون مجازات اسلامی، با قوانین پیش از انقلاب به صورت آگاهانه ایی تغییر کرده است،لذا بایسته است در مقولۀ عنصر مادی شرکت در جرم این ضابطه مدح نظر قرار گیرد تا ازخطا مبحث با سایر نهادهای حقوق جزا نظیر شروع به جرم و یا حتی معاونت در جرم، گردد.[[114]](#footnote-114)1

#### ****3-2-3-3-رد مال و جبران خسارت توسط شریک****

**ماده 667 ق.م.ا در کلیه موارد سرقت، سارق را به رد عین و یا مثل یا قیمت مال مسروقه ملزم نموده است و در ماده 696 قانون مزبور و ماده 2 قانون نحوه اجرای محکومیت­های مالی، ضمانت اجرای بازداشت برای سارق یا رباینده در نظر گرفته شده است. حال اگر مال مسروقه در ید شرکت کننده سرقت یافت و یا منحصراً منتسب به شخص خاصی گردد، مطالبه ضرر و زیان ناشی از سرقت و همچنین رد عین یا قیمت مال تنها از همان شخص جایز است و کسی را که ثبوتاً معاون است، شریک تلقی کنیم، وی نیز به موجب قانون مسئولیت پرداخت خواهد داشت و در صورت استنکاف مستوجب کیفر خواهد بود. در فرضی هم که از او مطالبه شود و او پرداخت کند، ایفا ناروا محسوب می­شود و چنین شخصی هم که اصولاً مطابق قواعد حقوق مدنی حق رجوع داشت، چنین حقی هم برایش ایجاد نمی­شود هرچند ثبوتاً این حق را دارد اما به اعتبار حکم دادگاه کیفری ایفاء او ناروا محسوب نیست. نظریه مشورتی اداره حقوقی قوه قضائیه نیز بازداشت محکوم علیه را حتی با فرض قبول اعسار تا قبل از صدور حکم بلااشکال می­داند (نظریه شماره 2381/7 – 7/5/1365) همچنین اگر محکوم علیه که شریک تلقی گردیده است از رد مال به صاحبش امتناع کند علاوه بر بازداشت به تقاضای محکوم له اموال وی نیز به فروش گذاشته می­شود. مطابق نظریه شماره**

**763/7 – 5/2/71 با استناد به ماده 312 قانون مدنی که اعلام نموده است:**[[115]](#footnote-115)1 **«طبق قانون مجازات اسلامی مجرم باید مالی را که در اثر ارتکاب جرم تحصیل کرده اگر موجود باشد مثل یا قیمت آن را به صاحبش رد کند و از عهده خسارت وارده بر آید. مقصود از قیمت مزبور قیمت یوم الاداست» چنین نظری منطبق با قواعد حقوقی و عدالت است و در راستای تأمین قاعده لا ضرر و سایر قواعد فقهی مرتبط، توجیه­پذیر است اما نسبت به کسی که مرتکب ربایش شده است و نه کسی که او را نمی­توان رباینده محسوب نمود. سرقت همراه با علل مشدده ظاهراً کمیت سارقین (دو نفر یا بیشتر) مدنظر است اما به واقع آنچه باید مورد امعان نظر قرار گیرد کیفیت عمل ارتکابی از سوی آنان است. اگر عنوان شراکت به تمام مرتکبین بزه صادق باشد، حکم به ماده مذکور صحیح خواهد بود. اما اگر بدون توجه به عناصر و اجزای هر جرم و کیفیت عمل مرتکبین و تنها به استناد بیش از دو نفر بودن حکم به ماده مذکور شود از موارد نقض آن حکم خواهد بود. و تشدید مجازاتی است که فاقد وجاهت قانونی خواهد بود. حکم شماره 1816 دیوان عالی کشور مؤید چنین نظری خواهد بود. «اگر با متهم به سرقت، دیگری همراه بود که فرار نموده و معلوم نشود که آیا شخص فراری در سرقت شرکت داشته یا نه نمی­توان  عمل متهم را با شق 4 ماده 226 قانون مجازات عمومی در مثال­های مذکور هم نباید با استناد به چنین ماده حکم به مجازات شود. شروع به سرقت: اگر اشخاص مذکور در مثال­های فوق (سرقت در مثال دکتر نوربها) تنها شروع به سرقت نمایند و در واقع جرم مذکور خاتمه نیابد پذیرش عنوان شرکای در جرم شروع به سرقت مقبول است چرا که عنصر مادی که انجام داده­اند هنوز از یکدیگر تفکیک نشده است و هنوز جرمی محقق نشده که مباشر از معاون قابل تشخیص باشد.** [[116]](#footnote-116)1

**حكم اصراري شماره 5737-3/10/1343 چنين است:**

**« ... تعيين مجازات دو نفر كه به اتهام شركت در حمل و اخفاء مواد مخدره عليه آنان اقامه دعوي شده به عنوان معاون در اخفاء مواد مخدر بدون اين كه مباشر بزه مذكور تعيين شده باشد بلا اشكال است». اداره حقوقي قوه قضائيه در نظريه شماره 6991/7 مورخ 2/11/1375 چنين اعلام نموده است: «عدم ذكر مجازات براي معاون جرم در قانون مبارزه با مواد مخدر مانع از اعمال مجازات با رعايت مقررات عمومي و تحقق بزه نيست. در صورت انطباق مورد با ماده 125 قانون مجازات اسلامي و عدم وجود مجازات مقرر موضوع تبصره 2 ذيل ماده 126مي­توان مجازات معاون جرم را بر اساس ماده 726 قانون مذكور به حداقل مجازات مقرر در قانون براي اصل همان جرم محكوم كرد»**

**نتيجه: آن چه مشخص است تفسير صحيح از مثال­هاي بالا به معاونت در جرم نزديك­تر است تا به شركت در جرم.**

### ****3-2-4-****انواع شركت در اموال مجرمانه

1. شركت در فعل و شركت در نتيجه: گاه ممكن است همه شركاء با مداخله در عمل واحدي موجب جنايت شوند مانند آن‌كه دو نفر با كمك هم نفر سوم را از بلندي پرتاپ كنند (شركت در فعل). و گاه شركت در جنايت با انجام افعال متعدد واقع مي‌شود بدون آن‌كه افراد در انجام هر يك از آن‌ها با يكديگر مشاركت نموده باشند، مانند بريدن نصف بازو توسط يك شخص و نصف ديگر توسط شخص ديگر؛ در اين مورد هر چند هر يك از شركاء در ارتكاب فعل با ديگري مشاركت نكرده است اما در نتيجه‌اي كه از اقدامات انجام شده حاصل آمده، شركت داشته است. (شركت در نتيجه)
2. اجتماع سبب و مباشر: در صورتي كه سبب و مباشر در عرض يكديگر با هم اجتماع نموده و جنايت مستند به هر يك از آن‌ها باشد، هر دو شريك در جنايت خواهند بود؛ بنابراين اگر اولي غذاي مجني عليه را به سم آلوده كند (سبب) و دومي وي را به شدت مجروع سازد (مباشر) و مرگ ناشي از جراحت و مسموميت باشد، شركت در جنايت محقق شده است.
3. ارتكاب فعل شركاء در زمان‌هاي مختلف: قانون مجازات اسلامی هم­زمانی یا قرابت وقوع فعل شرکاء را به منظور تحقق عنوان شرکت ضروری ندانسته است، بنابراين ممكن است اقدامات شركاء در زمان‌هاي نزديك به هم يا دور از يكديگر انجام شود، مانند آن‌كه دومي چند روز بعد از جراحت نفر اول و سومي چند ماه بعد، مجني عليه را مجروح ساخته و وي به سبب سرايت هر سه جنايت به قتل برسد.
4. شركت مجني عليه با جاني: در صورتي كه صدمه يا مرگ واقع شده مستند به فعل جاني و مجني عليه باشد، مانند آن‌كه مجني عليه پس از مجروح شدن با استعمال دارويي سمّي درصدد مداواي خود باشد و اتفاقاً‌ بر اثر آن سم و جرح بميرد؛ در اين صورت جاني فقط ضامن جرح ايجاد شده است. همين فرض در مورد مشاركت با حيوان نيز مطرح مي‌شود. كه قاتل به اندازۀ جرم ارتكابي خود ضامن است.

### ****3-2-5-****تفاوت مشاركت و معاونت در اموال مجرمانه

شريك جرم به كسي اطلاق مي‌شود كه شخصا اعمال مادي جرم را انجام دهد، ولي از اين جهت چنين فردي را شريك در جرم مي‌دانند كه به همراه شخص يا اشخاص ديگري اعمال مادي تشكيل دهند جرم را به اجرا مي‌گذارد. به عنوان مثال 2نفر مخفيانه وارد خانه‌اي شده و مشتركا مبادرت به ربودن و تصاحب مال منقول متعلق به ديگري كنند. هريك از آنها شركاي در جرم سرقت تلقي شده و مشمول مجازات مقرر براي مباشر جرم خواهد بود كه همان مجازات فاعل مستقل است.[[117]](#footnote-117)1

نظر به اينكه شركت در جرم وقتي مصداق پيدا مي‌كند كه چند نفر (2 نفر به بالا) با تشريك مساعي خود عنصر مادي جرم را انجام دهند، لذا هر شريك يك مباشر مستقل توصيف و عليالاصول مجــازات مباشــر را دارد.مسئوليت كيفري شريك درجرم كاملا شخصي است و به هيچ نحو به مسئوليت كيفري ساير شركا ربطي ندارد و لذا هر شريك جرم مي‌تواند به تنهايي مورد تعقيب قرار گيرد. چنانچه پدري با مشاركت برادر خود مبادرت به سرقت مخفيانه اموال فرزند خود كند به رغم اينكه پدر در اجراي از قانون مجازات اسلامي مستوجب حد نيست، برادر وي كه در ربودن مال برادرزاده خود نقش اجرايي داشته با احراز شرايط لازم براي سرقت مستلزم حد و قانون مجازات است. به اين ترتيب مي‌توان شركت در جرم را به استناد قانون مجازات اسلامي تعريف كرد. «هركس عالما و عامدا با شخصي يا اشخاص ديگر در يكي از جرايم قابل تعزير يا مجازاتهاي بازدارنده مشاركت نمايد و جرم مستند به عمل همه آنها باشد خواه عمل هريك به تنهايي براي وقوع جرم كافي باشد خواه نباشد و خواه اثر كار آنها مساوي باشد خواه متفاوت؛ شريك در جرم محسوب و مجازات او مجازات فاعل مستقل آن جرم خواهد بود…»[[118]](#footnote-118)1

علاوه بر مرتكب مادي جرم و در مواردي نيز مباشر معنوي جرم قانونگذار معاون جرم را به عنوان بزهكار تلقي و مانند مرتكب و مباشر جرم مستوجب كيفر مي‌داند. (م 126 قانون مجازات اسلامي) به طور كلي مي‌توان معاون جرم را چنين تعريف كرد: «معاون جرم كسي است كه شخصا در ارتكاب عنصر مادي قابل استناد به مباشر يا شركاي دخالت نداشته بلكه از طريق تحريك – تطميع – تهديد – ترغيب – دسيسه و فريب و نيرنگ ايجاد تسهيلات در وقوع جرم و تهيه وسايل و يا ارائه طريق در ارتكاب رفتار مجرمانه همكاري و دخالت داشته است و قانونگذار ميزان مجازات معاون را در ماده 126ق.م.ا در اختيار دادگاه قرار داده است و در عين حال ماده 126 قانون مزبور تعزير معاون را منوط به شرايط و امكانات خاطي و دفعات و مراتب جرم و تاديب از وعظ و تهديد و درجات تعزيز كرده ولي متعاقبا ماده 726ق.م.ا مقرر داشته است در تمامي جرايم تعزيزي مجازات معاون حداقل مجازات مقرر در قانون براي آن جرم است.  
براي آنكه كسي را به عنوان معاون جرمي كه توسط شخص ديگري (مباشر اصلي) ارتكاب يافته، تعقيب و مجازات كرد، بايد سه عنصر مادي و معنوي و قانوني نظير آنچه براي مباشر اصلي لازم است، وجود داشته باشد. درحال حاضر قانون مجازات اسلامي مجازات معاون را در صورت قصاص قاتل در قتل عمد سه تا پانزده سال مقرر كرده است با فقدان شاكي در قتل عمد و يا گذشت وي از قصاص، معاونت در قتل عمد مستوجب حد از يك تاپنج سال است.

### ****3-2-6-**** مجازات شركت دراموال مجرمانه

 شریک جرم به کسی اطلاق می‌شود که شخصا اعمال مادی جرم را انجام دهد، ولی از این جهت چنین فردی را شریک در جرم می‌دانند که به همراه شخص یا اشخاص دیگری اعمال مادی تشکیل دهند جرم را به اجرا می‌گذارد. به عنوان مثال 2 نفر مخفیانه وارد خانه‌ای شده و مشترکا مبادرت به ربودن و تصاحب مال منقول متعلق به دیگری کنند. هریک از آنها شرکای در جرم [سرقت](http://www.dadkhahi.net/wiki/index.php/%D8%B3%D8%B1%D9%82%D8%AA) تلقی شده و مشمول مجازات مقرر برای مباشر جرم خواهد بود که همان مجازات فاعل مستقل است.

نظر به اینکه شرکت در جرم وقتی مصداق پیدا می‌کند که چند نفر (2 نفر به بالا) با تشریک مساعی خود [عنصر مادی جرم](http://www.dadkhahi.net/wiki/index.php?title=%D8%B9%D9%86%D8%B5%D8%B1_%D9%85%D8%A7%D8%AF%DB%8C_%D8%AC%D8%B1%D9%85&action=edit) را انجام دهند، لذا هر شریک یک مباشر مستقل توصیف و علیالاصول مجــازات مباشــر را دارد.

[مسئولیت کیفری](http://www.dadkhahi.net/wiki/index.php?title=%D9%85%D8%B3%D8%A6%D9%88%D9%84%DB%8C%D8%AA_%DA%A9%DB%8C%D9%81%D8%B1%DB%8C&action=edit) شریک در جرم کاملا شخصی است و به هیچ نحو به مسئولیت کیفری سایر شرکا ربطی ندارد و لذا هر شریک جرم می‌تواند به تنهایی مورد تعقیب قرار گیرد. چنانچه پدری با مشارکت برادر خود مبادرت به سرقت مخفیانه اموال فرزند خود کند به رغم اینکه پدر در اجرای از [قانون مجازات اسلامی](http://www.dadkhahi.net/wiki/index.php?title=%D9%82%D8%A7%D9%86%D9%88%D9%86_%D9%85%D8%AC%D8%A7%D8%B2%D8%A7%D8%AA_%D8%A7%D8%B3%D9%84%D8%A7%D9%85%DB%8C&action=edit) مستوجب حد نیست، برادر وی که در ربودن مال برادرزاده خود نقش اجرایی داشته با احراز شرایط لازم برای سرقت مستلزم حد قانون مجازات است. به این ترتیب می‌توان شرکت در جرم را به استناد ماده 125 قانون مجازات اسلامی تعریف کرد. «هرکس عالما و عامدا با شخصی یا اشخاص دیگر در یکی از جرایم قابل [تعزیر](http://www.dadkhahi.net/wiki/index.php/%D8%AA%D8%B9%D8%B2%DB%8C%D8%B1) یا [مجازاتهای بازدارنده](http://www.dadkhahi.net/wiki/index.php?title=%D9%85%D8%AC%D8%A7%D8%B2%D8%A7%D8%AA%D9%87%D8%A7%DB%8C_%D8%A8%D8%A7%D8%B2%D8%AF%D8%A7%D8%B1%D9%86%D8%AF%D9%87&action=edit) مشارکت نماید و جرم مستند به عمل همه آنها باشد خواه عمل هریک به تنهایی برای وقوع جرم کافی باشد خواه نباشد و خواه اثر کار آنها مساوی باشد خواه متفاوت شریک در جرم محسوب و مجازات او مجازات فاعل مستقل آن جرم خواهد بود[[119]](#footnote-119)1

در هر حال مجازات  شريك در جرم همان مجازاتي است كه براي مباشر و فاعل مستقل آن جرم در نظر گرفته شده که در قانون احصاء شده است. و در مداخله در اموال مجرمانه همچون بحث معاونت این مورد منتفی و قابل تصور نیست.

# 

# فصل چهارم:پیشگیری غیر کیفری از مداخله در اموال مجرمانه

**مداخله در اموال مجرمانه**، به طیف گسترده ای از رفتارهای غیر قانونی بر ضد نظام اقتصادی گفته می شود، که عموماً مصادیق آن بسته به نوع نظام اقتصادی و حتی گونه ی حاکمیتی، متفاوت است. هر چند در بادی امر، جهانی شدن با اقتصاد شروع شده و تکامل می یابد ولی در نقطه مقابل آن جرایم اقتصادی به شدت وابسته به حقوق بومی و سیاست جنایی کشورهاست و به دلیل همین نسبیتی که بر مفهوم و مصادیق جرایم اقتصادی حاکم است، در سیاست جنایی سازمان ملل متحد، پیش از آنکه بر جرایم اقتصادی تأکیدشود، بر اثر و پیامد آن، یعنی فساد اقتصادی دست گذاشته می شود و در این میان اولین هدف، همان تأکید بر پیشگیری از جرایم اقتصادی است تا تلاش برای شناخت دقیق مفهوم جرم اقتصادی یا احیاناً تفاوتش با فساد.

پیشگیری از **مداخله در اموال مجرمانه** نیز، پیش از هر چیز تابع درک موقعیت قانونی این جرایم در یک نظام سیاست جنایی از یک سو و امکان تحقق تدابیر پیشگیرانه نسبت به آنها از سوی دیگر است. در راستای پیشگیری از ارتکاب جرایم اقتصادی، حذف کامل رفتارهای مجرمانه غیر ممکن است، زیرا تأثیر تدابیر پیشگیرانه در هر حال مطلق نیست و بلکه هم به جهات عینی ناظر به جرم مانند موقعیت ارتکاب جرم نادرست بودن روش پیشگیری و هم به جهات شخصی مانند روحیات مرتکب و ویژگی های فردی وی ممکن است در برخی مواقع پیشگیری با موفقیت همراه نشود.

پیشگیری غیر کیفری می تواند از منظرهای مختلف دسته بندی شود، ولی رایج ترین و مهم ترین دسته بندی، همان تقسیم بندی دو کانه پیشگیری وضعی و اجتماعی است که هر دو نوع از پیشگیری نسبت به جرایم اقتصادی که در فصل یکم به آنها اشاره شد، اجتناب ناپذیرند و با بودن آنها، به واقع باید در برخی موارد و مواقع، انتظار عدم موفقیت یا احتمال شکست تدابیر پیشگیرانه را داشت. تأثیر گذار از آن رو که تدابیر پیشگیرانه، به ویژه تدابیر وضعی جدا از کیاست یا قدرت مرتکب اقتصادی، همچون نورافکنی بر رفتارهای وی خواهد بود و تراکم و استمرار چنین تدابیری، خواه ناخواه کسی که خواهان ارتکاب جرم اقتصادی است را در موضع تردید و عقب نشینی قرار می دهد.

تدابیر پیشگیری وضعی و اجتماعی باید به طور مستقیم و هدفمند برای ممانعت از وقوع جرم به کار آیند و برخی از تدابیر هر چند ماهیتی پیشگیرانه دارند، ولی به راحتی نمی توان آنها را در قالب تدابیر پیشگیرانه گرفتار کرد. ایجاد نظام مبتنی بر مردم سالاری و توزیع برابر قدرت و ثروت از یک سو و اصلاح قوانین اعم از کیفری و غیر کیفری، دو آرزوی ظاهراً دست نیافتنی برای بسیاری از کشورها هستند که بیشتر اقدامات سیاسی و قانونی خود را در راستای رسیدن به این اهداف به کار می گیرند. بدیهی است چنین اهداف کلان و کلی، بر تدابیر خرد و موردی کاملا سایه افکنده و به همین دلیل دستیابی به آنها هر چند نسبی باشد، گامی بزرگ برای پیشگیری از پدیده مجرمانه نیز خواهد بود.

درباره ایجاد نظام واقعی مردم سالاری و نیز توزیع برابر قدرت و ثروت در جامعه سخن بسیار است ولی تأثیر آنها در پیشگیری از جرایم اقتصادی، تقریباً امری بدیهی و ضروری است که بی درنگ درک می گردد ولی اصلاح قوانین، از تدابیر مهمی است که می تواند با ویرایش، جهت دهی و تغییر قوانین فرصت های ارتکاب جرایم اقتصادی را که عموماً بخش اعظمی از آن از خود قانون و کاستی های آن نشأت می گیرد از بین ببرد. در واقع از دورنمایه های مقابله با جرایم اقتصادی به عنوان یک مشکل اجتماعی و اقتصادی که سبب ایراد خسارت به بافت معنوی و مادی جامعه می شود، اقداماتی از جمله اصلاح قوانین، فعالیت های تحقیقاتی و ... را ایجاب می کند.[[120]](#footnote-120) در قرن حاضر، اصلاح قوانین و در صورت لزوم وضع قوانین جدید برای برخورد با اشکال جرم درون کشوری و بین المللی ضروری می باشد.[[121]](#footnote-121)

جرایم مالیاتی، گمرکی، و قاچاق و ...... از جرایم اقتصادی بوده که با توجه به ضعف قوانین و مقررات موجود، ارتکاب آنها تسهیل می گردد. همچنین سیستم مقررات ثبتی موجود نیز راه را برای ارتکاب مواردی از جرایم اقتصادی مانند پولشویی فراهم می نماید. بدین لحاظ به نظر می رسد که اصلاح این قوانین و مقررات گام مؤثری به سوی پیشگیری از جرایم مورد بحث می باشد.

نکته دیگر درباره اتخاد تدابیر پیشگیرانه برای رویارویی با جرایم اقتصادی، تأمین مالی هزینه های پیشگیری از سوی دولت است. به واقع این هزینه بیشتر باید در حوزه پیشگیری اجتماعی و به طور هدفمند و واقعی صورت بگیرد. کما اینکه این نکته توسط خود قانونگذار نیز لحاظ شده است.طبق ماده 19 قانون مجازات قاچاق اسلحه و مهمات و دارندگان سلاح و مهمات غیر مجاز، با توجه به معضلات امنیتی و اجتماعی ناشی از وجود اقلام موضوع این قانون در جامعه، ضرورت استمرار مبارزه با این معضل و ازوم تأمین امنیت پایدار، دولت موظف است سالانه برای پیشگیری از وقوع هر یک از جرایم موضوع این قانون و مقابله با انها و اجرای طرح های ویژه خلع سلاح، اعتبار لازم را از محل بودجه عمومی کشور در اختیار شورای امنیت کشور قرار دهد. اختصاص بودجه برای پیشگیری خود می تواند مفسده آور باشد. از آنجا که الگوها و روش های پیشگیری ا جرم در ایران نهادینه نشده است، بودجه اختصاص یافته هر چند هم حیف و میل نگردد ولی به شیوه ای غلط و کارشناسی شده تباه می گردد. از این رو تدابیر پیشگیرانه اجتماعی و وضعی برای مقابله با جرایم اقتصادی باید از کانون دانشگاه به نهادهای تصمیم گیری و مجری ارایه گردد.

## 4-1- پیشگیری اجتماعی

از مهم ترین پاسخ های پیشگیرانه به پدیدة مجرمانه پاسخ های پیشگیرانه اجتماعی است.

پیشگیری اجتماعی یا عمومی از جرم به معنای اتخاذ تدابیر گسترده و عمومی از سوی نهادهای متولی به ویژه دولت، برای ایجاد بستری است که جرم ارتکاب نیابد یا میزان آن کاهش یابد. پیشگیری اجتماعی از جرایم اقتصادی یا فساد اقتصادی در نگاه نخست با یک تناقص همراه است و آن اینکه آموزش و اطلاع رسانی و نیز ارتقای سطح آگاهی های شهروندان که راهکارهای عمده پیشگیری اجتماعی هستند عموماً از سوی نهادهای دولتی و حکومتی اعمال می گردند؛ در حالی که یک طرف فساد اقتصادی خود دولت است و همچون یکی از اصحاب دعوی یا ذینفع در آن است که نمی تواند معیار داوری برای پیشگیری متصدی منحصر راهکارهای آن باشد. جدا از این، بخش عمده ای از عوامل بروز پدیده جرم اقتصادی، ناشی از عملکرد خود دولت و نهادهای حاکمیتی است که هر چند عنوان مجرمانه نداشته یا نیافته اند ولی از عوامل اصلی ارتکاب این پدیده اند. اما به هر حال بار اصلی پیشگیری اجتماهی بر دوش دولت و نهادهای عمومی است و باید در راستای اصلاح ساختار خویش و هم آگاه نمودن کارمندان و شهروندان از جرم اقتصادی و عواقب آن دست به ارایه برنامه و پیشنهاد بزند.اهمیت توجه به این تدابیر و اعمال آنها در خصوص جرایم اقتصادی به مراتب چشمگیر تر و بارزتر است. چرا که اعمال این تدابیر اولاً هزینة کمتری نسبت به سایر انواع تدابیر پیشگیرانه به خصوص تدابیر پیشگیرانة کیفری دارد و ثانیاً سبب کاسته شدن بار دستگاه عدالت کیفری می گردد. پیشگیری اجتماعی شاکمل اقدام های اجتماعی، اقتصادی، فرهنگی و پیشگیرانه ای می شود که نسبت به محیط هایی که فرد در آنها زندگی و کار می کند، اعمال می شوند. این اقدامات به دنبال تأثیر گذاری بر فرایند شکل گیری شخصیت افراد است. این نوع پیشگیری با مداخله در محیط اجتماعی عمومی و شخصی افراد، به ویژه افراد در معرض ارتکاب جرایم اقتصادی درصدد تقویت بازدارنده درونی و وجدان و اخلاق و افراد و آگاهی آنان است، به گونه ای که قادر به خود کنترلی و خویشتنداری بوده، نه تنها از ارتکاب جرم اجتناب نماید، بلکه به طرق مقتضی مانع ارتکاب جرم توسط دیگران گردند.

مطالعه منابع بزهکاری و شناسایی علل آن که با ساختار و تشکیلات جامعه ارتباط پیدا می کند، تغییر اوضاع و احوال نامساعد اجتماعی، فرهنگی و اقتصادی بزهکار مانند فقر، توسعه نیافتگی و فرصت های نابرابر اجتماعی و نیز مبارزه با عوامل روانی، جامعه شناختی و فردی، اولویت های اصلی این نوع پیشگیری را تشکیل می دهد. بیشتر اقدامات پیشگیری اجتماعی باید به رشد آگاهی دربارة فساد و بسیج شهروندان برای دوری کردن از فساد و انتظار سلامت از کسانی بپردازد که به ویژه در بخش دولتی خدمات ارائه می دهند.[[122]](#footnote-122)

### 4-1-1-آموزش و ارتقاء سطح آگاهی عمومی

دستیابی به موفقیت در هر برنامه مربوط به مبارزه با جرایم اقتصادی،مستلزم تواناسازی مردم از طریق آموزش وارتقاء سطح آگاهیعمومی دربارهء ماهیت، ویژگی ها،آثار وپیامد های این جرایم ودوری نمودن از ارتکاب آن است. افزایش آگاهی عمومی راهکاری مهم در مبارزه با فساد تلقی می شود[[123]](#footnote-123). در واقع برای آنکه مردم جامعه ای بتوانند با فساد مقابله نمایند و خود از ارتکاب آن احتراز ورزند، پیش شرطی منطقی وجود دارد و آن آموزش و آگاه سازی آنان است.انتظار مقابله با فساد از جامعه ای ناآگاه و بی خبر ازپیامدهای وخیم فساد و شیوه های ارتکاب آن، انتظاری غیر معقول ونادرست است،لذا در طراحی و پیریزی رهیافتی مؤثر و کارآمددر جهت پیشگیری از فساد و مقابله با آن، میبایست آموزش عمومی را اصلی تخطی ناپذیر تلقی نمود.

قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران در اصل سوم خود دولت را برای نیل به اهداف مذکور در اصل دوم (اصل دوم در مقام بیان پایه ها و مبانی نظام جمهوری اسلامی است) موظف به انجام اموری کرده است. در بند دوم از اصل سوم،«دولت موظف شده تا در جهت بالا بردن سطح آگاهی عمومی در همه زمینه ها با استفاده صحیح از مطبوعات و رسانه های گروهی و وسایل دیگر تلاش نمایند ». این خواست قانونگذار اساسی بر این مبنا استوار است که مطابق اصل ششم، در جمهوری اسلامی ایران، ادارهء امور کشور باید به آرای عمومی متکی باشدو نیز در بند هشتم از اصل سوم، دولت موظف شده است «زمینه مشارکت عامه مردم را درتعیین سرنوشت سیاسی، اقتصادی،اجتماعی وفرهنگی شان فرآهم اورد. » تردیدی نیست که تحقق این دو در صورتی امکان پذبر است که مردم درحد کافی از آموزش های لازم برای ورود به صحنه تصمیم گیری های سیاسی واجتماعی برخوردار باشند و بر اساس یک رابطه شفاف و کارآمد از آنچه که در حکومت می گذرد مطلع گردند. بدون شکدر مقابله با جرایم اقتصادی نیز جامعه می بایست آگاه ومطلع نگاه داشته شوند. این امر منوط به وجود آموزش های لازم در این زمینه برای عموم مردم و خصوصا کارگزاران بخش عمومی (بلحاظ غالبا دولتی بودن اقتصاد کشورمان ) می باشد.

در قانون برنامه چهارم توسعه اقتصادی، اجتماعی و فرهنگی جمهوری اسلامی نیز، مواردی از تاکید مقنن بر امر آموزش در بخش های مختلف به چشم می خورد. در مادهء یکصدم این قانون،«دولت در راستای ارتقای حقوق انسانی واستقرار زمینه های رشد و تعالی و احساس امنیت فردی و اجتماعی در جامعه موظف شده است « منشور حقوق شهروندی» را در بند هفت تنظیم وبه تصویب مراجع زیربط برساند که در بند(الف) این ماده، پرورش عمومی قانون مداری و رشد فرهنگ نظم و احترام به قانون و آئین شهروندی به عنوان یکی از محورهای اصلی این منشور مورد توجه قرار گرفته است.

در بند (الف) از ماده یکصد ونوزدهم از این قانون دولت موظف شده است به منظور ارتقای امنیت عمومی و انظباط اجتماعی، امر اموزش عمومی و ترویج فرهنگ قانون مداری، نظم، مدارا و زیست سالم را جامه عمل بپوشاند. نیز در بند (ج) این ماده، توسعه مشارکت همه جانبه ایرانیان براساس حق برابر شهروندی در نظام تصمیم سازی و تصمیم گیری ومدیریت اجرایی کشور و در بند(ط) آن تهیه سازوکارهای لازم جهت توسعه مشارکت مردمی برای تامین نظم و امنیت عمومی از دولت خواسته شده است که در واقع تحقق چنین اموری تلاش دولت در زمینه آموزش مردم و ارتقاء سطح آگاهی های عمومی آنان را می طلبد. همچنین قانونگذار در قسمت 1 از بند (د) ماده 211 قانون برنامه پنجم توسعه نیز قوه قضاییه را مکلف نموده است که به منظور پیشگیری از وقوع جرم (به طور کلی ) از آموزش همگانی طبق برنامه مصوب قوه قضاییه از طریق صدا و سیما بهره ببرد.

آموزش عمومی و ترویج فرهنگ قانون مداری مورد تاکید در قانون برنامه های چهارم و پنجم توسعه می داند زمینه لازم برای بروز رفتارهای صحیح و عاری از فساد را ایجاد نماید. چرا که با اجرای برنامه های آموزشی مناسب و ارتقاء سطح آگاهی عمومی، مردم به عنوان مثال یاد می گیرند که خودشان رشوه نپردازند، رخداد فساد را به مراجع گزارش دهند، رایشان را نفروشند، به کودکانشان ارزش های درست را بیاموزند[[124]](#footnote-124).

طبق ماده 31 قانون ارتقای سلامت نظام اداری و مقابله با فساد، سازمان صدا و سیمای جمهوری اسلامی ایران، وزارتخانه های فرهنگ وارشاد اسلامی، آموزش وپرورش، علوم، تخیقاقت وفناوری، بهداشت، درمان و آموزش پزشکی و سایر نهادهای اموزشی و فرهنگی و تبلیغی موظفند در راستای اجراء برنامه های آموزش عمومی و اطلاع رسانی این قانون که از طریق ستاد مبارزه با مفاسد اقتصادی ابلاغ می گردد، اقدامات لازم را به عمل آورند.

آموزش و ارتقاء سطح آگاهی های عمومی به عنوان یک راهکار مهم پیشگیری اجتماعی از جرایم اقتصادی در سند قانونی دیگر کشورمان که (آئین نامه پیشگیری ومبارزه با رشوه در دستگاه های اجرایی) است مورد عنایت قرار گرفته که طرح آن ضروری به نظر می رسد.

در مادهء چهارم این آئین نامه مقرر گردیده است: «سازمان مدیریت و برنامه ریزی کشور (اکنون این سازمان منحل و در قالب یکی از معاونت های نهاد ریاست جمهوری با نام « معاونت برنامه ریزی و نظارت راهبردی رئیس جمهور» انجام وظیفه می نماید) وزارت فرهنگ و ارشاد اسلامی، وزارت آموزش و پرورش، وزارت علوم و تحقیقات و فناوری، وزارت بهداشت، درمان وآموزش پزشکی و سازمان صدا و سیمای جمهوری اسلامی ایران مکلفند در جهت افزایش آگاهی عمومی از قوانین و مقررات و فعالیت های انجام شده در جهت اصلاح روش های مورد عمل و جلب مشارکت مردم برای رفع معضلات موجود، برنامه ریزی و اصلاح برنامه های آموزشی معارف اسلامی (فرهنگ سازی) برای دانش آموزان، دانشجویان، کارگزاران دولت و کلیه افراد جامعه به منظور افزایش مهارت های رفتاری و تغییر گرایش و نگرش ذهنی و ایجاد بسترهای مناسب فرهنگ فساد ستیزی اقدامات لازم را انجام دهند.دستگاه های یاد شده مکلف به همکاری با سازمان مدیریت و برنامه ریزی کشور می باشند.»

### 4-1-2- ارتقاء مشارکت جامعه مدنی

هدف از اعمال این راهکار،آن است که به دولت کمک شود کارآمدتر عمل کند و جامعه بتواند در محیطی که در آن رشد عادلانه و پایدار با ارائه خدمات دولتی مقرون به صرفه وجود دارد، مشارکت کامل داشته باشد. قادر ساختن جامعه مدنی در سازمان دهی، دفاع، تأثیر و تغییر در کلیه جنبه های حکومت،برای پیشرفت آن ضروری می باشد[[125]](#footnote-125).

همراه نمودن جامعه مدنی و نهادهای فعال در آن، با سازوکارهای مقابله با فساد و نهاد های دولتی مسئوول مبارزه با آن یکی از اهداف پیشنهاد این برنامه است. اصولا درمقبله با پدیده های جنایی، در کنار هم قرار دادن پاسخ های دولتی و پاسخ های جامعه مدنی امری بدیع ولازم است که در حوزهء «سیاست جنایی مشارکتی» مورد ارزیابی قرار می گیرد[[126]](#footnote-126). امری که به نحو شایسته زمینه ارتقاء مشارکت جامعه در مقابله با جرایم را فراهم می آورد و باعث می شود دولت ها به توفیق روز افزونی در برخورد با جرایم دست یابند.

کمک به روند آموزش عمومی، برقراری فرهنگ قانون مداری و پرهیز از ارتکاب جرایم علیه حقوق مالی و دولت (اقتصادی)، کمک به سازو کار گزارش دهی، پژوهش در خصوص این جرایم و بیان دیدگاه های اصلاحی از جمله فعالیت هایی است که نهادهای مدنی می توانند برای مبارزه با جرایم مذکور و سالم سازی نظام اقتصادی انجام دهند.

می توان گفت که شرکت نهادهای مدنی در فعالیت های نهادهای دولتی، به پر کردن شکاف میان حاکمیت وجامعه کمک بسیار بارز نموده، راهی به سوی پیشگیری از ارتکاب جرایم اقتصادی و به ویژه مصداق بارز آن، یعنی فساد مالی می باشد. شرکت دادن عموم مردم در سیاست جنایی، افزون بر رفع دل نگرانی مشروع در جهت بالا بردن کارایی آن، به معنای این است که امروزه پیشگیری و سرکوبی بزهکاری از جمله اموری هستند که به همهء افراد جامعه مربوط می شوند.[[127]](#footnote-127)

منظور از نهادهای مدنی، نهادهایی هستند که مستقیما از بودجهء دولتی استفاده نمی کنند و اعضای آن در مقابل فعالیتی که انجام می دهند، مسؤولیت واگذار شده دولتی ندارند. اصطلاح «سازمان های مردمی»و «سازمان های غیر دولتی» نیز مترادف با همین معنا هستند.[[128]](#footnote-128)

در خصوص کارکردهای نهادهای مدنی و اشکال سازمانی آنها باید گفت که بسیار متنوع هستند و از اتحادیه های کارگری، مؤسسه های حرفه ای و گروه های محلی گرفته تا جمعیت های بشر دوستانه را در برمی گیرند. یکی از کارکردهای اصلی نهادهای مدنی،توانمندسازی جامعه و شناختن و ریشه یابی مسائل ومعضلات آن در سطح کلان و خرد و ارائه راه حل های عملی برای رفع کاستی هاست، امری که در صورت تحقق می تواند واجد جایگاهی ویژه در ادارهء امور یک کشور باشد.

مطابق بند هشتم از اصل سوم قانون اساسی، دولت موظف است همهء امکانات خود را جهت فراهم اوردن مشارکت عامهء مردم در تعیین سرنوشت سیاسی،اقتصادی،اجتماعی و فرهنگی خویش فرآهم آورد. بدیهی است که ابزارهای رسمی مقابله با جرایم به ویژه جرایم اقتصادی، که توسل به آنها در انحصار دولت ها قرار دارد به تنهایی و فارغ از پشتیبانی عموم مردم، ناکارآمد و غیر مؤثر است. بنابراین زمینه سازی برای حضور مردم در عرصهء مقابله با پدیده های مجرمانه می بایست به شکلی جدی تر دنبال گردد.اقدامات پراکنده بدون هماهنگی نهادهای مربوطه و به طور انفرادی نخواهد توانست در این زمینه راهگشا باشد. به نظر می رسد که بهترین و مؤثرترین شیوهء مشارکت مردم در پیشگیری از جرایم به طور کلی و جرایم اقتصادی به ویژه، فعالیت آنها در نهادهای مدنی می باشد.

با توجه به این واقعیت انکارناپذیر است که در قانون برنامه چهارم توسعه و در بخش های مختلف آن خواست مقنن در حمایت از گسترش و فعالیت چنین نهادهایی ملاحضه می گردد.

در مادهء «نودوهشتم» این قانون، دولت مکلف شده است به منظور حفظ و ارتقای سرمایه های اجتماعی، ارتقای رضایتمندی عمومی و گسترش نهادهای مدنی، اقداماتی را صورت دهد که مهمترین آن «تدوین طرح جامع مشارکت و نظارت مردم، سازمان ها، نهادهای غیر دولتی وشوراهای اسلامی، در توسعه پایدار کشور و فرآهم کردن امکان گسترش کمی و کیفی نهادهای مدنی با اعمال سیاست های تشویقی» است. این اقدام در بند(و) این ماده مورد اشاره قرار گرفته است.

در ماده «یکصدم» این قانون نیز دولت به منظور ارتقای حقوق انسانی، استقرار زمینه های رشد و تعالی و احساس امنیت فردی و اجتماعی در جامعه موظف شده است «منشور حقوق شهروندی» که متضمن محورهای آمده در همین ماده است را تنظیم و به تصویب مراجع مربوطه برساند.

از جمله این محورها، که در بند (ج) ماده آمده است عبارت است از هدابت فعالیت های سیاسی، اجتماعی، به سمت فرآیندهای قانونی و حمایت و تضمین فعالیت ها و اجتماعات قانونیاست. این بند را می توان در راستای تجهیز و توانمند سازی های نهادهای مدنی در جهت حضور هر چه بهتر و بیشتر در صحنه ادارهء امور کشور دانست.در مادهء «یکصدوچهلم» همین قانون نیز، به دولت اجازه داده شده است، به منظور توسعه بخش خصوصی و تعاونی و جلب مشارکت تشکل های غیر دولتی و سایر بخش های جامعه مدنی در ادارهء امور کشور و افزایش کارآمدی مدیریت دولتی، در مواجهه با چالش ها واستفاده از فرصت ها و منابع ملی، اقدامات ذیل را انجام دهد:

الف- کمک به ایجاد و توسعه قانون مندی نهادهای غیر دولتی لازم برای توسعه کارآفرینی، ترویج فرهنگ خدمت،توسعه سلامت و شفافیت اداری و حفاظت از محیط زیست و ارتقای استاندارد های زیست محیطی و سلامت مردم، بر مبنای هدف محوری و مسئوولیت پذیری.

ب- تشکیل واحد سازمانی مناسب، برای تقویت وحمایت از بخش غیر دولتی، در زمینه هاینهادسازی آموزش، ایجاد تسهیلات،توجیه و رفع موانع در سازمان مدیریت و برنامه ریزی کشور و کلیه وزارت خانه هاو سازمان های مستقل دولتی از پست های سازمانی موجود. در بند الف ماده 8 قانون اصلاح موادی ازقانون تشکیل سازمان بازرسی کل کشور نیز با عنوان «بهره گیری از توان تشکل های غیر دولتی و مردم و نهاد و اشخاص واجد شرایط در بخش های علمیکشف و معرفی افراد تخصصی،صنفی و مردمی به منظور انجام وظیفه محوله» سازمان بازرسی کل کشور رابه عنوان یک سازمان نظارتگر در امر فساد، مجاز به بهره گیری از توان جامعه مدنی در امر پیشگیری نموده است. سه مادهء فوق الذکر به وضوح نماینگر عزم راسخ مقنن در جهت تحقق بخشیدن به اندیشه حضور مردم در صحنه اداره کشور می باشد.

یکی از مهم ترین راهکارهای ایجاد مشارکت کدنی در پیشگیری از فساد تشویق شهروندان به نحو مناسب است. چنین تشویقی حتی اگر چهره مادی نداشته باشد و به طور کنترل شده اعمال گردد تأثیر گذار خواهد بود. طبق ماده 26 قانون ارتقای سلامت نظام اداری و مقابله با فساد، در موارد زیر اشخاص تشویق می گردند:

الف- مدیران، سرپرستان،کارکنان و یا اشخاصی که موفق به شناسایی،کشف و معرفی افراد مختلف مذکور در این قانون گردند، مشروط بر آنکه تخلف یا جرم در مراجع صالح اثبات شود.

ب- مدیران، سرپرستان، کارکنان و یا اشخاص مشمول این قانون که در راه اندازی کامل پایگاه اطلاعاتی مکانیزه تلاش فوق العاده داشته باشند.

ج- هر یک از اشخاص مشمول این قانون که موفق شوند در طول یک سال میزان سلامت اداری را بر اساس شاخص های موضوع بند (الف) ماده (28) این قانون واحد تحت سرپرستی خود ارتقاء دهند.

در سطح سازمان ملل متحد و اسناد مهم مربوط به جرایم اقتصادی در این زمینه باید به بند 1 ماده 13 کنوانسین مبارزه با فساد (باعنوان مشارکت جامعه ) اشاره کرد که بر اساس آن از کشورهای عضو خواسته شده است «شرکت فعالانه افراد گروه های خارج از بخش دولتی مثل جامعه مدنی، سازمان های غیر دولتی و سازمان های جامعه مدار را جهت جلوگیری و مبارزه با فساد، ارتقاءدهد و آگاهی عمومی را در رابطه با وجود، علل و شدت و تهدید فساد ارتقاء دهد.» براساس این بند، مشارکت جامعه باید با انجام اقداماتی مانند زیر تقویت گردد.

1-ارتقاء شفافیت و مشارکت مردم در فرآیند تصمیم گیری

2- تضمین این امر که مردم دسترسی مؤثر به اطلاعات دارند.

بدین ترتیب تأکید کنوانسین مذکور بر استفاده از پتانسیل نهادهای مدنی و غیر دولتی روشن می گردد و این تأکید خود مؤید نقش مؤثر و سازنده نهادهای مدنی در پیشگیری از فساد و مقابله با آن از نظر همگان و به ویژه از دیدگاه این کنوانسین می باشد.

### 4-1-3- تجهیز رسانه ای

نقش رسانه ها در اقدامات لازم برای پیشگیری و مقابله با جرایم اقتصادی حیات است. رسانه ها می توانند به طور کارآمد به عنوان دریافت کنندگان اطلاعات راجع به این جرایم عمل کرده این اطلاعات را به شکل مستقل ارزیابی کنند و آنها را به طور معناداری برای ارتباطات بیشتر قرار دهند و برای عموم مردم منتشر نمایند.

این رسانه ها هستند که می توانند با انعکاس اخبار و تحلیل های صحیح دربارهء برنامه های مقابله با فساد، به عنوان پل ارتباطی قوی میان مردم و نهادهای تخصصی ضد فساد به ایفای نقش بپردازند و لاجرم موجبات پیشرفت این برنامه ها را فرآهم آورند. در راستای توانمندسازی رسانه ها و کمک به موفقیت برنامه های مقابله با فساد، سازوکار«تجهیز رسانه ای » پیشنهاد می شود.

هدف از طرح چنین برنامه ای، تقویت توانایی، اعتبار و سلامت رسانه ها در راستای نشر بی طرفانه و واقعی اخبار و اطلاعات در حوزهء پیشگیری از فساد و مقابله با آن است. رسانه ها باید بتوانند به عنوان منبعی مستقل دست به ارزیابی اطلاعات مربوط به فساد و طرح های مقابله با آن زنند و این امر اتفاق نمی افتد مگر اینکه رسانه ها از قبل برای ایفای چنین نقشی به درستی تجهیز شده باشند.

از طریق تأمین استقلال رسانه ای، تخصص گرایی رسانه ها، در دسترس و تحت آموزش بودن رسانه ها می توان موجبات اجرای برنامه تجهیز آنها را فرآهم نمود.[[129]](#footnote-129)

در اعمال این راهکار پیشگیرانه از جرایم مورد بحث، در نظام حقوقی داخلی اصولی از قانون اساسی و نیز مقرراتی دیگر بشرح آتی قابل بررسی می باشند بر اساس اصل سوم قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران، دولت باید برای نیل به اهداف مذکور در اصل دوم، همه امکانات خود را بکار بندد. در بند دوم این اصل، دولت موظف شده است در راستای بالا بردن شطح آگاهی های عمومی در همه زمینه ها با استفاده صحیح از مطبوعات و رسانه های گروهی و وسایل دیگر تلاش نماید. با عنایت به اینکه مؤثرترین و مهم ترین وسیله آگاهی بخشیدن به مردم رسانه ها و درصدر آنها مطبوعات هستند، قانون اساسی در اصل بیستم خود و در راستای تجهیز هرچه بهتر و مؤثر تر مطبوعات جهت بیان واقعیات و حقایق، اصل آزادی بیان را به رسمیت شناخته است، این اصل مقرر می دارد: «نشریات و مطبوعات در بیان مطلب آزادند مگر آن که مخل به مبانی اسلام یا حقوق عمومی باشد. تفصیل آن را قانون معین می کند.»

واضح است در جوامعی که آزادی بیان وجود ندارد و مطبوعات و رسانه های جمعی در دست گروهی خاص می باشد، امکان بیان افکار مخالف و یا افشاگری در مورد فساد مقامات دولتی و کارکنان دولت وجود ندارد و لذا فساد پوشیده می ماند و در خفا رشد می کند. در حالی که آزادی مطبوعات می تواند به طور مؤثری از گسترش زمینه فساد در جامعه جلوگیری کند.[[130]](#footnote-130)

قانون گذار اساسی همچنین در اصل یکصد و هفتادو پنجم این قانون بر تامین آزادی بیان و. .. در صدا و سیمای جمهوری اسلامی ایران تأکید داشته، مقرر می دارد :«در صدا و سیمای جمهوری اسلامی ایران، آزادی بیان و نشر افکار با رعایت موازین اسلامی و مصالح کشور باید تأمین گردد.»

### 4-1-4-تدوین کدهای رفتاری

از جمله تدابیر ارزندهء پیشگیری از جرایم اقتصادی تدوین مجموعه مقررات رفتاری و آموزش آنها به منظور تقئیت موانع درونی ارتکاب جرم می باشد. مجموعه مقررات رفتاری توصیف موازین رفتار مطلوب است که گاهگاهی در ارتباط با گروه هایی از افراد سازمان ها و نهادهای حرفه ای مقرر می شود.محتوای این مجموعه مقررات بسته به کار ویژه ها و اهداف این گروه ها، نهادها و سازمان ها متفاوت است. گرچه مجموعه مقررات رفتاری در کل بیشتر جنبه غیر رسمی دارند و در اعمالشان کم تر از قوانین، سرسختی روا داشته می شود، برخی شان شکل قانونی دارند و از این رو از نیروی اجرایی قوانین، ازجمله اعمالمجازات های مدنی و کیفری برخوردارند.اما اغلب این مجموعه مقررات دارای ماهیتی غیر رسمی و در عین حال الزام آور بوده حاوی قواعد رفتاری ای هستند که تا حدودی بر اعمال فشار مصرف وتا حدودی نیز بر اشکال دیگر انضباط حرفه ای داخلی و ساز و کارهای خود ساماندهی تکیه دارند[[131]](#footnote-131). تدارک کدهای رفتاری از هر نسخ در ارتباط با جزایم اقتصادی مؤثر است ولی در این میان، اخلاق حرفه ای جایگاه ویژه ای دارد ؛در واقع «ارزش و قواعد اخلاقی ناظر بر مشاغل مختلف از جذبه و فریبندگی گزینه های مجرمانه کاسته، نقش مسلمی در پیشگیری از ارتکاب جرایم اقتصادی بازی می کند، به عبارت دیگر، اخلاق تجاری (حرفه ای ) از بسیاری از جهات، هسته ء اصلی پیشگیری مؤثر از جرایم اقتصادی است.[[132]](#footnote-132)»

قواعد رفتاری، صرفا مبتنی بر اخلاق گرایی نیست ؛ و از این رو اخلاق حرفه ای نیز لزوما در معنای تدارک گزاره های اخلاقی نیست ؛زیرا اکثر قواعد رفتاری برای حراست از منافع شرکت یا حرفه مورد نظر تدوین می گردد، هر چند برخی از انها به منظور معرفی کارکردهای پاک و شفاف در تمام بخش های صنعت تدوین می شود. نمونه هایی از این دست را می توان در جایی که تمام کار فرمایان شرکت های بزرگ در یک بخش خاص تعهد می کنند که از اعمال فساد مالی پرهیز کنند، پیدا کرد.[[133]](#footnote-133)ولی با این حال آنچه اهمیت دارد، کارکرد پیشگیرانه قواعد رفتاری است نه ماهیت منفعت آور آن ها. پس تعلیم اصول اخلاقی به همان اندازه واجد اهمیت است که آموزش سایر مهارت ها در قلمرو فعالیت های تجاری و اقتصادی.[[134]](#footnote-134)

هدف از تدوین کدهای رفتاری ومنشورهای اخلاقی، «آموزش آنها به افراد حرف ومشاغلی است که بیم ارتکاب جرایم اقتصادی، به ویژه بیم ارتکاب فساد، از سوی آنان می رود، تا کنترل درونی در آنها ایجاد شده، یا تقویت گردد. و منظور از کنترل های درونی آن است که یک فرد برای دست زدن به فساد و یا یک کار خلاف، در درون خود احساس موانع و کنترل هایی بکند که این کار بد است. [[135]](#footnote-135)توسل به این راهکارها به ویزه در مورد شرکت ها با اتخاذ استاندارد های بالا در فرآیند انتخاب ممدیران و ترویج رفتار اخلاق مند که منتهی به حذف علل جرم زای فردی در آنها می گردد، مؤثر می باشد.[[136]](#footnote-136) بدیهی است که خود کنترلی تأثیرش بیشتر از کنترل خارجی است، اما به این منظور (تأثیر خود کنترلی ) بازدارنده هایی در قالب تعقیب و ضمانت اجراها می بایست آن را پشتیبانی نمایند.[[137]](#footnote-137)

### 4-1-5- : دسترسی مردم به اطلاعات

انتشار اطلاعات راجع به امور و مدیریت مسائل دولتی و دسترسی جامعه مدنی به این اطلاعات، از دیگر راه کارهای پیشگیری از فساد به عنوان یکی از مهمترین مصادیق جرم اقتصادی است.

مردمی که از مسائل حکومتی تأثیر گذار بر خودشان آگاه می شوند و مطلع باقی می مانند انتظاراتی درباره ءمعیارها خواهند داشت و در موقعیتی قرار می گیرند که بر کارگزاران فشار وارد می آورند این معیارها را رعایت کنند.[[138]](#footnote-138)

در صورت عدم پذیرش حق دسترسی به اطلاعات از سوی حکومت، جامعه در امر نظارت بر عملکرد دستگاه های دولتی و اجرایی با چالش های عدیده ای مواجه می شود چرا که نظام دولتی خود را موظف به پاسخگویی نمی داند و جامعه نیز مستمسک قانونی برای اطلاع از نحوه فعالیت نظام دولتی نمی یابد که در نتیجه پتانسیل ارتکاب فساد افزایش می یابد وزمینه ء پیشگیری از آن نیز به شدت تضعیف می شود.

طبق اصل ششم قانون اساسی، «جمهوری اسلامی ایران امور کشور باید به ارتکاء آرای عمومی اداره شود»، همچنین در اصل سوم قانون اساسی آمده است : « دولت جمهوری اسلامی ایران موظف است برای نیل به اهداف مذکور در اصل دوم، همه ء امکانات خود را برای امور زیر به کار برد:1-... 2- بالا بردن سطح آگاهی های عمومی در همهء زمینه ها بااستفاده صحیح از مطبوعات و رسانه های گروهی و وسایل دیگر. ..3-... 4- تقویت روح بررسی و تتبع و ابتکار در تمام زمینه های علمی، فنی، فرهنگی و اسلامی از طریق تأسیس مراکز تحقیق و تشویق محققان. .. 5-... 6-... 7- تأمین آزادی های سیاسی و اجتماعی در حدود قانون 8- مشارکت عامه مردم در تعیین سرنوشت سیاسی، اجتماعی، اقتصادی، فرهنگی خویش». در واقع این اصل لزوم و ضرورت تحقق جریان آزاد دسترسی به اطلاعات را تبیین کرده است.

عمل به اصل ششم قانون اساسی نیز با توجه به تکلیف دولت به آن جز از راه برقراری یک رابطه ء شفاف اطلاعاتی و مبتنی بر اصول و قواعد قانونی میان دولت و جامعه مدنی امکان پذیر نمی باشد.

با توجه به همین واقعیت است که در آخرین سال دولت اصلاحات لایحه هی از سوی دولت، با عنوان لایحه ء انتشار و دسترسی آزاد به اطلاعات تقدیم مجلس شورای اسلامی گردید و کلیات آن با تغییر نام از «جریان آزاد اطلاعات » به «لایحه انتشار و دسترسی آزاد به اطلاعات» در تاریخ 4/7 1385 در صحن علنی مجلس به تصویب رسید.

## 4-2- پیشگیری وضعی

پیشگیری وضعی متضمن برهم زدن فرصت و وضعیتی استکه جرم در آن شکل می گیرد. شاید عنوان پیشگیری وضعی گویای موضوع خود نیست ولی به هر حال ناظر به اقداماتی است که مستقیما در برهم زدن فرصت ارتکاب جرم تأثیر گذارند. برخی از تدابیر پیشگیرانه وضعی، کلی و کلان بوده و ناظر به خود قانون گذار است. به سخن دیگر هر چند تدابیر پیشگیرانه وضعی نسبت به رفتارهایی اعمال می گرددکه قانون گذار یا نهادهای گوناگون و مرتبط برای متوقف کردن اندیشه جرم پیش بینی کرده اند ولی پیش از پرداختن به این تدابیر باید قانون گذار موضوع تدبیرهای پیشگیرانه قرار بگیرد. این قضیه به ویژه در جرایم اقتصادی و فساد بسیار بیشتر از دیگر جرایم حائز اهمیت است. هر چند فساد ناشی از قانون یا عملکرد قانون گذار، هیچ گاه به صراحت جرم دانسته نشده است ولی می تواند مفسده آور بوده و حتی سبب گسترش جرایم اقتصادی در سطح کشوری گردد.

اندیشه پیشگیری وضعی مبتنی بر علاج واقعه از وقوع است و می تواند هر نوع علاجی که به ذهن می رسد را در برگیرد. چون پیشگیری وضعی از یک سوء با احتمالات وقوع رفتار مجرمانه در آینده سروکار دارد و از سوی دیگر بر پایه برخی تصورات شکل دهنده رفتار مجرمانه که هنوز به وقوع نپیوسته است، معیار، میزان و چار چوبش در دست کسانی است که از ان بهره گرفته و به کار می گیرند ؛از این رو پیشگیری وضعی می تواند به شدت خطرناک و محدودگربوده و افزار دست خودکامگان گردد.

بنابراین اجرای تدابیر پیشگیری وضعی ان هم در حوزه جرایم امنیتی در کشورهای غیر دموکراتیک یا قانون گریز، فی نفسه قابل دفاع نیست؛زیرا خواه یا ناخواه منجر به تحدید یا سرکوب آزادی ها و لگدمال کردن حقوق در فضای واقعی و فضای سایبر خواهد شد. به سخن دیگر پیشگیری وضعی به قیمت ورود به خلوت افراد است و هر چند فرد قربانی جرم نمی گردد ولی بخشی از آزادی خود را از دست می دهد.[[139]](#footnote-139)

توسل به پیشگیری وضعی از جرایم اقتصادی، منوط به بررسی صحنه ها و جلوه های پیش از ارتکاب چه از نظر فردی و اجتماعی و چه از نظر محیطی و سیاسی است. بزهکاری اقتصادی همچون هر یک از اشکال دیگر رفتار بشری، ماحصل انگیزه ا است که از تعامل بین «تمایل فردی » و «وضعیت » منتج می گردد. بنابراین تدابیر پیشگیری از جرم که متوجه اثر گذاری بر یکی از دو شق : تمایل فردی به ارتکاب جرم [[140]](#footnote-140)یا وقوع وضعیت های جرم زا[[141]](#footnote-141) است[[142]](#footnote-142) را در مورد این دسته جرایم نیز می توان اعمال نمود.

از اقسام تدابیر پیشگیرانه کنشی و غیر قهر آمیز ناظر به پیشگیری از جرم و به ویژه جرایم اقتصادی، تدابیر پیشگیرانه وضعی می باشد. پیشگیری موقعیت مدار با تأثیر گذاری بر وضعیت های جرم زا، از طریق تدابیر مناسب، مجرمین بالقوه را متقاعد می کند که «هزینه» ارتکاب جرم بیش از حد توان انها است[[143]](#footnote-143). مشکل بودن کشف جرایم اقتصادی از یکسو و عدم دسترسی کافی به منابع برای کشف و تعقیب انها و همراه بودن ارتکاب این جرایم با هزینه های هنگفت برای جامعه از سوی دیگر، از دلایل مهم افزایش تلاش های پیشگیرانه می باشد.[[144]](#footnote-144)

برای توجیه توسل به این تدابیر پیشگیرانه لازم به ذکر است که اخلاق معنوی و اجتماعی که بسیار مهم بوده ف در محدودهء پیشگیری اجتماعی مورد توجه قرار می گیرد، برای پیشگیری ازهمه جرایم کافی نیست. اگر صرفا به کارایی آن در مقابله با جرم اعتقاد داشته باشیم، لذا کسانی که اخلاق مند هستند، نباید مرتکب جرم شوند، در حالی که همواره چنین نیست. مدیر یک شرکت که از اخلاق عمومی و معنوی قوی برخوردار است مرتکب جرم مرتبط با شغل و تخصص خود می شود.مثلا اسرار و اطلاعات نهان بورس را به طور غیر مجاز و با اعمال نفوذو... به دست آورده و بدین ترتیب یک شبه مبالغ هنگفتی را به دست می آورند و موجب خسارت به اشخاصی که در معاملات بورس و اوراق بهادار فعالند می شود و به اقتصاد کشور و اعتبار دولت خدشه وارد می کند[[145]](#footnote-145). بنابراین به دنبال عدم کارایی تدابیر پیشگیرانه ء اجتماعی از جمله آموزش منشورهای اخلاقی، توسل به تدابیر پیشگیرانه وضعی از طریق کاهش آماج جرم و وضعیت پیش جنایی، امری ضروری و اجتناب پذیر می نماید. به بیان دیگر هر چه پیشگیری اجتماعی در ایفای نقش آموزشی و تربیتی خود در زندگی اجتماعی فرد کوتاهی کند، پیشگیری وضعی باید در جهت جلوگیری از گذار از اندیشه به عمل مجرمانه، فعال و گسترده تر گردد.[[146]](#footnote-146) بدیهی است که در مورد مجرمین اقتصادی با توجه به اینکه قدرت سازگاری چشمگیرشان با جامعه و اعتماد به نفس بالایشان تأثیر پیشگیری اجتماعی را کمرنگ می نماید، جهت جلوگیری از ارتکاب جرم، گام بعدی در پیشگیری، پیشگیری وضعی می باشد. این رویکرد ما را به تمرکز بر موقعیت های خاصی که در آن فرصت های ارتکاب جرم فراهم است رهنمون می شود[[147]](#footnote-147). در سیاست های جنایی ایران و نیز اسناد سازمان ملل متحد در این نوع پیشگیری از جرایم، تدابیری پیش بینی شده است. طی دهه گذشته تصویب و اجرای مقررات موضوع اسناد سازمان ملل متحد راجع به جرایم اقتصادی و سازمان یافته فراملی برای پیش گیری وضعی از آن چه در سطح ملی و چه در سطح منطقه ای توسعه یافته است[[148]](#footnote-148). در ادامه در قالب سه گفتار به این تدابیر اشاره می گردد:

### 4-2-1- شفاف سازی

شرط لازم برای سالم بودن یک نظام اقتصادی وجود شفافیت مالی در ابعاد مختلف به ویژه شفافیت در عملیات دولتی است که در وهلهء اول مستلزم ارائه اطلاعات قابل اعتماد دربارهء اهداف کلان سیاست های مالی دولت، و انتشار اطلاعات تفصیلی دربارهء عملیات دولت است.از جمله مصادیق راهبردهای پیشگیرانه وضعی برای کنترل مؤثر جرم، که بازداشتن افراد از نقض قانون و پیشگیری از جرایم اقتصادی را به دنبال دارد، ارتقاء شفافیت در فعالیت ها و معاملات دولتی می باشد.[[149]](#footnote-149)

از دیدگاه اقتصادی، شفافیت به معنی اطلاع رسانی حقیقی و همه جانبه در عرصه فعالیت های اقتصادی و روشن بودن سازو کارهای حاکم بر روابط اقتصادی یعنی چگونگی تولید و توزیع ثروت در جامعه است. شفافیت اقتصادی علاوه بر اطلاع رسانی از طریق رسانه های جمعی و مطبوعات، شامل اطلاع رسانی ناشی از عملکرد مناسب مکانیسم های اقتصادی از جمله مکانیسم قیمت ها است که در نظام بازار رقابتی، اطلاعات صحیح و دقیقی را در بارهء وضعیت کمیابی منابع در اختیار تولید کنندگان و مصرف کنندگان قرار می دهد و آنها را در تصمیم گیری عقلایی و تخصیص بهینه منابع رهنمون می سازد.[[150]](#footnote-150)

رویکرد شفاف سازی از چنان اهمیتی برخوردار است که سازمانی بین المللی متولی امر مبارزه با فساد تحت عنوان «سازمان بین المللی شفافیت» (transparency international organization)، تأسیس گردیده است و تمامی فعالیت های خود را در امر مبارزه با فساد بر اصل شفاف سازی، چه در معنای کلی آن که با تدبیر پیشگیرانه اجتماعی نیز محقق می شود و چه در معنای خاص آن که با تدابیر پیشگیرانه وضعی تحقق می یابد، متمرکز کرده است. چرا که مهمترین عامل وضعی موجد فساد، «عدم شفافیت و ضعف در ایجاد آن » است.[[151]](#footnote-151)

عدم شفافیت موجب می گردد امکان سوء استفاده کارگزاران دولتی که منافع شخصی شان یا منافع عمومی یا دیگران در تعارض قرار گرفته فراهم شود و به کارگزار به دلیل نبود سازو کار ویژه ای که منتهی به کشف جرم یا تعقیب می گردد، واهمه ای از ارتکاب رفتارهای مجرمانه نداشته باشد، زیرا اساساً کشف بزه ای که مرتکب شده است را غیر ممکن می داند. و لذا می توان عدم شفاف سازی را شاخص ترین علت ایجاد کننده فساد مالی دانست. جرایم اقتصادی در مقایسه با جرایم عادی در محیط های که ابهام و عدم شفافیت حاکم است ارتکاب می یابد.[[152]](#footnote-152) و لذا هر چه بر رویکرد شفاف سازی در حوزه های مختلف در گیر با مقوله فساد توجه بیشتری مبذول گردد،به همان میزان نیز فساد تقلیل می یابد.

منظور از شفاف سازی (در معنای خاص آن)این است که تمامی فعالیت ها و اقدامات کسانی که در معرض فساد قرار دارند، دور از هر گونه ابهامی صورت پذیرد و همواره به نحوی سریع و آسان امکان نظارت، رسیدگی و کنترل اقدامات آنان توسط مراجع ذی صلاح وجود داشته باشد. لا جرم نظام هایی که عملکردشان همراه با شفافیت است برخلاف آنهاییکه به صورت پنهانی فعالیت می نمایند، کمتر دچار فساد می شوند.

شفافیت ابزار مهم شناسایی و پیشگیری از ارتکاب رفتارهای مجرمانه در قلمروفعالیت های اقتصادی و نیز محدود نمودن آثار مخرب این جرایم است.[[153]](#footnote-153)

در راستای شفاف سازی در معاملات دولتی و پیشگیری از فساد، بند (ط) مادهء 33 «قانون برنامه چهارم اقتصادی، اجتماعی و فرهنگی »، دولت را مکلف نموده است که: «با تجهیز دستگاه های واحدها ی مربوطه و با رعایت استانداردها و چار چوب نظام بازرگانی و تجارت الکترونیکی، اقدامات لازم را توسط دستگاه های مربوطه برای انجام مناقصه ها، مزایده ها و مسابقه های خرید و فروش کالا و خدمات و عملیات مالی و اعتباری در محیط رایانه ای و شبکه های اطلاع رسانی انجام دهد. »

در قانون برنامه پنجم نیز به اشکال مختلف به نقش شفاف سازی اشاره شده است. طبق ماده 97 این قانون، با توجه به بند (23) سیاست های کلی برنامه پنجم ابلاغی مقام معظم رهبری شورای پول و اعتبار موظف است طی سال های برنامه موارد زیر را انجام دهد:. ..

د- افزایش شفافیت و رقابت سالم در ارائه خدمات بانکی در جهت کاهش هزینه خدمات بانکی از طریق ذیل:

1. الزام بانک ها به رعایت استاندارد های تعیین شده توسط بانک مرکزی در ارائه گزارش های مالی و بهبود نسبت شاخص کفایت سرمایه و اطلاع رسانی مبادلات مشکوک به بانک مرکزی
2. راه اندازی سامانه نظارتی قوی جهت شناسایی فعالیت های غیر متعارف بانک ها هنگام دستکاری نرخ های سود سپرده ها و تسهیلات به روش های خاص

ه-تقویت نظام های پرداخت

طبق ماده 119، دولت موظف است در راستای هدفمند سازی معافیت های مالیاتی و شفاف سازی حمایت های مالی اقدامات ذیل را به عمل آورد:

الف- جایگزینی سیاست اعتبار مالیاتی با نرخ صفر به جای معافیت های قانونی مالیاتی

ب- ثبت معافیت های مالیاتی مذکور به صورت جمعی-خرجی در قوانین بودجه سالانه

و نیز طبق ماده 121 این قانون، به منظور شفافیت در مبادلات اقتصادی و تشخیص درآمد های مؤدیان مالیاتی و مالیات بر ارزش افزوده، وزارت بازرگانی مکلف است با هماهنگی سازمان امور مالیاتی کشور و شورای اصناف کشور تا پایان سال دوم برنامه صاحبان مشاغل را بر اساس اولویت، ملزم به استفاده از سامانه های صندوق فروش(مکانیزه فروش) نماید.

معادل هزینه های انجام شده بابت خرید، نصب و راه اندازی دستگاه سامانه صندوق فروش(مکانیزه فروش) توسط صاحبان مشاغل مذکور از درآمد مشمول مالیات مؤدیان مزبور(در اولین سال استفاده از سامانه های مذکور) قابل کسر است. عدم استفاده صاحبان مشاغل از سامانه صندوق فروش(مکانیزه فروش) در هر سال، موجب محرومیت از معافیت های مالیاتی مقرر در قانون برای سال مربوط می شود. سازمان امور مالیاتی موظف است به تدریج و بر اساس اولویت، آن دسته از صاحبان مشاغل که ملزم به استفاده از سامانه صندوق فروش(مکانیزه فروش) هستند را تعیین نماید و تا شهریور ماه هر سال از طریق اطلاع کتبی و رسمی به اتحادیه صنفی مربوطه و نیز درج در یکی از روزنامه های کثیرالانتشار و روزنامه رسمی کشور اعلام و از ابتدای فروردین ماه سال بعد از آن اعمال نماید.

در قانون ارتقاء سلامت نظام اداری و مقابله با فساد مصوب 1390 نیز یکی از مهمترین ارکان برای مقابله با فساد و شاید برجسته ترین آنها، شفاف سازی است. مادة 3 این قانون الزام های گسترده ای برای شفاف سازی کارکرد و فعالیت ها به ویژه قرار داد ها پیش بینی می کند. طبق این ماده، دستگاه های مشمول بندهای( الف)،(ب) و(ج) مادة 2 این قانون و مدیران و مسئولان آنها مکلفند:

الف- کلیه قوانین و مقررات اعم از تصویب نامه ها، دستورالعمل ها، بخش نامه ها، رویه ها، تصمیمات مرتبط با حقوق شهروندی نظیر فرآیند های کاری و زمان بندی انجام کارها،استاندارد ها، معیار و شاخص های مورد عمل، مأموریت ها، شرح وظایف دستگاه ها و واحد های مربوط، همچنین مراحل مختلف اخذ مجوزها، موافقت های اصولی، مفاصا حساب ها، تسهیلات اعطایی، نقشه های تفصیلی شهرها و جداول میزان تراکم و سطح اشغال در پروانه های ساختمانی و محاسبات مربوط به مالیات ها، عوارض و حقوق دولت، مراحل مربوط به واردات و صادرات کالا را باید در دیدگاه های الکترونیک به اطلاع عموم برسانند.

#### 4-2-1-1- رفع تعارض منافع

تعارض منافع از زمینه های بروز فساد تلقی و عبارت است از رویه ء غیر قانونی استفاده یک شخص از نفوذ یا موقعیتی که وی در بخش عمومی دارد، برای بدست آوردن منفعت دل خواه یا اعمال یک رفتار تبعیض آمیز به نفع دیگریکه معمولاًهمراه با پرداخت رشوه از سوی آن فرد است.[[154]](#footnote-154)در صورت عدم توجه و فقدان ضمانت اجراهای مناسب می تواند منجر به ارتکاب فساد گردد. چرا که هنگامی که منافع شخصی فرد در تعارض با منافع شغلی و ادرای قرار گیرد، بدون تردید این روند، یعنی ارتکاب فساد مستقیماً ثبات جامعه را متزلزل کرده، موجب بی ثباتی اجتماعی و سیاسی دولت شده، در موارد شدید منتهی به عدم رضایت از دولت می شود چرا که اجازه چنین فعالیت هایی را در جامعه می دهد.[[155]](#footnote-155)به منظور پیشگیری از حدوث چنین شرایطی در حقوق داخلی و سپس اسنادسازمان ملل متحد راهکارهایی پیش بینی گردیده که به ترتیب (ابتدا بررسی حقوق داخلی و سپس اسناد مربوطه سازمان ملل متحد ) به تبیین آنها پرداخته می شود.

در حقوق داخلی یکی از قوانین مهم مربوطه که نتیجه اجرای آن جلوگیری از تضاد منافع می باشد، لایحه ء قانونی راجع به منع مداخله وزراء و نمایندگان مجلس و کارمندان دولت در معاملات دولتی و کشوری مصوب 22/10 /1337 می باشد که مطابق آن برخی مقامات کشوری و لشکری و کلیه ء کارمندان دستگاه های دولتی و وابسته به آن، شهرداری ها، اشخاصی که به نحوی از خزانه دولت حقوق یا حق الزمه مستمر دریافت می کنند و برخی شرکت ها یا شهرداری یا دستگاه های وابسته و مؤسسات مقرر در قانون را ندارند و حتی علاوه بر آن پدر، مادر، برادر، خواهرزن، اولاد بلافصل و عروس و دامادد اشخاص فوق الذکر نیز از این حق محرومند.

این قانون صرفاً به ممنوعیت انجام معاملات و داوری در دعاوی با دولت یا. .. می پردازد و لذا تصویب قانونی که صراحتاً موارد و اشکال تعارض منافع را اعلام و ساز و کارهای اجرایی جهت پیشگیری از فساد از طریق رفع تعارض منافع را مشخص نماید، ضروری به نظر می رسد، هر چند که طی سال های اخیر برخی مقررات عادی به این موضوع به اجمال پرداخته اند که به عنوان نمونه می توان به «نظام نامه اخلاق و رفتار کارکنان گمرک »، اشره کرد که به موجب آن اشتغال کارکنان گمرک به تجارت یا حقالعمل کاری و هر نوع حرفه دیگر که با انجام وظیفه آنها در گمرک ارتباط داشته باشد، ممنوع اعلام شده است. (بند 1 ماده 5 )

کنوانسین ملل متحد علیه فساد مالی در مادهء 12، وضع مقررات و آئین نامه های رفتاری را جهت جلوگیری از تضاد منافع برای نیل به مبارزه با فساد مالی ضروری دانسته است. همچنین این کنوانسیون، کشورها را به تصویب و تقویت ساز و کارهایی جهت هرچه شفاف تر شدن و جلوگیری از تضاد منافع ترغیب می نماید. (بند 4 ماده 7)

به علاوه بند 5 ماده 8 کنوانسین مورد بحث مقرر می دارد که «دولت های عضو باید تدابیری را برقرار نمایند تا مقامات دولتی را ملزم به اعلام سرمایه گذاری ها، فعالیت های متفرقهدارایی هایی که می تواند با ایفای سمت دولتی ایشان اصطکاک منافع داشته باشد بنمایند.»

#### 4-2-1-2- گزارش دهی

پیش بینی امکان گزارش شکل گیری ارتکاب عمل مجرمانه (ابتدا یا شروع به ارتکاب عملی مجرمانه و یا طی مراحل از آن) از سوی مطلعین و مخبرین به مقامات و مسئوولان قانونی به نوبهء خود باعث ایجاد احساس خطر ارتکاب و کشف جرم از سوی مرتکبین بالقوه یا بالفعل و افزایش هزینه ء ارتکاب آن گشته، می تواند عاملی بازدارنده از ارتکاب جرم و به ویژه جرایم اقتصادی تلقی گردد.

ارتکاب بسیاری از مفسد مالی و اقتصادی در محیط های بسته و اداری صورت می پذیرد. این جرایم اصولاً ماهیت پیچیده ای دارند و اختفای آنها به نحو گسترده ای امکان پذیر است. گاهی فساد در زمانی کشف می شودکه دیگر امکان دستگیری متهم یا متهمان و استرداد منافع ناشی از فساد وجود ندارد. فلذا همکاری شاهدان با مراجع مبارزه با فساد در سایه حمایت کامل و قانونی از آنها از این حیث که اولاض باعث کشف جرم در مکترین زمان ممکن می شود و ثانیاً، امنیت محیط های ارتکاب این جرایم را متزلزل می سازد، دارای اهمیت فراوان باشد.

نظر به اهمیت این راهکار پیشگیرانه، مقررات متعددی جهت الزام به گزارش نمودن اعمال ارتکابی مظنون به جرم اقتصادی و البته حمایت از گزارش کنندگان تدوین و تصویب گردیده است. گزارش دهندگان موارد فساد می بایست بتوانند آن موارد را حداقل به دو رده مرجع صالح رسیدگی گزارش نمایند. اولین رده باید شامل مراجعی باشد که درون سازمانی هستند. دفاتر حراست، یا دفاتر ریاست سازمان ها از جمله مراجع درون سازمانی هستند. این مراجع به سبب نزدیکی به منابع وقوع فساد وسهولت دسترسی به آنها، می توانند به خوبی مؤثر واقع شوند. دومین رده می بایست شامل مراجعی باشد که برون سازمانی هستند. برای این نوع از مراجع می توان نهادهای تخصصی مبارزه با فساد را مثال زد که مسئوول مبارزه با فساد در تمامی حوزه های فعالیت بخش عمومی می باشند. اگر اطلاع دهنده ای از گزارش خود به مرجع اول، به نتایج لازم و مناسب نرسد می بایست این اجازه که بتواند به مراجعه راه دوم مراجعه نماید برایش محفوظ باشد.

در حقوق داخلی تهمیداتی بدین منظور اندیشیده شده که به توضیح آنها پرداخته می شود. مطابق بند هشتم از اصل سوم قانون اساسی، دولت موظف است (برای نیل به اهداف مذکوردر اصل دوم ) تلاش نماید زمینه ساز مشارکت عامه مردم در تعیین سرنوشت سیاسی، اجتماعی، اقتصادی و فرهنگی خویش باشد. بدون شک این مشارکت زمانی تحقق می یابد که دولت بخواهد و زمینه های عملی این مشارکت را فرام سازد. در خصوص پیشگیری از نمونه بارز جرایم اقتصادی، یعنی فساد، به منظور همراهی مردم در این مسیر و گزارش موارد لازم از سوی آنها به مراجع مسئوول، می بایست به دغدغه های آنان در این رابطه پاسخ داده شود و اجازه داده نشود که عدم آگاهی یا بیم بروز مشکلات مانع از همراهی مردم با روند مقابله با این جرایم گردد.

#### 4-2-1-3- اعلام دارایی ها

الزام کارگزاران مخصوصاً کسانی که در مقامات عالی قرار دارند، به اعلام دارایی شان، خواه به عموم مردم و خواه به نهادهای دولتی ضد فساد، به دو طریق عمده از فساد پیشگیری می کند.

اعلام دارایی ها و منافع، هم به کارگزار مورد نظر و هم به دولت در تعیین وجود تعارض منافع کمک می کند و ممکن است متضمن محروم شدن از منافع خصوصی، یا اختصاص مجدد منافع عمومی به کارگزار دیگری که در مو قعیت متعارض قرار ندارد باشد. به طور کلی تر ف الزام کارگزار ان به اعلام کامل دارایی خود و دارایی خاص در مراحل مختلف کارشان مبنا و ابزار دیگری رابرای مقایسه و شناسایی دارایی ها فراهم می کند که از طریق فساد تحصیل شده اند.

می توان به طور متعارف از کار گزاری که در زمان سمت خود دارایی عمده ای را تحصیل کرده خواست تا توضیح دهد این دارا یی را از کجا آورده است[[156]](#footnote-156). توسل به چنین شیوه ای جهت پیشگیری از بروز فساد، ایجاب می کند که دولت ها، مقامات عمومی ای را که دارایی هایشان طی دوره تصدی به شکل نامعقولی افزایش یافته و با توجه به عواید و درامدهای قانونی شان دلیلی برای چنین افزایشی وجود نداشته، تحت پیگرد و مجازات قرار دهند.[[157]](#footnote-157)

در حقوق داخلی، پیش بینی سازو کارهای پیش گیرانه برای مقابله با سوء استفاده از مناصب عمومی و قدرت برای عالی ترین مقامات کشور در اصل «یکصدو چهل و دوم» قانون اساسی بیان گردیده است. براساس این اصل: «دارای رهبر، رئیس جمهور، معاونان رئیس جمهور، وزیران و همسر و فرزندان آنان قبل و بعد از خدمت، توسط رئیس قوهء قضاییه رسیدگی می شود که برخلاف حق، افزایش نیافته باشد.»

همچنین طبق مادهء 1 «قانون مربوط به رسیدگی به دارایی وزرا و کارمندان دولت اعم از کشوری و لشکری، شهرداری ها و مؤسسات وابسته به آنها »:« کلیه ء وزراء و معاونین و سایر کارمندان دولت اعم از کشوری و لشکری یا شهرداری ها یا دستگاه های وابستته به انها و اعضای انجمن های شهر و کارمندان مؤسسات مأمور به خدمات عمومی و همچنین کلیه کارمندان هر سازمان یا بنگاه یا شرکت یا بانک یا هر مؤسسه دیگر که اکثریت سرمایه یا منافع آن متعلق به دولت یا سایر مؤسسات یا دولت مذکور است ویا نظارت یا اداره یا مدیریت ان مؤسسات با دولت است و نیز کلیه کسانی که از خزانه دولت یا از مؤسسات مذکور پاداش دریافت می کنند به استثناء بازنشستگان یا کسانی که وظیفه یا مستمری قانونی دارند، مکلف هستند صورت دارایی درآمد خود، همسر و فرزندانی که قانوناً تحت ولایت انها هستند، به مراجع صالح تسلیم و رسید دریافت دارند.»

اما با توجه به این که قانون فوق الذکر جزء قوانین متروک می باشد، هر چند که خود قانون نیز با توجه به دایرهء وسیع شمول آن عملاً امکان اجرا ندارد، در سال های اخیر تلاش هایی برای تصویب قانونی راجع به این موضوع از سوی مجلس و دولت صورت گرفته است. از جمله «طرح رسیدگی به دارایی مقامات و مسؤولان و کارگزاران نظام جمهوری اسلامی ایران »که به تصویب مجلس شورای اسلامی رسیده، در این طرح علاوه بر مشمولان اصل یکصدو چهل و دوم قانون اساسی، رئیس قوه قضاییه و سایر مقاماتی که از سوی مقام معظم رهبری منصوب می شوند، همسر و فرزندان آنها و نیز اعضای مجلس خبرگان، حقوق دانان شورای نگهبان، نمایندگان مجلس شورای اسلامی، معاونان رئیس قوه قضاییه و رؤسای سازمان ها و دستگاه های وابسته به این قوه و معاونان و مشاوران وزرا، معاونان آنها، مشاوران رؤسای سازمان ها، سفرا، کاردانان، استانداران، فرمانداران و سایر اعضای مصرح در آن موظف به اعلام دارایی به رئیس قوه قضاییه گردیده و شخص رئیس قوه قضاییه و مقاماتی که از سوی رهبری منصوب می شوند به مرجعی که رهبر تعیین می نماید موظف به اعلام گردیده اند.

در این طرح برخلاف وسعت شمول قانون مربوط به رسیدگی به دارایی وزرا و کارمندان دولت، که اشخاص دارای سمت های بالای حکومتی و نیز برخی افراد پایه در معرض فساد مانند اعضاء هیأت مدیره، مدیر عامل و بازرسان مناطق آزاد تجاری و ذی حساب ها را در برمی گیرد، موضوع را به اشخاص اداری سمت های بالای حکومتی محدود نموده، در مورد سایر کارکنان دولت، تنها در صورت در خواست رئیس سازمان بازرسی کل کشور اعلام فهرست دارایی خود، همسر و فرزندان تحت تکفل توسط آنان را الزامی دانسته است که این امر را می توان از نکات مثبت این طرح تلقی کرد، زیرا علاوه بر توجیه پذیری، از امکان اجرای عملی نیز برخوردار است.

### 4-2-2- نظارت و کنترل

نظارت و کنترل به معنای دیدبانی محیطی است که جرایم اقتصادی درآن ارتکاب می یابند. ضرورت نظارت و کنترل در این است که در نبود یا ضعف کنترل درونی افراد، نیاز به کنترل یا نظارت بیرونی بیشتر نمایان می شودو از انجا که میزان کنترل درونی در همه افراد یکسان نمی باشد، به منظور جلوگیری از هر گونه خطا می بایست دستگکاه های نظارتی فعال و مقتدری وجود داشته باشد.

حضرت علی (ع) در نامهء 53 نهج البلاغه خطاب به مالک اشتر می فرمایند: «رفتار کار گزارانت را بررسی کن و جاسوسان راستگو و وفا پیشه به آنان بگمار که مراقبت و بازرسی پنهانی تو از کار آنان سبب امانت داری و مهربانی با رعیت خواهد بود و از همکاران نزدیکت سخت مراقبت کن[[158]](#footnote-158).» روشن است که این توصیه امام علی (ع) ناظر به لزوم نظارت از سوی مقامات مافوق بر کارگزاران مادون خود به منظور تأمین درستکاری در انجام امور محول شده می باشد.

نظارت و کنترل هم می تواند جنبه فنی داشته باشد و از طریق اشیا و وسایل لازم صورت بگیرد و هم می تواند چهره انسانی داشته باشد. نظارت و کنترل، ترسناک ترین، عینی ترین و تأثیر گذارترین شیوه پیشگیری از جرایم است ؛در واقع در چنین روشی، عوامل و نهاد های متصدی پیشگیری و به ویژه پلیس به طور مستقیم و یا غیر مستقیم، در صحنه یا محیطی که امکان شکل گیری جرم وجود دارد، حضور دارند؛ از این رو چنین حالتی عرصه را برای کسانی که در صدد ارتکاب جرم اقتصادی هستند، تنگ می کند. با این حال نظارت و کنترل در پیشگیری از جرایم اقتصادی دو ایراد بزرگ دارد. نخست اینکه نظارت و کنترل همواره یا دست کم در بیشتر حالات روی دیگر نقض حقوق و آزادی های فردی است. تأکید بیش از اندازه بر نظارت و کنترل سبب تحدید آزادی های قانونی و در برخی موارد باعث شکل گیری بر چسب زنی، دام گستری و مچ گیری می گردد؛ به ویژه اگر نظارت و کنترل از طریق گسیل داشتن مأمورین باشد.

ایراد دیگر در ناتونی این روش نسبت به مسئوولان عالی مقام و قدرتمندان است ؛ زیرا نظارت و کنترل عموماً توسط بالا دستان برای زیر دستان تعیین می گردد، در حالی که صحیح آن است تا نظارت و کنترل حالت چرخه ای داشته و همه افراد از بالا تا پایین در معرض کنترل همدیگر باشند. در سیاست جنایی ایران، هم قانون و هم در عمل، برخی اشخاص و نهادها به ویژه نظامیان و نهادهای حاکمیتی از کنترل و نظارت دور هستند. با این حال نمی توان نسبت به تأثیر نظارت و کنترل بر پیشگیری از جرایم اقتصادی غافل شد، زیرا تأکید بر این روش و اصلاح نقاط منفی آن می تواند به مرور همچون سیلی گردد که اعمال و برنامه های همه دولتمردان و حاکمان را در برگیرد. سطوح کنترل فردی، دولتی و بین المللی به معنای تفکیک متصدی پیشگیری نیست بلکه پیشگیری از جرم همچون قضات که جنبه حاکمیتی دارد، در اصل بر عهده دولت است که در قانون اساسی و قانون عادی به آن تصریح شده است. در واقع همه ارکان حاکمیت از قوای سه گانه گرفته تا صدا و سیما و نیروهایانتظامی همگی در پیشگیری از جرم بر حسب وظیفه و اختیارات خود نقش دارند و نباید پنداشت که طبق قانون اساسی، پیشگیری تنها بر عهده قوه قضاییه است. همچنانکه در قانون عادی از جمله قانون برنامه پنجم توسعه سخن از پیشگیری از جرم شده که در این قانون به طور خاص، وزارت اطلاعات متصدی پیشگیری از جرایم اقتصادی متضمن اخلال در نظم و امنیت است. همچنین برای نمونه طبق ماده 13 لایحه مبارزه با تأمین مالی تروریسم دولت مکلف است به منظور جلوگیری از ارتکاب جرایم موضوع این قانون، برای ممانهت از انجام فعالیت های غیر قانونی افراد، گروه ها و سازمان هایی که ارتکاب جرایم یاد شده را تشویق، تحریک، سازماندهی یا در آنها دخالت می کنند، تدابیری اتخاذ نمایند. همچنین نظارت لازم را بر اشخاصی از قبیل مؤسسات اعتباری، خیریه، غیرانتفاعی، سازمان های مالی، اصناف و روش هایی مانند دریافت و پرداخت وجوه غیر رسمی و حمل ونقل فیزیکی وجه نقد اعمال نمایند تا برای مقاصد تأمین مالی تروریسم مورد سوء استفاده قرار نگیرند.

با این حال نباید از منابع پیشگیرانه دیگر غافل بود، در واقع منابع واقعی پیشگیری از جرم، منابعی هستند که اقناعی اند نه الزامی و شاید تقویت چنین منابعی به ویژه منابع مردم نهاد، یکی از عوامل مهم نظارت و کنترل همگانی باشد. البته در برخی مقررات چنین امر مهمی مورد توجه قرار گرفته است. طبق ماده 10 قانون ارتقای سلامت نظام اداری و مقابله با فساد، وزارت کشور موظف است تهمیدات لازم را درباره توسعه و تقویت سازمان های مردم نهاد در زمینه پیشگیری و مبارزه با فساد و سنجش شاخص های فساد با رعایت مصالح نظام و در چار چوب قوانین و مقررات مربوط فراهم اورد و گزارش سالانه آن را به مجلس شورای اسلامی ارائه نماید.

#### 4-2-2- 1-کنترل فردی

منظور از کنترل فردی، نظارت بر عملکرد شهروندان است و در این میان کنترل اعمال بانکی به جهت ارتباط مستقیم با جرایم اقتصادی در اولویت قرار می گیرد. نظر به اینکه حجم قابل توجهی از عواید حاصل از جرایم اقتصادی، به ویژه فساد و پول شویی از طریق سیستم های پولی و بانکی به جریان افتاده و وارد ساختار اقتصادی کشور می گردد، لذا توجه به عملکرد اینگونه مؤسسات با ایجاد سیستم جامع نظارتی و کنترلی برای آنها و اجرای دقیق این سیستم، می تواند عمل پیشگیرانه مهمی محسوب شود. چرا که کنترل و نظارت دارای اثر پیشگیرانه مستقیم است. صاحب کسب و کار می داند که خطر برملا شدن تخلف وجود دارد. به طور کلی ممکن است این نتیجه بدست آید که بین اثرات پیشگیرانه و خطر کشف همبستگی وجود دارد. [[159]](#footnote-159)علاوه بر مقررات حقوق داخلی در این خصوص که به مؤلفه هایی به عنوان عامل مؤثر در پیشگیری از پول شویی، فساد و. .. از طریق بانک ها و سایر مؤسسات مالی پرداخته اند، اسناد مهم سازمان ملل متحد ناظر به جرایم مورد بحث (پالرمو و مریدا) ونیز «قانون نمونه پول شویی ملل متحدد » و. .. بر مؤلفه ها و عوامل یاد شده که از جمله شامل تعیین هویت مشتری، حفظ و نگهداری اسناد و مدارک و گزارش موارد مشکوک می باشد، تأکید ورزیده اند، که به شرح ذیل و به تفکیک به موارد مذکور پرداخته می شود.

در برخی از کشورها افتتاح حساب با نام غیر واقعیجرم محسوب نمی شود. اینگونه که بانک ها از اخذ اوراق شناساییکامل یا گزارش کردن موارد مشکوک به مقامات دولتی خودداری می کنند. در حالی که تلاش های بین المللی در دو دههء اخیر جامعه بین الملل را به سمت منع افتتاح چنین حساب هایی و تعیین هویت کامل مشتری هدایت و سوق داده اند. در همین راستا می توان گفت که انتشار اوراق قرضه بی نام نیز که جذابیت فراوانی برای مجرمان به ویژه پولشویان، با توجه به عدم تشخیص هویت مشتری و دارندهء آنها دارد، باید محدود و قانون گذاران در این زمینه تجدید نظر نمایند.

محتوای مقررات داخلی و اسناد مصوب سازمان ملل، به ویژه کنوانسیون های پالرمو و مریدا دال بر این است که هویت مشتریان بانک ها و مؤسسات مالی، به ویژه مشتریان غیر ثابت می بایست دقیقا معلوم گردد. در کنوانسیون های مذکور علاوه بر توصیه به لزوم احراز هویت مشتریان، بر منع افتتاح حساب های بی نام و یا جعلی و با هویت موهوم تأکید گردیده است.

براساس مواد 11و 12 دستورالعمل شورای پول و اعتبار در خصوص اشخاص حقیقی «شناسایی می بایست با ملاحضه ء مدارک معتبر و با اخذ معرفی نامه معتبر که به امضای حداقل یک نفر از مشتریان شناخته شده مؤسسات مالی مربوطه رسیده باشد و نیز اخذ اطلاعات در مورد سوابق متقاضی از سایر بانک هایی که متقاضی با آنها رابطه مستمر بانکی داشته یا دارد با استفاده از گواهی اشتغال به کار و موارد مشابه وسایر روش های مطمئن به تشخیص مؤسسه صورت بپذیرد. »

نیز باید دقیقاً مشخص گردد که شخص حقیقی از جانب خود ویا به عنوان نماینده عمل می نماید و در صورت اخیر باید علاوه بر ارئه مدارک فوق، مدارک تأکید شده ای از مالکان ذی نفع نیز ارائه نماید و نمی تواند بر ساس راز داری حرفه ای از افشای هویت واقعی طرف معامله امتناع نماید.

در مورد اشخاص حقوقی نیز علاوه بر مدارک فوق، اصل سند مربوط به ثبت شرکت یا مؤسسه و... اساسنامه، شرکت نامه و مدارک معتبر مشابه دیگر جهت شناسایی الزامی است.

#### 4-2-2-2-نظارت دولتی

نظارت دولتی به معنای کنترل و نظارت نهادهای دولتی بر روابط و رفتارهای مالی و اقتصادی است و برخلاف کنترل فردی، که شخص اعم از حقیق و حقوقی، موضوع کنترل است، در کنترل دولتی هم فرد موضوع نظارت است ولی به کارگیری این عنوان در این بند بیشتر با محوریت نهاد و سازمان های متصدی پیشگیری است. البته نظارت دولتی در مفهومی عام تر از نظر فردی نیز به کار می رود و آن نظارت با کنترل فرد و نهادهای دیگر توامان است، پس در نظارت دولتی، نهادهای عمومی و دولتی نیز زیر کنترل قرار می گیرند. در ادامه بر پایه نهاد محوری در نظارت و کنترل برنامه ها و اعمال مالی و اقتصادی، به سازمان های متولی امر اشاره می شود:

**یکم، ستاد مبارزه با مفاسد اقتصادی** :از جمله اقدامات بعمل آمده طی سال های اخیر در راستای پیشگیری از جرایم اقتصادی در ایران، تشکیل ستاد مبارزه با مفاسد اقتصادی پیرو فرمان هشت ماده ای رهبر در تاریخ 10/2/1380 مبنی بر ضرورت مبارزه با فساد در تمامی زمینه ها می باشد، که مسئوولیت سیاست گذاری، ایجاد هماهنگی و پیگیری پیش برد برنامه های ضد فساد را در سطح کلان کشور له عهده دارد**.**

این ستاد با ترکیب رؤسای قوای سه گانه رسمیت یافته و در جهت مقابله با فساد، خیزتازه ای به خود گرفت. این ستاد شناسایی خاستگاه های فساد کشور و اولویت و تدوین سیاست های استراتزیک مقابله با فساد و ارائه آن به رؤسای سه گانه و بررسی راهکارهای اجرایی پیشگیری از بروز فساد را به عهده دارد و در تلاش است هماهنگی لازم را بین دستگاه های متولی امر مبارزه با فساد به وجود اورد. در این ستاد سه کمیته اصلاحات و پیشگیری، کمیته تحقیق و نظارت و کمیته تبلیغات و اطلاع رسانی و به علاوه کمیته های تخصصی زیر نظر دبیر خانه و چهار کمیته فرعی زیر نظر وزارت اطلاعات جهت بررسی موارد مورد نظر تشکیل شده است.

در عمل کمیته ها بازوی اجرایی این ستاد هستند که در حوزه های مطالعه، بررسی و ارائه راهکار، تحقیق و نظارت و در نهایت تهیه بستر های فرهنگی مبارزه با فساد فعالیت می کنند. ستاد یاد شده در جهت مقابله با فساد محور های ذیل را دنبال می کند : الف- پیشگیری از بروز و رشد فساد مالی و اقتصادی، ب- تسهیل راه کار های قانونی و تصویب قوانین لازم متناسب با شرایط و مقتضیات زمان، ج- تقویت و نظارت بازرسی در کشور، د- برخورد قاطع و بدون تبعیض با مرتکبین مفاسد اقتصادی. [[160]](#footnote-160)

با این حال، فعالیت این نهاد، از بدو تدسیس چندان پررنگ نبوده و با انتقاداتی همراه بوده است و به گونه ای که عده ای از متخصصین و صاحب نظران به واسطه عدم توانایی این نهاد در برخورد با معضل فساد و ناکارآمدی آن خواهان انحلال ان شده اند. برخی نیز ضمن صحه گذاشتن بر وجود مشکلاتی در این ستاد، خواهان حل مشکلات آن و ادامه روند فعالیتش گردیده اند.

**دوم، ستاد ارتقای سلامت نظام اداری و مبارزه با فساد** : این ستاد که در اردیبهشت ماه سال 1381 رسماً کار خود را اغاز نمود، با توجه به ضرورت سازمان دهی مناسب تر در خصوص مبارزه با مفاسد مالی و اقتصادی، در داخل قوه مجریه تشکیل یافته، از نهادهای وابسته به ریاست جمهوری می باشد.

ستاد مورد بحث با ریاست معاون اول رئیس جمهور و مشارکت برخی از وزراء و دستگاه های اجرایی تلاش می نماید که با اسیب شناسی دستگاه های اجرایی، مفسد مالی و اداری را در سطح دولت کنکاش قرار دهد ستاد مذکور تا کنون در خصوص موضوعاتی نظیر تدوین برنامه و تنظیم سازو کارهای اجرایی مبارزه با ارتشائ در نظام اداری کشور،

ارزیابی عملکرد دستگا های اجرایی، بررسی و اصلاح نظام ارزشیابی کارکنان دولت و بازنگری در نظام اموزش کارکنان فعالیت هایی داشته است.

دو نهاد فوق بیشتر با رویکرد جهتئ دهی و سیاست گذاری ایجاد شده اند، با این حال در سطح کلان حالت نظارتی نیز دارند، ولی به طور موردی و مستقیم به امر نظارت و کنترل نمی پردازند و نظارت های سازمانی را باید از دیگر نهاد ها سراغ گرفت. نظارت های سازمانی بر دو قسم می باشد. نظارت درون سازمانی و نظارت های برون سازمانی. نظارت های درون سازمانی از طریق نهادهای کنترل و نظارت کننده زیر مجموعه و زیر نظر دستگاه مربوطه انجام گرفته، در حالی که نظارت های برون سازمانی از طریق نهادهای نظارتی مستقل صورت می پذیرد.

با توجه به اینکه نظارت مرثر و کارآمد بر فعالیت های مالی نقش به سزایی در پیشگیری از جرایم اقتصادی به ویژه فساد مالی و اقتصادی شامل ارتشاء، اختلاس، و...ایفاء می نماید، وجود مراجع تخصصی نضارتی و اعمال نظارت مؤثر و کافی بر عملکرد اشخاص توسط انها ضروری بوده، در قوانین داخلی علاوه بر مراجع فوق الذکر مراجع نظارتی متعدد دیگری نیز بدین منظور پیش بینی شده است که در هر سه قوه با حفظ استقلال در این زمینه مسئوولیت داشته و فعال هستند.

هر چند عنوان این ستاد شبیه عنوان قانون ارتقای سلامت نظام اداری و مقابله با فساد است ولی انچه در این قانون پیش بینی کرده، هیاتی است که چهره قضایی هم دارد. طبق ماده 6 این قانون هیأتی مرکب از یک نفر قاضی به انتخاب رئیس قوه قضاییه، نماینده وزارت امور اقتصادی و دارایی، وزارت اطلاعات سازمان بررسی کل کشور، دیوان محاسبات کشور، بانک مرکزی جمهوری اسلامی ایران، اتاق بازرگانی و صنایع و معادن ایران و اتاق تعاون ایران تشکیل می شود تا پس از رسیدگی و تشخیص موارد مطروحه درباره افراد مشمول ماده 5 این قانون، گزارش مستدل و مستند خود را از طریق دبیرخانه برای رسیدگی به قوه قضاییه پیشنهاد و در غیر این صورت پرونده را مختومه نماید. قوه قضاییه موظف است در شعبه ای مرکب از سه نفر قاضی که توسط رئیس قوه قضاییه انتخاب می شوند با رعایت اصول آیین دادرسی به گزارش های هیأت مذکور رسیدگی کند. حکم صادره از این دادگاه قطعی است.

اگر متخلف برای تأمین حقوق دولتی یا عمومی یا حسن جریان امور، اقدامات مؤثری کرده باشد دادگاه چه درباره موضوع تصمیم گیری کرده باشد و یا پرونده مفتوح باشد، می تواند مدت محرومیت را به حداقل یک سال کاهش دهد. اگر متهم از مراجع قضایی حکم برائت یا منع تعقیب دریافت کند، دبیرخانه برای رفع محرومیت اقدام می کند. اگر شخص مرتکب چند مورد از تخلفات موضوع ماده (5)

شده باشد، با توجه به نوع تخلفات، شخصیت مرتکب و اوضاع و احوال قضیه، به دو یا چند مجازات مذکور در بند (الف) ماده (5) محکوم می شود و در هر صورت، مجازات بیش از پنج سال محرومیت نیست.دستگاه های نظارتی، بازرسان قانونی شرکت ها و مؤسسات و وزارت امور اقتصادی و دارایی، موظفند تخلفات را به هیأت مذکور در صدر ماده اعلام کنند. هیأت می تواند شعب متعدد با ترکیب مشابه صدر این ماده داشته باشد، تعداد، محل تشکیل هیأت، طرز تشکیل، اجرای تصمیمات مربوط به درج نام اشخاص در فهرست محرومیت و یا خروج نام انان و نیز نحوه دسترسی و سایر امور اجرایی، به موجب آئین نامه ای است که ظرف سه ماه توسط سازمان بازرسی کل کشور با همکاری سایر دستگاه های مذکور در این ماده تهیه می شود و به تصویب رئیس قوه قضاییه می رسد. (تبصره یک تا چهار ماده 6)

سوم، دیوان محاسبات کشور : براساس اصل پنجاه و چهارم قانون اساسی، دیوان محاسبات کشور زیر نظر مجلس شورای اسلامی می باشد. طبق اصل پنجاه و پنجمقانون اساسی، «این دیوان وظیفه ء نظارت بعد از خروج بودجه عمومی و تهیه گزارش تفریغ بودجه در رسیدگی به عملکرد دولت را بر عهده دارد. این دیوان موظف به رسیدگی یا حسابرسی کلیه حساب های وزارت خانه ها، مؤسسات، شرکت های دولتی و سایر دستگاه های استفاده کننده از بودجه کل کشور می باشد تا هیچ هزینه ای از اعتبارات مصوب تجاوز ننمایند و هر وجهی در محل خود به مصرف برسد. »

چهارم، کمیسیون اصل 90 قانون اساسی: در سیاست جنایی ایران می توان از کمیسون اصل 90 قانون اساسی به عنوان نهاد تسهیل کننده مشارکت مردم در پیشگیری از جرم و در ما نحن فیه جرایم اقتصادی، نام برد. این کمیسیون، در جهت تحقق عملی اصل 90 قانون اساسی تشکیل گردیده است. مطابق این اصل از قانون اساسی :«هر کس شکایتی از طرز کار مجلس، قوهء مجریه یا قضاییه داشته باشد، می تواند شکایت خود را کتباً به مجلس شورای اسلامی عرضه کند، مجلس موظف است به این شکایات رسیدگی کرده، پاسخ کافی بدهد.در مواردی نیز که مربوط به عموم باشد به اطلاع عامه برساند. » بنابراین ملاحظه می شود که این مرجع نیز همانند مراجع مشابه دیگر به دو شکل می تواند در پیشگیری از جرایم اقتصادی مفید و مؤثر تلقی گردد. بدین توضیح که با رسیدگی به شکایات افراد از اشخاص حقیقی یا حقوقی وابسته به قوای سه گانه مبنی بر تخطی از وظایف قانونی خود، یا عدم رعایت حسن انجام کار به گونه ای که بیم ارتکاب تخلف از سوی آنان در میان باشد، می تواند عاملی پیش گیرانه قلمداد گردد. از سوی دیگر به لحاظ اینکه صرف وجود آن ریسک کشف تخلف را به همراه دارد می تواند مرتکبین بالقوه را از ارتکاب جرم باز دارد.

پنجم، سازمان بازرسی کل کشور:سازمان بازرسی کل کشوردر راستای اجرای اصل 174 قانون اسای و طبق قانون تشکیل سازمان بازرسی کل کشور تشکیل وظیفهء بازرسی از وزارت خانه ها و ادارات و انجام بازرسی های فوق العاده و اعلام موارد تخلف و نارسایی ها و سوء جریانات اداری و مالی را به عهده دارد (ماده 2 قانون تشکیل سازمان بازرسی کل کشور ). برای تبیین بیشتر وظایف این سازمان و ارتباط عملکرد آن با پیشگیری از جرایم اقتصادی با توجه به مواد آئین نامه اجرایی قانون تشکیل سازمان بازرسی کل کشور مصوب 1375 ذکر نکات ذیل ضروری می باشد.

1- نظارت بر حسن اجرای قوانین در دستگاه های اداری، سیاست و رویه سازمان بازرسی کل کشور در این زمینه ان است که پیش از وقوع هر گونه تخلفی در دستگاه های اداری و اجرایی کشور آن را شناسایی کرده و مانع از وقوع ان می شود. در بسیاری از موارد نیز بازرسان با شناسایی و معرفی مدیران کارآمد موجبات تشویق انها را فراهم می آورند [[161]](#footnote-161). به عبارت دیگر سازمان بازرسی موظف است مراقبت لازم را بنماید که دستگاه ها قوانین را به نحو درست و قانونی اجرا نموده و جریان امور جنبه صحیح و درست داشته باشد و برای انجام این امر می تواند در تمام موارد تذکرات پیشگیرانه را به دستگاه ها و مسئوولین و کارکنان بدهد و در جریان فعالیت های دستگا ه ها قرار گرفته و از طریق مراقبت های قانونی اجازه ندهد حسن جریان امور به مخاطره بیفتد. به علاوه، به موجب ماده 8 آئین نامه اجرایی این سازمان، کلیه مسؤولان ذیربط در وزارتخانه ها و ادارات و سازمان ها و مؤسسات و واحد های مشمول این قانون مکلفند اسناد و اطلاعات و مدارک مورد لزوم در تحقیقات را بدون هر گونه فوت وقت در اختیار بازرس یا سازمان اعزامی قرار داده و همکاری لازم را مبذول دارند.

2- نقش دیگری که این سازمان ایفاء می کند، ارسال مدارک و دلایل کاشف از سوء جریان مالی یا اداری کشف شده توسط بازرسان این سازمان برای تعقیب و مجازات مرتکب به صورت مستقیمبه مرجع قضایی صالح رسیدگی و مراجع اداری و انضباطی مربوط وپیگیری آن تا حصول نتیجه نهایی می باشد. در تمامی این موارد رئیس سازمان، تصویر گزارش بازرسی را جهت استحضار و پیگیری برای قوهء قضاییه ارسال خواهد کرد. در واقع در این جا سازمان بازرسی کل کشور نقشی همانند ضابطین دادگستری حتی فراتر از ان ایفا می کند. زیرا ضابطین دادگستری به معنای عام ان، تنها در مرحله کشف جرمفعال هستند که مورد رابه مقام قضایی گزارش دهند، اما بازرسان این سازمان براساس این ماده، مفاسد مالی و اداری کشف شده را لازم است به مراجع اداری نیز ارسال کنند، علاوه برآن، وظیفه آنها در این مرحله به پایان نمی رسد بلکه باید این قضیه را تا حصول نتیجه نهایی پیگیری کنند. ملاحظه می گردد که وظایف سازمان مورد بحث محدود به پیشگیری از ارتکاب مفاسد اقتصادی و اداری نبوده، بلکه قسمت دوم از وظایف آن رنگ و صبغهء کیفری و سرکوب گرانه نیز دارد.

ششم، دفتر حمایت از سرمایه گذاری و پیشگیری از مفاسد اقتصدی : به موجب مادهء 1 دستورالعمل اجرایی تشکیل مجتمع قضایی امور اقتصادی صادره از سوی رئیس قوه قضاییه، «به منظور اجرایی کردن فرمان مقام معظم رهبری و حمایت از سرمایه گذاری سالم، پیشگیری از بروز فساد، تعقیب، تحقیق، رسیدگیو... در جرایم ویزه اقتصادی، مجتمع قضایی با عنوان (مجتمع قضایی امور اقتصادی ) تشکیل می شود».

براساس ماده هفتم این دستورالعمل، «به منظور حمایت از سرمایه گذاری سالم وپیشگیری و کشف مفاسد اقتصادی »، دفتری در مجتمع قضایی امور اقتصادی تحت عنوان «دفتر حمایت از سرمایه گذاری و پیشگیری از مفاسد اقتصادی »تشکیل می شود. این دفتر با استفاده از کارشناسی های علمی و هماهنگی با نهادها و دستگاه های ذی ربط در چار چوب سیاست های مصوب در ستاد عالی مبارزه با مفاسد اقتصادی و در راستای برقراری امنیت سرمایه گذاری و حمایت از ان فعالیت می نماید.

آنچه که آشکارا از مضمون دستورالعمل مورد بحث مستفاد می گردداین است که مهم ترین هدف از تأسیس دفتر یاد شده، پیشگیری از وقوع جرایم اقتصادی مورد نظر آن دستورالعمل است.

**هفتم،وزارت امور اقتصادی و دارایی:** این وزرات خانه که نظارت های مالی قبل و حین خرج را عهده دار می باشد، وظیفه کنترل و تدیید تخصیص اعتبارات، نظارت مالی بر مصارف تنخواه گردان حسابداری و پرداخت های ذی حسابان و عاملین حساب و کارپردازان، نضارت و کنترل بر دریافت ها و استرداد وجوه سپرده، وظایف و تضمین ها، اعمال نظارت و تأمین و هماهنگی لازم در پرداخت ها از طریق ذی حسابان، اعمال نظارت مالی بر مخارج وزارت خانه ها و مؤسسات و شرکت های دولتی، نظار ت و تمرکز بر حساب اموال منقول دولتی در اختیار وزارت خانه ها و مؤسسات مالی را برعهده دارد.

#### 4-2-2-3-نظارت بین المللی

در سطح سازمان ملل متحد نیز نهاد هایی وجود دارند که وظیفهء پیشگیری از جرم را به طور کلی، و پیشگیری از جرایم اقتصادی را به ویزه عهده دار می باشند. این نهادها که می توان انها را متولی پیشگیری از جرایم یاد شده تلقی نمود، عبارتند از:«کنگره های پنج سالانه پیشگیری از جرم و عدالت کیفری » و «کمیسیون پیشگیری از جزم و عدالت کیفری »که به شرح آتی مورد بررسی قرار می گیرند.

**یکم، کنگره های پنج سالانه پیشگیری از جرم و عدالت کیفری:** این کنگره ها که ابتدا به «پیشگیری از جرم و اصلاح بزهکاران [[162]](#footnote-162)» موسوم بود، از سال 1995 هر پنج سال یک بار برگزار گشته، به مجموعه ای از مسائل رسیدگی کرده اند. کنگره های مورد بحث تأثیر قابل توجهی در زمینه پیشگیری از جرایم و بسط عدالت کیفری در سطح بین المللی داشته، بر سیاست ها و شیوه های حرفه ای ملی اثر گذاشته اند. این کنگره ها به عنوان مجمعی جهانی، مبادله اطلاعات و بهترین شیوه ها رابین کشورها و حرفه هایی که در این حوزه کار می کنند، تسهیل کرده اند. هدف کلی و فراگیر آنها ترویج سیاست های مؤثر تر پیشگیری از جرایم و مقررات بسط عدالت کیفری در سراسر جهان است.

با انحلال »کمیسیون بین المللی کیفری و زندان ها»در سال 1950، کلیه ء آرشیوها و وظایف آن به سازمان ملل متحد منتقل و محول گردید. پس از این انتقال، شورای اقتصادی و اجتماعی، تصمیم گرفت که هر پنج سال یک بار کنگره ای را تحت عنوان «پیشگیری از جرم و اصلاح بزهکاران » که خود گویای طرز تلقی سازمان ملل متحد از سیاست کنترل جرم است، در کشورهای مختلف برگزار کند. لذا نخستین کنگره پیشگیری از جرم و اصلاح مجرمین ده سال پیش از تشکیل سازمان ملل متحد (سال 1945) برگزار گردید. کنگره های اولیه که بیشتر با حضور استادان و متخصصان سیاست جنایی برگزار می شد، عملاً به سمت «سیاست گذاری و تصمیم گیری » در این زمینه جهت گرفت. لیکن کنگره های اخیر بیشتر با حضور نمایندگان دولت های عضو سازمان ملل متحد، سازمان های غیر دولتی و نیز پژوهشگران و متخصصان مستقل دانشگاهی برای تعیین و گسترش خط مشی های منطقه ای و جهانی برگزار می شود. هدف از برگزاری این کنگره ها، تشخیص و تدوین استاندارد های بین المللی به منظور همکاری نزدیک تر دولت ها در زمینه ء جهت دهی به همکاری های مطالعاتی و فنی آنها در این زمینه می باشد. برگزرای کنگره های فوق همچنین به دولت ها کمک می کند. تا از تخصص و تجارب دیگر دولت ها در زمینه پیشگیری از جرم و نیز روزامد ساختن قوانین داخلی خود استفاده کنند.

عملکرد این کنگره ها تا کنون نگارش و تصویب قطعنامه ها، اعلامیه ها و قواعدی بوده است که با توجه به افزایش آمار بزهکاری و تحولات علوم جنایی، هر بار جهت گیری ها و ابزار های جدید سیاست جنایی سازمان ملل متحد را تشکیل داده است. [[163]](#footnote-163)

از کنگره ء پنجم ( 1 تا12 سپتامبر) به این سوءبه استثنای کنگرهء ششم (25 اوت تا 5 سپتامبر 1980 )و دوازدهم (12 لغایت 19 آوریل 2010 ) پرداختن به پیشگیری و سرکوب جرایم سازمان یافته، اقتصادی و مالی حداقل یکی از موضوعات مورد بررسی سایر کنگره های برگزار شده را تشکیل داده است.

بنابر مطالب فوق، ملاحظه می گردد که این کنگره ها نیز به نوبه ء خود، با سیاست گذاری و برنامه ریزی، به طرز قابل توجهی در پیشگیری از جرایم اقتصادی چه در سطح ملی کشورها و چه در سطح جهانی ایفای نقش می نمایند.

**دوم، کمیسیون پیشگیری از جرم و عدالت کیفری[[164]](#footnote-164)**: این کمیسون مجموعهء مهم سازمان ملل متحد است که در زمینهء ارائه رهنمودها به منظور تعیین خط مشی از پیشگیری از جرم و عدالت کیفری، ایفای نقش می نماید. در خصوص نحوهء شکل گیری این کمیسیون باید گفت که، با توجه به اینکه از وظایف هشتمین کنگره پنج سالانه سازمان ملل متحد که در سال 1990 در هاوانای کوبا با شعار «پیشگیری بین المللی از جرم و عدالت کیفری در قرن بیست و یکم » گشایش یافت، تجدید نظر در برنامه عدالت کیفری سازمان ملل متحد بود، براساس توصیه ء این کنگره، مجمع عمومی بعداً قطعنامه ای را به تصویب رساند که یک گردهمایی از وزیران دربارهء ایجاد برنامه مؤثرعدالت کیفری و پیش گیری از جرم را که در ابتدا به ایجاد کمیسیون پیشگیری از جرم و عدالت کیفری در سال 1992 منجر شد در خواست نمود[[165]](#footnote-165). لذا کمیسیون مورد بحث در همان سال با عنوان فوق تشکیل گردید.

کمیسیون یاد شده مهم ترین نهاد سازمان ملل متحد در زمینه ء بررسی را ه های مؤثر مبارزه با جرایم ملی و فراملی شامل جرایم سازمان یافته، جرایم اقتصادی مانند پول شویی، حمایت از محیط زیست، پیشگیری از جرم در نواحی شهری شامل بزهکاری نوجوانان و بزهکاری خشونت آمیز و نیز پیشرفت کارایی و بهبودی سیستم های اداری عدالت کیفری می باشد. [[166]](#footnote-166)کمیسیون، موضوعات فوق را برای بررسی در جلسات خود مورد انتخاب قرار می دهد، که از اهم موضوعات یاد شده، پیشگیری و مبارزه با جرایم اقتصادی می باشد.

### 4-2-3- اصلاح

اصلاح، زدودن عیوب و نواقص اقدامات، برنامه ها و مقررات موجود و انطباق آنها با پرثمرترین و عادلانه ترین شیوه است. اصلاح به عنوان یکی از شیوه های پیش گیری وضعی شاید در بادی امر، مفهومی عنان گسیخته بوده، و مانع نباشد ولی استخدام آن برای این است که جرم اقتصادی و فساد عموماً مدیون وضعیت نابهنجار کنونی که رنگی از سنت خواهی و در جازدگی نیز دارد، است، از این رو اصلاح و به روز گرایی و بهره گیری از مدرن ترین متدهای پیشگیری از جرایم غیر قابل انکار برای مقابله پیشگیرانه با جرایم اقتصادی است.

هر چند وازه اصلاح همانند فساد می تواند در معانی مختلف ظاهر گردد ولی در مقوله جرایم اقتصادی، منظور از اصلاح، اصلاح ساختار مالی، اقتصادی و اداری است و از این رو اصلاح تنها تا سطحی که بتوان به طور مستقیم با پدیده جرم اقتصادی مقابله کرد، مدنظر است. ذیلاٌ به برجسته ترین شیوه های اصلاح پرداخته می شود:

#### 4-2-3-1-خصوصی سازی و آزاد سازی

از جمله راهبردهایی که غالب اندیشمندان مربوطه به عنوان عاملی مهم در پیشگیری از فساد مالی و اقتصادی برآن تأکید می ورزند، کاهش نقض دولت در حوزهء تصدی گری است مداخله دولت درعرصه اقتصاد بیش از حد وظایفی که کلاسیک ها برای آن قابل شده اند، (تنظیم قوانین و مقررات، تأمین نظم و امنیت، حفاظت از اجرای قراردادها و. ..) موجب رشد بوروکراسی و بروز پدیده های مانند رشوه، رانت، رانت دهی و رانت جویی خواهد شد که هزینه های اجتماعی مربوط به آنها کل جامعه را در وضعیت بدتری قرار می دهند. واقعیت این است که از نظر تاریخی مکانیزم بازار بدون وجود یک دولت قوی و نظارتگر قادر به ادامه حیات نیست. حتی در کشور پیشرفته سرمایه داری مانند ایالت متحده آمریکا نیز بر خلاف تبلیغات گسترده، نظارت شدیدی بر عملکرد بازار وجود دارد.

مطالعات انجام شده حاکی از ان است که هر قدر اقتصاد یک کشور متمرکز تر، پر پیچ و خم تر، بوروکراتیک ترو دولتی تر باشد، احتمال بروز مفاسد مالی و اقتصادی در آن بیشتر است. وقتی تمامی افراد از فرصت های مساوی در بهره مندی ازامتیازات و منافع اقتصادی برخوردار نباشند، در سایه بخش نامه ها و قوانین و مقررات بوروکراتیک اداری محیط مناسبی برای رانت جویی، رشوه خواری و فسادمالی کارکنان و مقامات دولتی پدید می آید.

هر یک از سیاست های محدود کننده اقتصاد، انبوهی از رانت خواهی و مفاسد مالی و اقتصادی را به همراه دارد که با هیچ نظارت و کنترل دولتی و با هیچ قوه قهریه ای نمی توان آنها را از میا نبرداشت.[[167]](#footnote-167)

ایجاد فضای رقابتی در اقتصاد یکی از روش های مؤثر کاهش جرایم اقتصادی می باشد. این موضوع تا ان جا اهمیت دارد که در حال حاضر بیش از یکصد کشور جهان قانون رقابت دارند و سازمان ملل متحد نیز در سال 2000 ان را مورد بازنگری قرار داده است.

ایجاد چنین فضای رقابتی که راه را برای ارتکاب بسیاری از موارد فساداقتصادی می بندد، مستلزم خصوصی سازی و افزایش فعالیت بخش خصوصی در چرخه اقتصاد از یک طرف، و کاهش انحصار دولتی از طریق کاهش مداخله دولت در امر اقتصاد از طرف دیگر می باشد.

از جمله طرق کاهش نقش دولت در حوزهء تصدی گری، خصوصی سازی می باشد. خصوصی سازی فرآیندی اجرایی، مالی و حقوقی است که دولت ها در بسیاری از کشورهای جهان برای انجام اصلاحات در اقتصاد و نظام اداری کشور به اجرا در آورند، واژه «خصوصی سازی » حاکی از تغییر در تعامل بین حکومت و بازار و به نفع بازار است.

بنابراین خصوصی سازی در ظاهر عبارت است از :«فرآیند انتقال وظایف و تأسیسات یکواحد دولتی به یک واحد خصوصی و یا فروش بیش از 50% سهام یک مؤسسه دولتی به بخش خصوصی» و در تعریف عمومی تر عبارت است از:«انتقال و تفویض وظایف دولتی به نیروهای بازار. »به تعبیرجدید مؤسسات بین المللی نیز خصوصی سازی عبارت است از:

«مسئوول کردن مردم در فعالیت های اقتصادی.

#### 4-2-3-2-اصلاح ساختار اداری

از مهم ترین و مؤثر ترین تدابیری که در راستای پیشگیری و مقابله با برخی جرایم اقتصادی قابل بررسی است، «اصلاح ساختار اداری » می باشد. تبیین مفهوم «اصلاح ساختار اداری و تعیین مرزهای ان »، دشوار است و اصلاح ساختار اداری همواره پیچیده بوده، اجرای ان به زمان نیاز دارد.

اصلاحات و مدرن سازی دستگاه اداری در شرایط متغیر از یک سوء با هدف رفع کاستی ها (همچون فساد) و ناکارامدی ها و از سوی دیگر به منظور کارآمدترسازی کارکردهای دستگاه اداری صورت می پذیرد[[168]](#footnote-168). این برنامه مشتمل است بر اصلاحات نهادی در جهت ایجاد «جامعه قوانین نه جامعهء رجال »، و برپایی یک بنیان سیاسی، اقتصادی و حقوقی بادوام، پاسخگو و شفاف. [[169]](#footnote-169)

مقابله با انحصار و ایجاد رقابت در نظام اداری، کاهش ارتباط مستقیم میان کارگزاران و ارباب رجوع، نظام بخشی به اختیارات دولتی و کاهش پیچیدگی شکلی، اصلاح عملکرد توزیعی خدمات دولتی و نظارت برآن، پیشگیری از بروز فساد در استخدام و ارتقاء افراد و آموزش کارگزاران دولتی (به ویزه مدیران )، مهم ترین تدابیری هستند که در این برنامه و در راستای ارتقای سلامت اداری و پیشگیری از وقوع فساد مطرح می باشند.

انجام اصلاحات اداری معمولاً به نحوی است که یا تقضا برای فساد را کاهش می دهد و یا اینکه هزینه های ارایه خدمات فاسد را برای کارمندان و مسئوولین افزایش می دهد.

همین افزایش هزینه ارتکاب فساد با مفروض بودن این مسئله که یک انسان متعارف در همه زمینه ها، خواسته یا ناخواسته به طور منطقی و حساب شده عمل می کند و از خطرات شدید دوری می کند، می تواند زمینه پیشگیری از وقوع فساد را فراهم آورد. نکته دیگر اصلاحات ساختاری و مهمی همچون کاهش اختیارات مقامات دولتی و نظم بخشی به انها و مقابله با بوروکراسی رایج و حاکم بر نظام های اداری که آنها را به صورت لایه لایه در آورده است، با ارتقای میزان شفافیت و کاهش فرصت های ارتکاب فساد کمک شایانی به پیشگیری از برخی اشکال این معظل می نماید.

اجرای برنامه اصلاح نظام اداری در راستای مقابله با پدیده فساد به حدی با اهمیت و ضروری است که می توان بی توجهی بدان را به معنای عدم اراده واقعی یک حکومت در راستای ریشه کنی فساد دانست.باید توجه داشت که زمینه بروز اکثر مصادیق فساد، ساختار بیمار و ناکار آمد نظام اداری است و تا زمانی که این زمینه های نابهنجار وقوع رفتارهای فساد آلود وجود دارد نمی توانامیدی به از میان رفتن این معظل داشت.

ارزیابی های به عمل آمده از بسیاری از نظام های اداری کشورهای جهان ف حاکی از وجود ساختارهای حجیم اداری، و کارایی ضعیف انان است. همچنین وجود معضلاتی مانند سوءاستفاده از اموال و منافع دولتی و حیف و میل انها، سوءاستفاده گسترده از اختیارات دولتی (در راستای منافع شخصی )، بی نظمی در رویه های اداری، عدم توجه به معیارهای شایسته سالاری، ضعف در توانایی مدیریتی و اجرایی و تشریفات وسیع و حجیم اداری نیز به اثبات رسیده است. با این توصیف به نظر میرسد که کارگزاران بخش عمومی بیشتر در حال خدمت به خود هستند و نه خدمت به عموم مردم. [[170]](#footnote-170)

حال لازم است که با توجه با پیچیدگی و عدم شفافیت مفهوم «اصلاح نظام اداری » و جهت روشن شدن بیشتر این مفهوم، مواردی به عنوان تمهیدات ویژه اصلاح ساختار اداری ذکر گردد.

1- کاهش ارتباط مستقیم میان کارگزاران و ارباب رجوع

2- نظام بخشی به اختیارات دولتی و کاهش پیچیدگی شکلی

3- اصلاح عملکرد توزیعی خدمات دولتی و نظارت بر آن

4- پیشگیری از بروز فساددر استخدام و ارتقاء افراد

5- توسل به مشوق های مفید جهت ارتقائ انگیزه کارکنان

نظام اداری در ایران، علی رغم ظاهر مدرن خود، چندان قادر به ایفای کارکردهای یک نهاد مدرن در جامعه نبوده است. در واقع نظام اداری ایران بیشتر نظامی ناسالم و غیر کارامد است.

ناسالم بودن نظام اداری یک مشکل اجتماعی است یعنی اینکه مدیران، کارکنان و ارباب رجوع به خوبی این وضعیت بیمار گونه را حس می کنند. مبارزه با فساد ابزار مهم دستیابی به حکمرانی مناسب و مؤثر می باشد. هنگامی که در استفاده از متابع عمومی پاسخگویی و شفافیت حاکم نباشد، قدرت و اعتبار دولت مخدوش می شود[[171]](#footnote-171).

#### 4-2-3-3-اصلاح مالی

اصلاح مالی ناظر به اتخاذ تدابیر مقتضی برای سرعت و شفافیت مبادلات و روابط مالی است که ذیلاً به برجسته ترین شیوه های اصلاح نظام روابط و مبادلات مالی اشاره می گردد. گفتنی است که هر چند ممکن است برخی از این شیوه ها در مقررات جای پایی داشته باشد ولی باید دانست منظور از اصلاح تنها پیش بینی مقررات مرتبط نیست، بلکه باید شیوه های آن در بانک ها و مؤسسات مالی و نیز روابط مالی نهادینه شود:

**یکم، تعدیل قواعد مربوط به حفظ اسرار بانکی :**کارگزاران دولتی گاهی به طیف وسیعی از اطلاعات حساس دسترسی دارند و به همین دلیل معمولاٌمخاطب قواعد منع کننده و یا مقررات راجع به اعلام قرار می گیرند. معمولاٌ این قواعد با الزامات مثبتی همراه اند تا رازداری حفظ، یا تمهیدات لازم برای جلوگیری از آسیب دیدن یا افشای اطلاعات اتخاذ و ضمانت احراهایی برای افشای عمدی و گاهی اوقات برای بی احتیاطی و بی مبالاتی تحمیل شود.قواعد راز داری بانکی مانع مهمی بر سر راه تحقیق و تعقیب جرایم شناخته می شوند که که جنبه های مالی دارند.[[172]](#footnote-172)

لیکن در خصوص جرایم اقتصادی وضع بدین منوال نیست و در مورد مصادیقی از آن، مشخصاٌ بر نقض قواعد حفظ اسرار بانکی و تعدیل آن به منظور پیشگیری از جرایم یاد شده تأکید گردیده است. پیش بینی و اعمال ای راهکار پیشگیرانه که به ویژه در پیشگیری از جرم اقتصادی پولشویی قابلیت کاربرد دارد، و متصدیان و کارمندان بانک ها و مؤسسات مالی را مکلف به گزارش دهی موارد مشکوک و اعلام اسرار بانکی مشتریان می نمایند، موجب می شود که مجرمین بالقوه، کشف جرم کذکور را آسان تلقی نموده، هزینه ارتکاب آن را بیش از منافع آن دانسته و لذا از ارتکاب چنین جرایمی منصرف گردند.

در حقوق داخلی، وفق ماده5 قانون مبارزه با پولشویی :« کلیه بانک ها، مؤسسات مالی و اعتباری، بیمه ها، بیمه مرکزی، صندوق های قرض الحسنه، بنیادها و مؤسسات خیریه و شهرداری ها مکلفند که موارد مشکوک را گزارش نمایند. »

اینگونه مؤسسات پولی و مالی موظفند اطلاعات درخواستی را در موارد مشکوک و یا معاملات بیش از مبالغ مشخص، مطابق قوانین و مقررات مربوطه به مرجع صالح گزارش نموده و در این زمینه به راز داری بانکی یا حرفه ای نمی توانند استناد نمایند. به بیان دیگر مژسسات مذکور در موارد لازم مکلف به نقض قواعد راز داری گردیده اند. نیز در فصل سوم «دستورالعمل اجرایی مقررات پیشگیری از پول شویی » با عنوان «عملیات بانکی مشکوک و نحوه گزارش دهی آن »، لبته بدون تعریف معامله مشکوک، شیوه گزارش دهی موارد ان را به مقام کمیته مسؤول نظارت بر امور مبارزه با پول شویی در بانک اعلام نموده است.

در کنوانسیون های سازمان ملل متحد توسل به این پاسخ پیشگیرانه مشاهده می شود. در این راستا مادهء 40 کنوانسیون مبارزه فساد مالی مقرر می دارد :«در مورد تحقیقات داخلی دربارهء جرایم مقرر شده براساس کنوانسیون، کشورهای عضو باید در نظام حقوقی داخلی خود ساز و کارهای مناسبی برای غلبه بر موانعی داشته باشند که ممکن است از اعمال قوانین راز داری بانکی ناشی شود.» نیز در گزارش (1998)[[173]](#footnote-173) سازمان ملل متحد، تعدیل قواعد راز داری بانکی به عنوان طریق مهم کاهش فرصت های ارتکاب پول شویی مطرح گردیده است.

می توان بند الف قسمت 1 ماده 7 کنوانسیون مبارزه با جرایم سازمان یافته فراملی که «دولت های عضو را به ایجاد نظام جامع نظارتی و اداری داخلی بانک ها و. .. که معاملات مشکوک را گزارش می کنند توصیه می نماید » را مقرره ای در راستای پیش بینی نقض قواعد اسرا بانکی قلمداد نمود. چرا که گزارش معاملات مشکوک به پول شویی در سیستم بانکی و پولی کشورها، مترادف با عدم حفظ اسرار بانکی و در نتیجه نقض ان اسرار است که لازمه پیشگیری از جرم مذکور می باشد.

**دوم، ایجاد بانک اطلاعاتی مربوط به معاملات دولتی :** توسل به این راهکار را نیز می توان در راستای پیشگیری وضعی از جرایم اقتصادی دانست. اطلاع رسانی گستردهو شفافیت در روند برگزاری مناقصات و مزایده ها و تهیه کالا و خدمات از طریق ایجاد بانک مذکور نقش مؤثری در کاهش اینگونه جرایم ایفا می کند.

در این میان استفاده از وسایل الکترونیکی برای بهبود مدیریت فرایند خرید کالا و خدمات توسط دولت، به واسطه تأثیر بسیار زیادی که بر کارایی و اثر بخشی دولتی، فرایند سازمان دهی مجدد نهادها، سطوح بهره وری و توان رقابت بنگاه ها و همچنین سطح ا

عتماد عمومی و شفافیت خواهد داشت، یکی از مؤلفه های اصلی اصلاحات در بخش دولتی به حساب می اید.[[174]](#footnote-174)

# 

# فصل پنجم:پیشگیری کیفری از مداخله در اموال مجرمانه

ابزار پیشگیری از بزهکاری به معنای اعم را دو دسته تدابیر یعنی تدابیر کنشی و واکنشی تشکیل می دهد، و بدیهی است که کاهش بزهکاری جز از طریق پیشگیری و سرکوبی قابل حل نیست. البته وجود یک اراده سیاسی قوی لازم است.[[175]](#footnote-175)

از نظر واضعین قوانین جزایی، کیفر و سازو کارهایی که تمهیدات پیش بینی و اجرای ان را تشکیل داده، شامل جرم انگاری اعمال مخل نظام جامعه، آئین دادرسی مربوط به رسیدگی جرایم پیش بینی شده، و نهایتاٌ اجرای کیفرهای تعیین شده، به علت خاصیت ارعاب امیزی که دارند، مانعی بزرگ در راه بزهکاری افراد جامعه که ممکن است اندیشه مجرمانه ای را در سر بپرورانند می باشد. زیرا کیفر با ابزار مختلف لازمه اش تا مرحله ء اجرای ان، به مجرمین بالقوه هشدار می دهد که در صورت تخطی و تجاوز از مقررات حاکم بر انتظارشان است، محکوم شده، سزای اعمال و رفتار نابهنجار خود را به طریقی سنگین دریافت خواهند کرد. نتیجه آنکه افراد با توجه به پیش بینی از حمله اعمالی که به عنوان مخل نظام اقتصادی می باشند و اطلاع از مجازات های تعیین شده ء مربوطه و اینکه ناظرو شاهد اجرای انها در بارهء کسانی که ناقص ارزش های اقتصادی مورد حمایت بوده، می باشند، دیگر بدون واهمه و تشویش و فارغ از نگرانی و هراس به هر عملی که مایل باشند دست نزده، از جمله از ارتکاب جرایم اقتصادی مورد بحث اجتناب می نمایند، فلذا، این ویژگی ارعاب آمیزی کیفر وابزار مرتبط با آن است که پیشگیری کیفری از جرایم و به ویژه جرایم اقتصادی را فراهم می نماید. بالاخص در مورد مرتکبین جرایم اخیر الذکر که غالباٌ افراد فرهیخته و از حیث اجتماعی متعلق به طبقه متوسط به بالای جامعه بوده، در جامعه از موقعیت اجتماعی مناسبی برخوردارند. وخود نیز در جامعه برای خود جایگاه برتری می شناسند، با توجه به رسوایی ای که از در گیر شدن با دستگاه عدالت کیفری پیش بینی می نمایند، توسل به این ابزار مهم می تواند عامل بازدارنده مؤثری تلقی شود.

در تقسیم بندی فصل حاضر با عنوان «پیشگیری کیفری از جرایم اقتصادی » به دو مبحث پیشگیری از طریق تدابیر ماهوی و پیشگیری از طریق تدابیر شکلی، آن دسته از تدابیر بازدارنده از ارتکاب جرایم اقتصادی مورد بررسی قرار می گیرد که به ترتیب ماهیتاٌ در بطن حقوق کیفری ماهوی و حقوق شکلی قرار دارند.

## 5-1- پیشگیری کیفری از طریق اعمال تدابیر ماهوی

تدابیر ماهوی به قواعد و اصول مرتبط با موضوعات ماهوی جرایم اقتصادی گفته می شود که این عنوان بی کم و کاست از حقوق کیفری ماهوی تبعیت می کند ؛ یعنی در حقوق کیفری ماهوی، به ترتیب سه مقوله جرم، مجرم و کیفر مورد بررسی قرار می گیردو به همین ترتیب تدابیر پیشگیرنده مورد بحث در این مقال در قلمرو سه رکن از ارکان یاد شده، شامل جرم، مجرم و مجازات قابل تصور و بررسی می باشد که به ترتیب در قالب جرم انگاری، قاعده گذاری افتراقی و کیفر گذاری به آنها پرداخته می شود.

### 5-1-1- جرم انگاری

جرم انگاری مهم ترین وسیله مبارزه با اعمال سرزنش پذیر با مخاطره آور است. جرم انگاری نه تنها با پشتوانه قدرت همراه است، به طور تبعی به کیفر انگاری نیز اشاره دارد و از این رو آنچه در جرم انگاری است، صرف پیش بینی عمل ممنوعه نیست، زیرا در این حالت تنها نقش اعلامیه یا متن اخلاقی صرف دارد، بلکه اعتبار جرم انگاری به کیفر یا کیفر هایی است که در برابر رفتارهای سرزنش پذیر نهاده شده است. با این حال کیفر توان بازشناسی رفتارهای جرم پنداشته شده و سیاست های نهفته در ورای آن را ندارد، ضمن اینکه آنچه باید در جامعه به عنوان یک عمل ناپسند جلوه نماید، جرم است نه کیفر آن ؛ از این رو اهمیت جرم انگاری در درجه نخست قرار می گیرد.

جرم انگاری تنها دستاویزی است که پای حقوق کیفری را در مبارزه با نابهنجاری ها و رفتارهای غیر قابل تحمل به میان می کشد. در تعریف این اصطلاح گفته شده است که جرم انگاری یا جرم تلقی کردن قانونی یک فعل یا ترک فعل، فرآیندی است که به وسیله آن، رفتارهای جدیدی به موجب قوانین کیفری، مشمول قانون جزا می گردد. هر قدر دامنه قوانین، تحت فشار افکار عمومی، گسترده تر می شود، مجرمین بیشتری نیز به وجود می آورد[[176]](#footnote-176). در واقع جرم انگاری که از جمله ابزارهای کیفری پیشگیری از بزهکاری اقتصادی در دنیا می باشد، و با توسل به کیفر می خواهد آن رفتار را سرکوب کند. ضمانت اجرای جزایی، پاسخ رسمی دولت به پدیده ء مجرمانه استکه از رهگذر قواعد حقوق کیفری اعمال می شود.[[177]](#footnote-177)

تعیین اعمال یا رفتارهایی که یک واکنش اجتماعی سازمان یافته را به دنبال داشته باشد، نخستین مسأله ای است که از دیدگاه سیاست جنایی مطرح است. زیرا اصل مهم قانونی بودن جرایم ایجاب می کند که این اعمال از پیش در قانون مشخص شوند. گرایش سیاست جنایی می بایست به سوی جرم انگاری عقلانی و منسجم افعال یا ترک افعالی باشد که حیات جانعه را دچار مشکل می نمایدچرا که فهرست کامل و دقیق جرایم و مجازات آنها اثر پیشگیری خوبی دارد. [[178]](#footnote-178)

جرم انگاری می تواند از وجوه مختلف مدنظر قرار بگیرد. با توجه به اینکه از همان زمان های نخستین قانون گذاری کیفری در ایران، پیش بینی مصادیق جرایم اقتصادی کم و بیش مد نظر بوده است، در نتیجه، جرم انگاری به تنهایی نمی تواند پاسخی برای مقابله با جرایم اقتصادی باشد، به ویژه اینکه هر چند مفهوم جرم اقتصادی در قانون تبیین و تعریف نشده ولی به جرأت می توان گفت که اکثر مصادیق آن را می توان در قوانین کیفری ایران یافت. پس جرم انگاری برای مقابله با پدیده جرم اقتصادی، تدکید بر برنامه ای است که قبلاٌبوده و پیاده شده است، مگر اینکه جرم انگاری بر حسب جایگاه اعمال، دسته بندی شود.از این نگاه می توان گفت که جرم انگاری های پیرامون اعمال ناقص هنجارهای اقتصادی و مالی بر سه گونه است: جرم انگاری ابتدایی، جرم انگاری تکمیلی و جرم انگاری مرتبط.

#### 5-1-1-1- جرم انگاری ابتدایی

جرم انگاری ابتدایی یا مستقیم به قابل کیفر دانستن رفتارهایی اشاره دارد که قوانین کیفری ایران نسبت به آنها سابقه نداشته یا ساکت است، مانند اختلاس و ارتشاء در بخش خصوصی جرم انگاری ابتدایی از این رو توجیه می گردد که روند جهانی شدن به معنای عام آن، جهانی شدن اقتصاد را همچون سایر جنبه های حیات بشر به دنبال داشته است. جهانی شدن اقتصاد و تحولات شگرف و پرسرعت آن نیز با بروز پدیده های جنایی نوظهور همراه بوده است. در راستای مقابله با این پدیده ها، وضع قوانین جدد حاوی جرم انگاری آنها، بعد تازه ای به جریان مبارزه با این جرایم بخشیئه است. این قوانین علی القاعده احکام و جازات های سختگیرانه تری را در مقایسه با احکام و مجازات های موجود در قوانین سنتی مقرر می کند.

صرف توسل مقنن به عدالت کیفری به معنای کلی و به ویژه جرم انگاری، تابعین حقوق و جزا و مجرمین بالقوه را تهدید به«مجرم شدن » در صورت ارتکاب هر یک از جرایم یاد شده و در نتیجه، تهدید به، «اعمال کیفر » در مورد آنها می نماید. بدیهی است این روند می تواند عاملی بازدارنده و پیشگیرنده از ارتکاب جرایم مورد بحث تلقی شود.

در اسناد سازمان ملل متحدد از جمله کنوانسیون مبارزه با جرایمسازمان یافته فراملی (پالرمو2000) مظاهری از جرایم اقتصادی نوین جرم انگاری گردیده که عبارتند از فساد مالی و پولشویی. کنوانسیون مبارزه با فساد مالی (مریدا2003) گام را فراتر از ابزار های ضد فساد خود در جرم انگاری نهاده، نه تنها اشکال سنتی فساد مانند ارتشا و اختلاس (در دو بخش عمومی و خصوصی ) بلکه جرایم نوینی چون «معامله نفوذ» و «اخفا و شستشویعواید حاصل از فساد » را نیز جرم انگاری نموده است [[179]](#footnote-179). علاوه بر دو مورد فوق الذکر توصیه به جرم انگاری جرایم نوینی همچون ارتشا و اختلاس در بخش خصوصی، پرداخت رشوه به مقامات دولت های خارجی و مقامات سازمان های عمومی بین المللی، اخفا عواید ناشی از جرم گردیده اند. مضافاٌ اینکه، کنوانسیون مریدا در قسمت دوم از ماده 65 خود این اصل را بیان می کند که مقررات آن فقط حداقل معیارها را پیش بینی کرده اند و دولت های عضو می توانند نسبت به آنها مقررات «موسع تر یا شدید تری » را به تصویب برسانند یا حفظ کنند مروری بر متن کنوانسیون های یاد شده به خوبی حکایت از دقت و توجه ویژه این سازمان به تأثیرات مخرب و زیان بار جرایم مورد بحث و لزوم برخورد کیفری شدید از دیدگاه آن سازمان با جرایم مذکور دارد.

ذکر این نکته ضروری می نماید که هر چند خصوصی سازی در کشورمان به تمام وکمال اجرا نگردیده است، اما با توجه به تصویب کنوانسیون مبارزه با فساد مالی (مریدا2003) در مجلس شورای اسلامی و ابلاغ اجرای آن، مقنن میتواند در راستای همگرایی با رویه جامعه جهانی و سیاست جنایی سازمان ملل متحد به منظور مقابله با جرایم اقتصادی، مبادرت به وضع قوانین مناسب برای اجرایی نمودن محتوای کنوانسیون یاد شده و در نتیجه جرم انگاری نوین پیش بینی شده در آن کنوانسیون که در بخش خصوصی قابل ارتکاب می باشند (ارتشا و اختلاس در بخش خصوصی، پرداخت رشوه به مقامات دولت های خارجی و مقامات سازمان های عمومی بین المللی و اخفا عواید ناشی از جرم ) نماید.

#### 5-1-1-2- جرم انگاری تکمیلی

جرم انگاری تکمیلی، ناظر به پیش بینی رفتارها و حالت های ممنوعه و قابل کیفر مرتبط با جرایم اقتصادی است که هر چند آن رفتار یا حالت مستقیماٌ جرم اقتصادی نیست ولی مرتبط با جرم اقتصادی است و از این رو قانون گذار برای مقابله با جرایم اقتصادی، قوانین کیفری مقابله کننده را تکمیل می کند. از جمله مهم ترین این تدابیر، پیش بینی شروع به جرم رفتارهای ناقض هنجارهای اقتصادی و مالی است.

براساس ماده 122 قانون جدید مجازات اسلامی هر کس قصد ارتکاب جرمی کرده و شروع به اجرای آن نماید، لکن به واسطه عامل خارج از اراده او قصدش معلق بماند، به شرح زیر مجازات می شود:

الف-...

ب-...

پ-...

تبصره- هرگاه رفتار ارتکابی، ارتباط مستقیم با ارتکاب جرم داشته، لکن به جهات مادی که مرتکب از آنها بی اطلاع بوده وقوع جرم غیر ممکن باشد، اقدام انجام شده در حکم شروع به جرم است.

در جرم انگاری مصادیق جرایم اقتصادی در حقوق کیفری ایران، قانون گذار شروع به ارتکاب این جرایم را جرم مستقل دانسته وبرای آن مجازات پیش بینی نموده است قانون مبارزه با پول شویی مجلس شورای اسلامی، شروع به تحصیل، تملک، نگهداری یا استفاده از عواید حاصل از فعالیت های غیر قانونی با علم به اینکه به طور مستقیم یا غیر مستقیم در نتیجه جرم بدست آمده باشد با شروع به تبدیل، انتقال عواید بهمنظور پنهان یا کتمان کردن ماهیت واقعی و منشا، منبع، محل،نقل و انتقال، جابجایی یا مالکیت عوایدی که به صورت مستقیم یا غیر مستقیم در نتیجه جرم تحصیل شده باشد را جرم انگاری نموده، مجازات آن را در ماده 9 همان قانون که در واقع مجازات مرتکب اصلی می باشد بیان نموده است[[180]](#footnote-180). از جمله مقررات داخلی دیگر ناظر به این پاسخ کیفری بند (د) ماده 1 قانون مجازات اخلال گران در نظام اقتصادی کشور می باشد، که با بیان اینکه «هر گونه اقدامی به قصد خارج کردن میراث فرهنگی یا یروت های مالی اگر چه به خارج کردن آن نیانجامد قاچاق محسوب و. .. »شروع به جرم «قاچاق» به عنوان یکی از مصادیق جرایم اقتصادی را پیش بینی نموده است.

برابر قسمت دوم ماده 27 کنوانسیون سازمان ملل متحد برای مبارزه با فساد نیز به دولت های عضو توصیه شده است که شروع به فساد که از بارزترین مصادیق جرم اقتصادی است را مستقلاً جرم انگاری نمایند.

چنانچه رکن ماده جرم را یک نفر مستقلاٌ انجام دهد مباشرت در جرم مطرح است و اگر دو یا چند نفر مشترکاٌ و با همکاری یکدیگر رکن مادی جرم را انجام دهند، شرکت در جرم مطرح می گردد که این مطلب در ماده 125 قانون مجازات اسلامی عنوان گردیده است. در خصوص جرایم اقتصادی مطلب فوق به روشنی قابل تصور است. درصورتی که رکن مادی این جرایم توسط یک نفر مستقلاٌ انجام شود، مباشرت در ارتکابمطرح است. و در صورت ارتکاب آن توسط دو یا جند نفر، با شرایط موجود در واده فوقالذکر، بحث مشارکت در ارتکاب جرایم یاد شده مطرح می گردد.

از آنجایی که بسیاری از جرایم اقتصادی به نحو سازمان یافته ارتکاب می یابند، مشارکت در ارتکاب این جرایم (جرایم اقتصادی ارتکاب یافته به نحو سازمان یافته) مصداق پیدا می کند تا مباشرت. چرا که ویژگی بارز جنایات سازمان یافته فعالیت جنایی مداوم و برتری گروه بر تک تک اعضا می باشد و در تمام تعاریف (مربوط به این دسته جرایم )به مشارکت بیش از دو نفر و وجود گروه یا تشکل اشاره شده است.[[181]](#footnote-181)

در حقوق کیفری ایران، ناظر به جرایم اقتصادی، هر جا که قانون گذار ارتکاب توسط یک نفر را پیش بینی و جرم انگاری نموده است، مباشرت در جرم و الا چنانچه فعالیت در گروه مجرمانه ولو به صورت غیر سازمان یافته را جرم انگاری نموده باشد، شرکت در جرم موضوع ماده 125 قانون مجازات اسلامی مطرح می گردد.

#### 5-1-1-3- جرم انگاری مرتبط

جرم انگاری مرتبط به پیش بینی جرایمی می پردازد که ماهیتاٌ در قلمرو جرایم اقتصادی نمی گنجند ولی یا از جهت شکلی یا از جهت ماهوی با جرایم اقتصادی مرتبط هستند، مانند پیش بینی جرم متنع یا پیش بینی جرایم مرتبط با نقض عدالت کیفری نسبت به متهمان یا محکومان جرایم اقتصادی. در واقع یکی از تدابیر کیفری که در قلمرو جرم انگاری مطرح و به نحو غیر مستقیم مؤثر در پیشگیری از جرایم اقتصادی بوده، «جرم انگاری ممانعت از اجرای عدالت » است. جرم انگاری این عنوان مجرمانه که عبارت از جرایمی می باشد که مانع فرایند دادرسی کیفری در نظام قضایی می شود[[182]](#footnote-182). از لوازم رسیدگی به جرایم اقتصادی می باشد. در ماده23 کنوانسیون مبارزه با جرایم سازمان یافته فراملی جرم انگاری و به کشورهای عضو توصیه گردیده که آن را در نظام حقوقی خود جرم انگاری نمایند. جرم انگاری فعل مجرمانه مذکور بدین لحاظ از لوازم رسیدگی به جرایم اقتصادی به نحو سازمان یافته ارتکاب می یابد.

و گروه های مجرمانه یا مرتکبین این جرایم به سبب سنگینی جرایم ارتکابی و در نتیجه شدت مجازات مترتب برآن، در صورت توقیف و محاکمه اعضایشان، به دنبال اخلال در دادرسی و ایجاد مانع در اعمال عدالت هستند تا این که اولاٌ همه ارکان گروه افشا نشود و ثانیاٌ اعضای توقیف شده مجازات نشده یا به طریقی آزاد شوند. در این راستا اعضای این گرو ه ها به هر وسیله ای متوسل می شوند. اقدامات آنان یا در ارتباط با قضات و مأموران اجرای قانون است تا جریان دادرسی را مختل کرده یا اجرای حکم را عقیم گذارند و یا در ارتباط با اشخاص حقیقی و حقوقی جهت استفاده ازآنها به نفع خود می باشد تا در جریان دادرسی به نحوی موجبات برائت یا تخفیف مجازات خود را فرام نمایند. در صورتی که اقدام آنها در مقابل کارمندان باشد و به صورت پیشنهاد یا پرداخت رشوه مطرح گردد، براساس ماده8 کنوانسیون برخورد خواهدشد چون رفتار آنان همان ارتشا موضوع ماده 8 کنوانسیون را تشکیل می دهد. اما اگر پیشنهاد و پرداخت رشوه با اقدامات خشونت آمیز فیزیکی یا تهدید و ارعاب برای تأثیرگذاری در شهادت یا ادله دیگر یا اعمال کارمندان دادگستری یا کارمندان اجرای قانون باشد، در این صورت ماده23 کنوانسیون حاکم است.

براساس این ماده :«هر دولت عضو کنوانسیون باید موارد زبر را به صورت ارتکاب عمدی آنها جرم انگاری نماید :

الف- به کارگیریخشونت فیزیکی، تهدید یا ارعاب یا دادن وعده یا پیشنهاد یا پرداخت یک امتیاز نامشروع جهت اغوای شخص به اخذ گواهی دروغین یا دخالت در ادای شهادت یا ارائه دلیل در مورد رسیدگی مربوط به ارتکاب جرم های مشمول این کنوانسیون.

ب- به کارگیری قدرت فیزیکی، تهدید یا ارعاب جهت دخالت در انجام وظایف اداری یک مأمور قضایی یا اجرای قانون در ارتباط با ارتکاب جرم های مشمول این کنوانسیون. »

در نظام حقوقی ایران مقرراتی همانند مقرره فوق الذکر از کنوانسیون پالرمو وجود ندارد. ممکن است ادعا شود که پیش از تصویب کنوانسیون یاد شده سیاست جنایی ایران حاوی مقرراتی در این زمینه بوده، ماده 696 قانون مجازات اسلامی در این راستا وضع گردیده است که مقرر میدارد : «هرگاه کسی دیگری را به هر نحو تهدید به قتل یا ضررهای نفسی یا شرفی یا مالی و یا به افشای سری نسبت به خود یا بستگان او نماید اعم از اینکه به این واسطه تقاضای وجه یا مالی و یا تقاضای انجام امر یا ترک فعلی را نموده یا ننموده باشد به مجازات شلاق تا 74 ضربه یا زندان از دو ماده تا دو سال محکوم خواهد شد.» اما در استناد به ماده مذکور به عنوان ماده ای که جرایم علیه عدالت قضایی را جرم انگاری نماید، تردید وجود داشته، این ماده نمی تواند همانندی برای ماده 23 کنوانسیون پالرمو تلقی شود.

تردید در استناد به این ماده در انجا است که بر اساس ماده 727 قانون فوق الذکر جرم موضوع این ماده از جرایمی است که جز شکایت شاکی خصوصی تعقیب نم شود، اما الزام به شهادت کذب یا نهی از شهادت یا تهدید مقام کشف و رسیدگی جرم به ترک وظیفه از جرایم علیه نظم عمومی است و تعقیب آن به استناد شکایت شاکی خصوصی فاقد وجه و منطق است.

بنابراین مقتضی است که مقنن با توجه به اهمیت مبارزه برخورد کیفری با جرایم اقتصادی، تمهیدات مقابله با آنها را جرم انگاری جرایم علیه عدالت قضایی فراهم نماید.

### 5-1-2- قاعده گذاری افتراقی

قاعده گذاری افتراقی ناظر به عدول قانونگذار ماهوی از اصول و قواعد شناخته شده ای است که نسبت به عموم جرایم اعنال می شود. در حالت معمول، قواعدی مانند اصل عطف بماسبق نشدن قوانین، تأکید بر عنصر روانی، اصل عدم پذیرش مسئوولیت کیفری اشخاص حقوقی (در ایران ) اصل قانونی بودن و مانند اینها در زمره قواعد شناخته شده و مرسوم حقوق کیفری است که در برخی جرایم خاص و به ویژه اقدامات تروریستی، جرایم سازمان یافته ممکن است برحسب مورد یک یا چند مورد از این قواعد اعمال نشده و به جای آن قواعد دیگر که عمدتاٌ حالت عکس قواعدپیش گفته است، اعمال گردد. جرایم اقتصادی نیز در زمره همین جرایم است و بعضاٌ نسبت به آنها قواعدی اعمال می گردد که در حالت عادی نسبت به مجموع جرایم اعمال نمی گردد. البته بیشتر این قواعد افتراقی در آئین دادرسی کیفری یا همان حقوق کیفری شکلی است ولی در موضوعات ماهوی نیز می توان با برخی از این قواعد افتراقی برخورد کرد که از قضا بیشتر حول محور مجرم و شخصیت وی می چرخند تا جرم و مجازات. در ادامه بحث به برخی از برجسته ترین این قواعد ماهوی افتراقی اشاره می شود:

#### 5-1-2-1- مفروض بودن عنصر معنوی

مفروض بودن عنصر معنوی در ارتکاب مصادیقی از جرم اقتصادی ب همعنی مادی صرف بودن آن جرایم است و به این جرایم عنوان «جرایم اقتصادی با مسئوولیت مطلق » اطلاق می گردد. از جمله دلایل ارائه شده به سود پیش بینی این جرایم (جرایم با مسئوولیت مطلق) این است که با بالا بردن سطح مراقبت، از جامعه در مقابل اعمال خطرناک حفاظت میکند[[183]](#footnote-183). این ادعا به ویژه در مورد جرایم اقتصادی قابل توجیه و دفاع می باشد. چرا که این جرایم لطمات و خسارات جبران ناپذیذزی به اقتصاد کشور و نیز بهداشت وسلامت جامعه وارد می کند و فرض براین است که مرتکبین این جرایم که غالبا صاحبان شرکت ها، صنایع، کارخانه ها و حرف گوناگون هستند، افرادی حرفه ای و متخصص بوده و نسبت به آثار اعمالی که در اثر غفلت، بی احتیاطی و بی مبالاتی یا عدم رضایت نظامات مرتبط با رشته فعالیت خود مرتکب می شوند، آگاهی دارند.

به بیان دیگر، حرفه ای و متخصص بودن صاحبان مشاغل با آگاه بودن آنها از آثار اعمالشان ملازمه دارد. [[184]](#footnote-184) با توجه به این ویژگی جرایم و مجرمین اقتصادی است که سازمان ملل متحد در اسناد مصوب خود نه تنها احراز سو نیت یا عنصر معنوی را در ارتکاب جرایم اقتصادی ضروری نداسته، بلکه وجود آن را مفروض تلقی نموده است. این امر از ماده28 کنوانسیون مبارزهبا فساد مالی مریدا که مقرر می دارد :« آگاهی، قصد یا نیت لازم به عنوان عنصر جرم احراز شده بر اساس کنوانسیون ممکن است از وضعیت واقعی عینی استنتاج شود » قابل استنباط است.

به عکس رویه اتخاذ شده توسط سازمان ملل متحد در برخورد با جرایم اقتصادی از طریق پیش بینی عدم ضرورت احراز «قصد مجرمانه » در ارتکاب آن جرایم، مقنن ایرانی وجود عنصر معنوی را از ارکان ضروری غالب جرایم به استثنای جرایمی مانند قاچاق، صدور چک پرداخت نشدنی و جرایم خلافی از جمله پارک اتومبیل در جای توقف ممنوع یا عبور از چراغ قرمز دانسته است. در حالی که با توجه به خسارات چشمگیر و غیر قابل جبران جرایم اقتصادی و از جمله پولشویی که قانون خاص مربوط به آن وضع گردیده است، و پیچیدگی جرایم اقتصادی و به ویژه فنی و تکنیکی بودن این جرایم که ملازمه با آگاهی و علم مرتکبین آن به آثار و تبعات فعل و ترک فعل های خود دارد، حداقل می توان عنصر معنوی را در مورد تعدادی ازجرایم یاد شده مفروض دانست. این امر علاوه بر پیشگیری از ارتکاب جرایم مورد بحث، زمینه همگرایی با اسناد سازمان ملل متحد به منظور پیشگیری و مبارزه با آن جرایم و در نتیجه صیانتاز اقتصاد ملی و جهانی را فراهم می نماید.

#### 5-1-2-2-پذیرش مسئوولیت کیفری اشخاص حقوقی

مسئوولیت کیفری که همچون مفروض بودن عنصر معنوی در مقوله حقوق جزای عمومی می گنجد، عبارت است از:توانایی انتساب فعل یا ترک فعل قابل مجازات یا اقدامات تأمینی و ترتیبی به کسانی که توان بار مجازات یا اقدامات تأمینی را داشته باشند.[[185]](#footnote-185)پیش بینی مسئوولیت کیفری اشخاص حقوقی از دیگر تدابیر کیفری ماهوی ناظر به پیشگیری از جرایم اقتصادی می باشد.

برخلاف تصور رایج، مسئوولیت کیفری اشخاص حقوقی بیش از آن که برای کشورهای صنعتی لازم و ضروری باشد، برای کشورهای در حال توسعه، حیاتی است. توضیح این که، در کشورهای صنعتی، به سبب عواملی مختلفی از قبیل شفافیت بیشتر وضعیت مالی اشخاص حقوقی، وجود گزینه های غیر کیفری نظیر مسئوولیت مدنی و اداری که به مراتب پیچیده تر و پیشرفته تر از نهادهای مشابه در کشور های در حال توسعه می باشد. نیاز به مسئوولیت کیفری اشخاص حقوقی تا حدودی کاهش می یابد [[186]](#footnote-186). حال آنکه در کشور های در حال توسعه به ویژه کشور ما تقریبا هیچ جایگزینی برای گزینه کیفری وجود ندارد و ایجاد چنین جایگزینی، به اصلاحات بسیار گسترده ای در نظام حقوقی نیاز خواهد داشت ؛ در نتیجه، به نظر می رسد که با استفاده از نظام عدالت کیفری که توان بیشتری برای برخورد با پدیده مجرمانه دارد، فعالیت زیان بار اشخاص حقوقی تا سر حد امکان کنترل می شود.

مسئولیت کیفری اشخاص حقوقی، قاعده مکمل، اما اساسی برای افزایش خطر تسامح بنگا های خصوصی ای است که کارکنانشان به جرایم فساد، پولشویی یا دیگر جرایم اقتصادی یا مالی می پردازند. اگر شرکت ها بدانند در صورت اشتغال به فعالیت های مجرمانه یا مسامحه با فعالیت های مجرمانه از سوی کارکنانشان منحل نمی شوند یا دارایی هایشان را از دست نمی دهند، بعید است پایبندیشان به قانون را تقویت کنند؛ به ویژه اگر انگیزه های قوی برای پایبند نبودن هم داشته باشند ؛ چیزی که غالبادر فساد و پولشویی ملاحظه می شود.[[187]](#footnote-187)

براساس ماده 10 کنوانسیون ملل متحد برای مبارزه با جنایات سازمان یافته فراملی و ماده 26 کنوانسیون ملل متحد برای مبارزه با فساد، لازم است بعضی اشکال مسئوولیت برای اشخاص حقوقی به تصویب برسد. برای منطبق بودن نظام های حقوقی که در آنها امکان اعمال مسئوولیت کیفری در چنین مواردی وجود ندارد، هر دو مقرره فوق اجازه داده اند مسئوولیت ها به شکل «کیفری مدنی یا اداری» باشند، اما خواسته اند که ضمانت اجراهای وضع شده «مؤثر، متناسب و باز دارنده » باشند.

#### 5-1-2-3- تدرج و تناسب کیفر

تدرج کیفر یکی از ویژگی های بارز جرایم اقتصادی است. جرایم اقتصادی هر چند از جهت کلان بودن مشخص می شوندو قاعدتا کیفر این قبیل جرایم شدید است ولی با اینحال رویکرد قانون گذار در جرایم اقتصادی پیامد محور است در رویکرد پیامد محور باید دید که امنیت اقتصادی به چه میزان اسیب دیده و آثار منفی داشته است. از یان رو ویژگی رفتاری جرم مانند باندی بودن یا استمرار یافتن یا در سطح گسترده ارتکاب یافتن زمانی برجسته می شود که نتایج و پیامد های قابل توجهی نیز به بار آید. از همین حیث پیش بینی حداقل و حداکثر کیفر برای جرایم و سپس پیش بینی کیفر افساد فی الارض نوعی درجه بندی قانونی داشته و قاضی می تواند یکی از چهار کیفر پیش بینی شده برای محاربه (قتل، اویختن دار و اول قطع دست راست و سپس پای چپ و نفی بلد) را با توجه با شدت رفتاری که افساد فی الارض تشخیص داده تعیین کند. از این حیث جرم اقتصادی با توجه به ماهیتش از ویژگی تدرج و انعطاف پذیری کیفر بهره مند است که سبب می شود تا جرایم اقتصادی از جهت اصل قانونی بودن مجازات ها و گرایش بسیار به قضایی کردن تعیین کیفر با چالش مواجه گردد.

چالش قضایی بودن تدرج کیفر می تواند منادی تناسب کیفر و جرم اقتصادی باشد. با این حال تناسب کیفر و جرم اقتصادی تنها بر چهره قضایی تکیه نکرده است. در قانون مجازات اسلامی، اساس تناسب کیفر و بزه بر درجه بندی است. جرایم مستوجب تعریزی که از سوی اشخاص حقیقی ارتکاب یابند بر هشت درجه تقسیم شده اند که جرایم اقتصادی بر حسب مورد می تواند در چندین درجه قرار بگیرد.

### 5-1-3-كيفر گذاري

مجازات هاي تعيين شده براي جرايم اقتصادي، نسبتاً شديدو عموماً با توجه به هدف مرتكبان از ارتكاب اين جرايم ناظر بر كيفرهاي مالي است و در كنوانسيون ها و معاهدات مختلف اين موضوع به وضوح قابل رؤيت است. در واقع شدت كيفر در جرايم اقتصادي در ميان كشورها مقوله اي پذيرفته شده است، تا جايي كه احساس مي شود برخي از اين كشورها در شدت كيفر مبالغه كرده اند. براي نمونه در آوريل 2002 مجلس نمايندگان آمريكا، كيفر زندان كلاهبرداري هاي اينترنتي و مخابراتي را از پنج سال به ده سال افزايش داد و تنها چند ماه بعد كه قوۀ مجريه و رئيس جمهور در صدد اجراي آن بر آمدند، مجلس نمايندگان به يك باره مجازات 10 سال زندان را به 20 سال افزايش داد.[[188]](#footnote-188)

ضمانت اجرا، خواه كيفري، خواه انضباطي، اداري و حتي يك اقدام جبراني و ترميمي، يكي از ابزارهاي اجتناب ناپذير و حتي الزامي پيشگيري از تهديدات عليه آرامش و امنيت مي باشد. نبود ضمانت اجرا، معمولاً به عنوان سكوت مبتني بر همكاري تفسير مي شود. حتي تهديد به مجازات نيزي بايد بازدارنده و پيشگيرانه باشد. حتميت و سرعت در اجراي كيفر ازلوازم و شرايط بازدارندگي آن است كه به اين امر انديشمنداني چون بكار يا در كتاب مشهور خود بنام«رسالۀ جرايم و مجازات ها» در سال 1764 پرداخته اند، به نظر وي اصل حتميت و قاطعيت در مجازات بزهكار است و اگر مردم بدانند كه در صورت ارتكاب جرم حتماً مجازات خواهند شد، از ارتكاب بزه خودداري خواهند كرد.[[189]](#footnote-189)

در بيان لزوم توسل به ضمانت اجراها در پيشگيري از جرايم اقتصادي لازم است كه نحوۀ پيشگيري از طريق اين ابزار يا به عبارت ديگر كاركرد پيشگيرانه آن مطرح گردد. کیفر عبارت است از واكنش رسمي در برابر جرم. حقوق كيفري به خاطر سامان دهي چنین پاسخي كه شديدترين شيوۀ كنترل محسوب مي شود، از ديگر نظام هاي كنترل رسمي و غير رسمي متمايز شده است. كيفر با هر نظريه و هدفي توجيه شود جزء جدايي ناپذير نظام كيفريست كه بايد در هر دعوايي كه به اثبات مجرميت و مسؤوليت كيفري مرتكب با مرتكبان مي انجامد تعيين و اعمال شود.[[190]](#footnote-190)

هدف كيفر پيشگيري از جرم است. بازدارندگي، ناتوان سازي، اصلاح و بازپروري همگي كاركردي پيشگيرانه دارند، ولي هر يك بر مبناي متفاوت نهاده شده است. اما به هرحال هر يك از نظريه هاي مربوط به كونه اي كيفر را توجيه مي كنند. باز دارندگي به ترس ازجرم تأكيد دارد، كيفر به مجرم درس عبرت داده(بازدارندگي خاص) و او را سر مشق ديگران قرار مي دهد كه مرتكب جرم نشوند(بازدارنگي عام). ناتوان سازي مجرم را از جامعه دو نگه مي دارد كه نتواند به جامعه آسيب برساند. بازپروري بر ايدۀ اصلاح مجرم و بازپذیری وی توسط جامعه استوار است. در ذيل به بررسي هر يك از اين كاركردها پرداخته مي شود.

به طور كلي بازدارندگي يكي از اهداف كيفر تلقي مي شود. به عبارت ديگر، بازدارندگي را مي توان يك شيوه با ابزار براي رسيدن به هدفي كلان يعني پيشگيري يا كاهش جرم نامید بازدارندگي يا ارعاب خاص يعني ترسي كه در خود محكوم عليه از اجراي مجازات درمورد او ناشي مي شود و باعث مي گردد تا ديگر مرتكب جرم، و به معني دفيق تر،مرتكب تکرار جرم نشود[[191]](#footnote-191)، و منظور از پيشگيري خاص يا اختصاصي از جرم هم، همين اثر بازدارندگي خاص مجازات است. به بيان ديگر، تأثير اعمال مجازات بر فرد، اين تجربه را در وي ايجاد مي كند كه شخص هزينۀ جرم را بيشتر از سود يا لذت آن تلقي مي كند و لذا بازدارندگي از ارتكاب جرم را در وي ايجاد مي كند كه نتيجۀ آن پيشگيري ابزار مهم به منظور جلوگيري از تجري مرتكبان عبارتنداز:

1- اصلاح، درمان و باز اجتماعي كردن بزهكار.

2- سزادهي و تشديد مجازات.

در كونۀ نخست، سعي بر بازگرداندن مجرمان به دامان جامعه از طريق اقدامات درماني و تربيتي در مورد آنان كه نهايتاً به اصلاح و درمان و بازپروري آنها مي انجامد، مي باشد. در گونه دوم، تلاش براي ارعاب و سر كوب بزهكارانو طرد ايشان ا جامعه به منظور عدم تكرار جرم توسط آنان است.

2**- تأثير كيفر در پيشگيري عمومي از جرم**

نتيجۀ ديگر خصيصۀ بازدارندگي كيفر، پيشگيري از ارتكاب جرم توسط ساير افراد جامعه مي باشد، افراد ديگر جامعه با توجه به تهديد مجازات و با علم به اينكه افراد خاصي به علت ارتكاب جرم مجازات شده اند، از ارتكاب جرم منصرف مي شوند. و اين همان پيشگيري عمومي از جرم از طريق پيش بيني كيفر و اعمال آن مي باشد.

نظريه پيشگيري عمومي ناشي از تهديد و ارعاب كيفر كه از فلاسفه عصر كلاسيك به ارث رسيده است بر دو پيشنهاد ذيل استوار است:

1- هر اندازه كيفر پيش بيني شده در قانون شديدتر باشد، احتمال ارتكاب جرم كمتر مي باشد.

2- هر اندازه اجراي كيفر پيش بيني شده در قانون قطعي و يقيني باشد، احتمال ارتكاب جرم كمتر خواهد بود.

از اين منظر، نظريۀ پيشگيري عمومي، منطقاً مي تواند از يك نظريۀ عمومي تري نتيجه گرفته شود و آن اين است كه انسان به دنبال و در جستجوي سود و منفعت است و از ضرر وزيان دوري مي جويد[[192]](#footnote-192).

بنا براين شدت و قطعيت مجازات و نيز سرعت در اجراي آن اين باور را در بزهكاران بالقوه ايجاد و تقويت مي كند كه از اقدام به ارتكاب جرم اجتناب نمايند.

نتيجه اينكه كيفر با داشتن شرايط لازم براي بازدارندگي، بشرح فوق، عامل مهمي در پيشگيري از ارتكاب جرم و به ويژه جرايم اقتصادي مي باشد. مبناي اعتقاد به وجود شرايط سنگين و انعطاف پذير براي كيفر در مورد جرايم اقتصادي اين است كه در ارتكاب اين جرايم هدف به دست آوردن مال و اندوختن ثروت است، و اشخاص بر اساس احساسات آني يا داير مدار ناراحتي ها و مشكلات روحي و رواني تصميم به ارتكاب جرم نمي گيرد، بلكه اصولاً با محاسبه دقيق عقلي و منطقي مرتكب اينگونه جرايم مي شوند.

در طبقه بندي كنوني جرايم، جرايم اقتصادي غالباً از جرايم بازدارنده و معدودي نيز تعزيري محسوب مي گردند، و لذا مجازات هاي مربوط نيز واجد همين خصوصيت مي باشد.

كيفرهاي اصلي بازدارنده و تعزيري پيش بيني شده در قوانين و مقررات ناظر به جرايم اقتصادي عبارتند از : مجازات هاي بذني(شلاق، كيفر سالب آزادي و اعدام) كيفر مالي(جزاي نقدي، مصادره عوايد حاصل از ارتكاب جرم)و انفصالاز خدمات عمومي، علاوه بر اين موارد، قانونگذار به موجب مقررات مربوطه دست قاضي را در صدور حكم به اعمال مجازات تكميلي و در مورد مجرمين مورد بحث نيز باز گذاشته؛ نهايتاً اينكه سياست كلي مقنن در جرايم مذكور، تشديد كيفر و كاستن از اختيارات قضات در تخفيف، تبديل يا تعليق كيفر به هدف افزايش قطعيت كيفر است. نمودهاي روشن اين سياست كلي، پس از بيان انواع كيفرمورد حكم در خصوص جرايم ياد شده مطرح مي گردد.

بديهي است كه سازمان ملل متحد در اسناد مصوب خود راجع به جرايم اقتصادي به لحاظ استقلال كشورهاي عضو و احترام به حاكميت آنها، ضمانت اجراي مربوط به رفتارهاي مجرمانه جرم انكاري شده را تعيين ننموده،بلكه پيش بيني آن را به حقوق داخلي كشورها واگذار نموده است. با اين وصف بشرح ماده 30 كنوانسوين مبارزه با فساد مالي (مريدا) بر تعيين مجازات هاي سنگين براي جرايم احراز شده و همچنين مد نظر قرار دادن سنگيني جرايم در زمان رسيدگي به موضوع آزادي زودرس يا آزادي مشروط مرتكبين جرايم ياد شده تأكيد مي نمايد.

#### 5-1-3-1-تنويع كيفر

تنويع كيفر به معناي گوناگوني و تنوع ضمانت اجراهاي كيفري قابل اعمال براي جرايم اقتصادي است. اين ضمانت اجراها از خفيف ترين كيفر ها نظير جزاي نقدي شروع مي شود و به اعدام منجر مي شود. تنوع كيفر جرايم اقتصادي به شرح زير است:

**يكم، شلاق**: هر چند در تحولات قانونگذاري سال هاي اخير، به ويژه با تصويب قانون مجازات اسلامي مجلس شوراي اسلامي بسياري از موارد شلاق به حبس و جزاي نقدي تبذيل شده است، اما در مورد مصاديقي از جرايم اقتصادي در قوانين مربوطه از جمله در قانون تشديد مجازات ارتشاء، اختلاس و كلاهبرداري و نيز قانون مجازات اخلالگزان در نظام اقتصادي كشور مجمع تشخيص مصلحت نظام اين مجازات در طول يا عرض مجازات هاي ديگر قابل اجرا در مورد جرايم مورد بحث پيش بيني شده است.

**دوم، كيفر سالب آزادي:** كيفر سالب آزادي يا مجازات حبس در سياست جنايي ايران را مي توان از پركاربردترين مجازات هاي پيش بيني شده در قوانين به ويژه در مورد جرايم اقتصادي دانست.

اين مجازات در قوانين كيفري ايران به ويژه در قانون مجازات اسلامي كه در آن بسياري از مجازات هاي شلاق تبديل به مجازات حبس شده اند، بسيار زياد است، به گونه اي كه تقريباً نمي توان جز در موارد حدود و قصاص و ديات جرمي را يافت كه مجازات حبس را در پي نداشته باشد. بدين ترتيب سير تحول حقوق كيفري ايران در سال هاي اخير به سوي تبديل مجازات شلاق و جايگزين شدن آن توسط مجازات آزادي بوده است[[193]](#footnote-193). از طرف ديگر اين مجازات در بعضي از موارد حبس ابد و در اكثر موارد حبس موقت را شامل مي شود.

**الف- حبس طولاني مدت**: مجازات هاي طولاني در مورد بزهكاراني كه مرتكب جرايم سنگيني شده اند و نيز در مورد مجرمان حرفه اي اجتناب ناپذير است. اين امر اصلاح و بازسازي اجتماعي اين دسته از بزهكاران را شديداً تحت الشعاع قرار مي دهد.[[194]](#footnote-194) سياست كلي قانون گذار ايراني در جرايم اقتصادي، تشديد و قطعيت كيفر است. استفاده از حبس هاي موقت طولاني مدت از جمله ابزارهاي مقنن با هدف مذكور مي باشد. در ذيل به اهم موارد پيش بيني حبس هاي ياد شده پرداخته مي شود:

**نخست:** در حقوق ايران، به موجب مادۀ 4 قانون تشديد مجازات ارتشاء، اختلاس و كلاهبرداري،تشكيل يا رهبري«شبكه چند نفري» كه اقدام به ارتشاء، اختلاس، يا كلاهبرداري نمايد مستلزم كيفر شديدي دانسته شده، تشكيل دهنده و رهبر شبكه علاوه بر مجازات هاي ديگر به حبس از پانزده سال تا ابد محكوم مي شود.

**دوم:** مجازات بلند مدت حبس در جرايم ارتشاء، اختلاس و كلاهبرداري، مجازات حبس در بزه كلاهبرداري ساده، حبس از يك تا هفت سال، در كلاهبرداري مشدد حبس از دو تا ده سال و در جرم ارتشاء بيش از مبلغ بيست هزار ريال حداقل يك سال و در صورت تجاوز از مبلغ يك ميليون ريال تا حداكثر ده سال است. همينطور، حداقل حبس ممكن براي جرم اختلاس شش ماه و در صورتي كه ارزش مال مورد اختلاس از پنجاه هزار ريال بيشتر باشد كيفر مختلس دو تا ده سال زندان خواهد بود.

**سوم:** در قانون مجازات اخلالگران در نظام اقتصادي كشور نيز مقنن سياست تشدید كيفر را تعقيب نموده است. در اين قانون، مرتكب اخلال در نظام اقتصادي كشور از طريق قاچاق عمده ارز و اسكناس، اخلال در امر توزيع مايحتاج عمومي از طريق گران فروشي کالا احتكار عمده اجناس، اخلال در نظام توليدي كشور، اقدام جهت خارج كردن ميراث فرهنگي و ثروت هاي ملي و وصول وجوه كلان تحت عنوان مضاربه و مانند آن به موجب مادۀ 2 اين قانون كه در مقام تعيين كيفر مي باشد، در صورتي كه محارب تلقي نشود، به حبس از پنج سال تا بيست سال محكوم خواهد شد.

#### 5-1-3-2- تكميل كيفر

منظور از تكميل كيفر، اعمال ضمانت اجراهايي است كه بر مجازات هاي اصلي اضافه مي شود يا در كنار آنها اعمال مي گردد، كه مي توان اين ضمانت اجراها را به شرح زير بيان مي داشت:

**يكم، رد مال يا منفعت حاصل از ارتكاب ، كلاهبرداري يا اعمال نفوذ بر خلاف حق و مقررات قانوني:** در جرايم كلاهبرداري و اختلاس موضوع قانون تشديد مجازات مرتكبين ارتشاء، اختلاس و كلاهبرداري، رد مال به مالك قانوني به صراحت و به طور خاص مقرر شده است و طبق رويۀ قضايي، در اين موارد دادگاه هميشه در حكم خود به لزوم استرداد اموال حاصله از جرم تصريح مي نمايد.در جرم اعمال نفوذ بر خلاف حق و مقررات قانوني نيز همين تكليف براي محاكم مقرر شده است.

**دوم، تكليف اموال و منافع حاصل از پولشويي**: در مادۀ 9 قانون مبارزه با پولشويي مصوب 1386 مقرر شده كه مرتكبان جرم مكلف به استرداد اصل عوايد مجرمانه و منافع حاصله هستند و اگر عين آنها موجود نباشد بايد از عهدۀ مثل يا قيمت برآيند.

**سوم، استرداد و ضبط اموال موضوع دعاوي مربوط به اصل 49 قانون اساسي به موجب ماده 8 قانون نحوۀ اجراي اصل49 قانون اساسي مصوب**:«دادگاه پس از احراز نامشروع بودن اموال و دارايي اشخاص حقيقي و يا حقوقي در صورتي كه مقدار آن معلوم باشد چنانچه صاحب آن مشخص است بايد به صاحبش رد شود ولي اگر صاحب آن مشخص نيست در اختيار ولي امر قرار داده مي شود و اگر مقدار معلوم نباشد چنانچه صاحب آن مشخص است بايد با صاحب مال مصاحبه نمايد و اگر صاحب آن مشخص نيست بايد خمس مال را در اختيار ولي امر قرار دهد.»

مقررات اين قانون در اجراي اصل چهل و نهم قانون اساسي وضع شده كه دولت را مكلف به رسيدگي به ثروت هاي نامشروع مي داند؛ مطابق اين اصل، دولت بايد پس از رسيدگي به اموالي كه از معاملات باطل و حرام حاصل شده يا از ساير طرق نامشروع به دست آمده، اموال نامشروع را به مالك واقعي بازگردانده و در صورت عدم شناسايي مالك، اين اموال را مطابق قانون به مصارف عمومي برساند.

در همين راستا قانون فوق مقرر مي دارد:« دارايي اشخاص حقيقي و حقوقي محكوم به مشروعيت و از تعرض مصون است مگر در مواردي كه خلاف آن ثابت شود.»

**چهارم، ضبط و استرداد اموال موضوع قانون تشديد مجازات مرتكبين ارتشاء اختلاس و كلاهبرداري.** مادۀ مذكور در موردي كه افراد با تشكيل يا رهبري شبكه چند نفري به امر ارتشاء، اختلاس و كلاهبرداري مبادرت ورزند، همان مقررات عمومي دربارۀ ضبط و استرداد مال را تكرار نموده، با اين تفاوت كه ضبط اموال منقول و غير منقول حاصل از ارتشاء را بدون اشاره به تعزير راشي ذكر مي كند. اين شيوه به مراتب مناسب تر است و بسيار بجا است كه مقنن آن را به كليه موارد ارتشاء تسري دهد.

در برخي مواردعلاوه بر مجازات هاي اصلي مذكور، مجازات هاي ديگري نيز براي مرتكبين جرايم اقتصادي تعيين گرديده است كه با توجه به ويژگي خاص مجرم يا شدت و وخامت جرم، اين كيفرها قابل اعمال خواهد بود. از جمله اين ضمانت اجراها مي توان به مجازات انفصال موقت و دائم از خدمات عمومي و محروميت از تصدي بعضي مشاغل از باب مجازات تتميمي اشاره كرد.

**پنجم، انفصال**: در مواردي از جرايم اقتصادي علاوه بر مجازات هاي اصلي پيش بيني شده، قانونگذار كيفرهاي ديگري را نيز در مورد مرتكبين اين جرايم تعيين نموده كه از همه مهمتر، مجازات انفصال از خدمات عمومي و محروميت از برخي مشاغل دولتي مي باشد. اين شيوه در مواردي است كه مرتكب كارمند است و به سبب سلب اعتماد جامعه از وي، او صلاحيت خويش را به صورت موقت يا دائم نسبت به تمامي مشاغل دولتي يا مشاغل خاص دولتي از دست مي دهد و قاضي مكلف است كه در كنار حكم هاي اصلي ديگرحكم به انفصال وي از خدمت دولتي بدهد. [[195]](#footnote-195)

**5-2- : پیشگیری کیفری از طریق اعمال تدابیر شکلی**

در این مبحث که شامل سه گفتار می باشد، ابتدا ساختار و تشکیلات رسیدگی به جرایم مورد بحث در قالب صلاحیت رسیدگی، سپس آئین دادرسی ویژه رسیدگی به آن جرایم و نهایتاٌ اجرای کیفر مربوطه بیان می گردد.

### 5-2-1-: صلاحیت رسیدگی به جرایم اقتصادی

در نظام عدالت کیفری ایران، مصادیق جرایم اقتصادی در میان جرایم، در بیشترین مراجع رسیدگی می شوند و اگر رسیدگی در نهاد های غیر قضایی را کنار نهنیم، باز هم جرایم اقتصادی متضمن پرونده هایی است که در صلاحیت همه دادگاه های کیفری است و این نشانگر فقدان هدف یکسان و فضای واحد بر دادرسی جرایم اقتصادی است. به بیان دیگر دادرسی مربوط به جرایم اقتصادی چهره ای چند گانه داشته، به ویژه این موضوع از صلاحیت مراجع مختلف قضایی و غیر قضایی در رسیدگی بدان ها آشکار می گردد. به عکس سازمان ملل متحد طی ماده 36 کنوانسیون مبارزه با فساد مالی پیش بینی نهاد های تخصصی یا افراد متخصص در امر مبارزه با این جرایم از طریق اجرای قانون (قوانین کیفری) را مدنظر قرار داده، دولت های عضو را به تضمین وجود چنین نهاد ها و افرادی با اعطاء استقلال لازم فرا خوانده است، تا بتوانند به نحو مؤثر و بدون نفوذ نامعقول، وظایف خود را انجام دهند.

از آنجا که در قوانین لازم الاجرای کنونی نه از جهت مفهومی و نه از جهت مصداقی، جرایم اقتصادی معرفی نشده اند و نیز چون جرایم اقتصادی از جهت سطحی نیز چالش پذیر هستند، در نتیجه منجر به تعارض در صلاحیت محاکم کیفری شده است، به محوی چندین مرجع صلاحیت برای رسیدگی کیفری به مصادیق جرایم اقتصادی را دارند. با اینحال تشتت در لوایح جدید نسبت به قانون های کنونی کمتر است. در لایحه مبارزه با تأمین مالی تروریسم، در یک رویگردانی از دادگاه انقلاب، دادگاه کیفری استان صالح شناخته شده است ولی از سوی دیگر، قانون آئین دادرسی کیفری که در زمستان سال 90 تصویب و جهت تأیید به شورای نگهبان فرستاده شد؛ صلاحیت کیفری را دگرگون کرده و قائل به پنج مرجع رسیدگی کیفری است: دادگاه کیفری یک، دادگاه کیفری دو، دادگاه انقلاب، دادگاه اطفال و نوجوانان و دادگاه نظامی.

جرایم شدید از جمله جرایمی که مجازات آنها از درجه چهار به بالاتر و حبس ابد است،در صلاحیت دادگاه کیفری یک است که نشان می دهد بیشتر جرایم اقتصادی در صلاحیت این دادگاه خواهد بود ولی با این حال ممکن است دادگاه کیفری دو نیز بر حسب مورد صلاحیت رسیدگی داشته باشد مانند پولشویی که با مجازات منحصر به فردش یعنی یک چهارم جزای نقدی عواید حاصله در صلاحیت دادگاه کیفری دو خواهد بود. البته هر چند صلاحیت دادگاه انقلاب محدود شده و بیشتر به جرایم ضد امنیتی رسیدگی خواهد کرد ولی افساد فی الارض همچنان در صلاحیت این دادگاه خواهد بود. پس در لایحه جدید به طور صریح، صلاحیت ها از هم تفکیک کامل نشده اند.

ذیلاٌ به طرح بحث مراجه متعدد ذیصلاح در رسیدگی به جرایم یاد شده در نظام حقوقی ایران پرداخته می شود.

#### 5-2-1-1- دادگاه عمومی جزایی

مجتمع قضایی ویژه رسیدگی به جرایم اقتصادی در زیر مجموعه دادگاه های عمومی جزایی از جمله مراجع رسیدگی کیفری در نظام دادرسی ایران است. بر مبنای قانون تشکیل دادگاه های عمومی و انقلاب که به رئیس قوه قضاییه اختیار اختصاص قضاوت دادگاه عمومی را به رسیدگی به دعاوی مختلف بر اساس نوع دعاوی و تجربه و تبحر آنان داده بود، رئیس قوه قضاییه در مورخ 10/5/1385 در راستای مبارزه جدی با مفاسد اقتصادی مبادرت به صدور دستورالعمل تشکیل مجتمع قضایی امور اقتصادی نمود. برابر ماده 1 این دستورالعمل به منظور اجرایی کردن فرمان مقام معظم رهبری و حمایت از سرمایه گذاری سالم، پیشگیری از بروز فساد، تعقیب، تحقیق، رسیدگی، صدور حکم و اجرای احکام در جرایم ویژه اقتصادی، مجتمع قضایی با عنوان«مجتمع قضایی امور اقتصادی» که مشتمل بر دادسرا، دادگاه بدوی و دادگاه تجدید نظر می باشد تشکیل می گردد. رئیس این مجتمع با ابلاغ ویژه قوه قضاییه منصوب می شود.

تبصره مادهء 10 دستورالعمل مورد بحث مقرر می دارد:« پرونده های مورد رسیدگی در مجتمع قضایی امور اقتصادی عبارت از جرایم اقتصادی کلان با نصاب ده میلیارد ریال و بیشتراز آن می باشد که توسط کارکنان دولت یا با کمک آنان از اموال عمومی یا دولتی مورد سوء استفاده قرار می گیرد»و برابر مادهء 11 آن :«تعقیب و رسیدگی به جرایم کلان اقتصادی، در خارج از حوزه قضایی تهران ، با موافقت رئیس قوهء قضاییه و ازطریق احاله قابل رسیدگی در این مجتمع می باشد.» مفاد مقررات فوق به روشنی بیان گر این است که اصولاٌپرونده های مربوط به جرایم اقتصادی کلان با نصاب ده میلیارد ریال که در حوزه قضایی تهران ارتکاب می یابدقابل رسیدگی در این مجتمع آن هم به ترتیب از کانال دادسرا، دادگاه های عمومی و اداگاه تجدید نظر مستقر در مجتمع مذکور می باشد. به علاوه پرونده های مربوط به جرایم اقتصادی کلان ارتکاب یافته در خارج از حوزهء قضایی تهران در حالی که در همان احاله قابل رسیدگی قرار می گیرد با موافقت رئیس قوهء قضاییه و از طریق احاله قابل رسیدگی است. هر چند دستورالعمل یاد شده توان قانون به معنای واقعی را ندارد و واجد جنبه ارشادی است، اما عملاٌ منجر به دو گانگی در نحوهء رسیدگی به این پرونده ها در سیاست کیفری کشور گردیده است. زیرا منتهی به تشکیل چنین مجتمعی در تهران، صرفاٌ برای رسیدگی به پرونده های جرایم اقتصادی ارتکاب یافته در آن حوزه قضایی گردیده، پرونده های مربوط به سایر جرایم اقتصادی که در دیگر حوزه های قضایی کشور ارتکاب می یابد صرفاٌ با شرایط خاص در آن مجتمع قابل رسیدگی است. این نحوهء برخورد دوگانه با جرایم یکسان به وضوح دلالت برعدم اعتقاد به ثبات، جدیت و انسجام در مقابله با جرایم مورد بحث دارد. ممکن است ایراد شود که دادسرا، دادگاه های عمومی و تجدید نظر مستقر در این مجتمع خود شعبی همانند سایر شعب دادسرا، دادگاه های عمومی و تجدید نظر کشور می باشد و خصوصیت ویژه ای که بتواند آنها را از سایر مراجعهم عرض خود و تجدید نظر کشور متمایز کند دارا نیستند، فلذا برخورد دوگانه معنا و مفهومی ندارد، اما در پاسخ به این ایراد لازم است بیان شود که نفس وجود مقرره ای که این تفاوت و تمایز را در رسیدگی به جرایمی خاص با پیش بینی مراجع ضاهراٌ تخصصی (واقعاٌ همانند شعب دیگر ) تجویز می نماید، از دیدگاه سیاست جنایی تقنینی محل اشکال است و لازم است که به کلیهء جرایم کاملاٌ مشابه از جمله جرایم اقتصادی در یک نظام حقوقی و ما نحن فیه نظام حقوقی کشورمان در مراجع قضایی یکسان و توسط قضاتی که از حیث علمی و عملی متخصص و حرفه ای می باشند رسیدگی شود.

#### 5-2-1-2-: دادگاه کیفری استان

به موجب تبصرهء ماده 4 قانون اصلاحی مصوب 1381 برای رسیدگی به جرایمی که مجازات قانونی آنها قصاص نفس، قصاص عضو، رجم، صلب، اعدام یا حبس ابد است و همچنین جرایم مطبوعاتی و سیاسی و برای رسیدگی به اتهامات برخی مقامات عالی رتبه و جرایم مطبوعاتی و سیاسی و برای رسیدگی به اتهامات برخی مقامات عالی رتبه و شخصیت ها ، مانند: اعضای مجمع تشخیص مصلحت نظام، شورای نگهبان، نمایندگان مجلس شورای اسلامی ، دارندگان پایه های قضاییو ... دادگاهی با عنوان «دادگاه کیفری استان» پیش بینی شده است. این دادگاه یک مرجع صلاحیت رسیدگی به جرایم معینی بر اساس نوع مجازات، نوع جرم یا موقعیت مرتکبین را داراست. صلاحین این دادگاه براساس نوع مجازات آن هم مجازات های اعدام یا حبس ابد، ایده قابلیت رسیدگی به آن دسته از جرایم اقتصادی که مستوجب مجازات های اخیر الذکر می باشند را در این دادگاه مطرح می نماید. از جمله جرایم اقتصادی مستلزم مجازات های مذکور که پیش از این نیز ذکر آنها گذشت می توان به تشکیل و یا رهبری شبکه ارتشاء، اختلاس و کلاهبرداری موضوع ماده4 قانون تشدید مجازات مرتکبین ارتشاءف اختلاس و کلاهبرداری که مجازات تحمیلی آن می تواند یکی از دو مجازات مذکور نیز باشد.

به این عنوان مجرمانه ممکن است با وجود برخی شرایط، علاوه بر دادگاه کیفری استان که در صورت شبکه ای بودن ارتشاء، اختلاس و مستلزم مجازات حبس ابد بودن صلاحیت زسدگی دارند، در دو دادگاه دیگر که با صلاحیت ذاتی از آن دادگاه تفکیک شده اند، رسیدگی شود. مثلاٌ اختلاس و ارتشاء در صلاحیت دادگاه عمومی و اختلاس و ارتشاء شبکه ای به عنوان مصداق افساد فی الارض در صلاحیت دادگاه انقلاب. اختلاف در صلاحیت بین دادگاه کیفری استان و دادگاه عمومی چندان پیچیده نبوده، می توان گفت آن دسته از جرایم اقتصادی که مجازات آنها حبس ابد نیست، بلکه حبس از پانزده سال به بالا (نه ابد) می باشد، در دادگاه عمومی مورد رسیدگی قرار می گیرد.

اما اختلاف در صلاحیت دادگاه کیفری استان و دادگاه انقلاب در رسیدگی به آن دسته از جرایم اقتصادی که مستلزم اعدام به عنوان مجازات مجرم اقتصادی که با ارتکاب جرم خود امنیت کشور را هدف قرار داده ، محارب یا مفسد فی الارض تلقی می شود، عملاٌ منتهی به صدور رأی وحدت رویهء شماره 664-30/10/1382 دیوانعالی کشور گردید که رأی مذکور عیناٌ به شرح ذیل بیان می گردد:

«به موجب ماده 5 قانون تشکیل دادگاه های عمومی و انقلاب اسلامی با اصلاحات و الحاقات بعدی، رسیدگی به جرایم ذیل به طور مطلق در صلاحیت دادگاه های انقلاب است:

1- تمامی جرایم علیه امنیت داخلی و خارجی و محاربه یا افساد فی الارض

2- توهین به مقام بنیان گذار جمهوری اسلامی ایران و مقام معظم رهبری

3- توطئه علیه جمهوری اسلامی ایران یا اقدام مسلحانه و ترور و تخریب مؤسسات به منظور مقابله با نظام

4- جاسوسی به نفع اجانب

5- تمامی جرایم مربوط به قاچاق و مواد مخدر

6- دعاوی مربوط به اصل 49 قانون اساسی

و به رغم اصلاحات و الحاقات این ماده کماکان به قوت خود باقی بوده و تغییری حاصل نکرده است و قانون مرقوم صرفاٌ در مقام ایضاح ماده مربوط است و به ماده بعد از خود ارتباط ندارد که به روشنی صلاحیت دادگاه های انقلاب اسلامی را احصاء نموده است. بنابراین مقررات قانون یاد شده منصرف از موارد صلاحیت ذاتی دادگاه های انقلاب اسلامی است که به موجب آن رسیدگی به جرایمی را که مجازات قانونی آنها اعدام است در صلاحیت دادگاه های کیفری استان قرار داده است. بنابراین مراتب رأی شعبه 31 دیوان عالی کشور که بر این مبنا صادر شده است، صحیح و منطبق با موازین و مقررات تشخیص گردیده و تأیید می شود. این رأی به موجب قانون آئین دادرسی داگاه های عمومی و انقلاب در امور کیفری ، در موارد مشابه برای دادگاه ها و شعب دیوان عالی کشور لازم الاتباع است. »

رأی وحدت رویه فوق الذکر که برخلاف نص قانون شکل گرفته و ناظر به صلاحیت دادگاه انقلاب بود، به اختلاف در صلاحیت فی مابین دو مرجع یاد شده پایان داده ، براساس آن ، آن دسته از جرایم اقتصادی که مستوجب مجازات اعدام به عنوان مجازات محارب و مفسد فی الارض باشد، در صلاحیت رسیدگی دادگاه کیفری نبوده، بلکه دادگاه انقلاب در این خصوص دارای صلاحیت است.

بنا بر مراتب فوق الذکر صلاحیت دادگاه کیفری در رسیدگی به جرایم اقتصادی محدود به جرایمی است که مجازات آنها حبس ابد می باشد که روند رسیدگی این دادگاه با ورود چنین پرونده هایی که با صدور کیفر خواست از دادسرا که در آن به عنوان مثال «اتهام ارتکاب جرم ارتشائ یا اختلاس باندی و شبکه ای بدون قصد لطمه زدن به امنیت کشور»مطرح گردیده است، شروع و النهایه ممکن است مرتکب به مجازات حبس ابد محکوم گردد.

#### 5-2-1-3- دادگاه انقلاب اسلامی

دادگاه انقلاب از جمله مراجع اختصاصی رسیدگی کیفری در نظام حقوقی ایران است. به طور کلی مراجع اختصاصی با هدف شدت عمل و واکنش سختگیرانه نسبت به مرتکبین برخی جرایم یا اساساٌ شداد و غلاظ کیفری نسبت به برخی متهمان ایجاد می شود.

برخی از مهم ترین ویژگی های این مراجع عبارتند از: سرعت و رسیدگی به منظور واکنش مناسب در برابر جرم و جلوگیری از تجری دیگران، محدودیت در حق دفاع متهم به انحاء مختلف.[[196]](#footnote-196) ملاک صلاحیت دادگاه انقلاب اسلامی، منحصراً عناوین مجرمانه مذکور درقانون تشکیل دادگاه های عمومی و انقلاب و موارد خاص مقرر در برخی قوانین مصوب بعدی است. این مرجع در رسیدگی به جرایم اقتصادی از دوحیث واجد صلاحیت می باشد . نخست از جهت رسیدگی به جرایم محاربه و افساد فی الارض مذکور که ذاتا جرم اقتصادی نمی باشد . دوم از جهت رسیدگی به جرم قاچاق موضوع قسمت 5 از ماده مذکور که ذاتا یک جرم اقتصادی تلقی می شود . چنان که در بحث مربوط به کیفر اعدام مجرمین اقتصادی بیان گردید، در حقوق کیفری ایران کیفر اعدام در مواردی اعمال می شود که فعل مجرمانه از مصادیق محاربه و افساد فی الارض با جرایم در حکم آن باشد . در بسیاری از موارد به سبب شدت جرم و تهدیدی که جرایم اقتصادی برای امنیت اقتصادی و در نتیجه امنیت سیاسی کشور دارد ، مقنن آنها را در حکم محاربه و افساد فی الارض تلقی نموده ، مجازات اعدام را برای مرتکبین آنها پیش بینی نموده است. پیش تر بیان گردید و لذا در این مقال ذکر مجدد آنها زائد به نظر می رسد . اما در خصوص رسیدگی به جرم قاچاق توسط این دادگاه ، باید گفت که این مرجع اولین مرجعی است که در رسیدگی به جرم قاچاق دارای صلاحیت است. مرجع واحد بودن این دادگاه در رسیدگی به بزه قاچاق کالا و ارز و در صورت فقدان آن ، صلاحیت سایر محاکم، در نظریه مشورتی شماره3419/7-4/6/1387 اداره حقوقی قوه قضایی بدین بیان مورد اشاره قرار گرفته است که:«رسیدگی به اتهام قاچاق کالا و ارز طبق قسمت اخیر تبصره 2 ماده 4 قانون نحوه اعمال تعزیرات حکومتی راجع به قاچاق کالا و ارز به ترتیب به عهده دادگاه های انقلاب ، عمومی و شعب تعزیرات حکومتی است بنابراین اگر در حوزه بخش یکی از قضات دارای ابلاغ دادرسی دادگاه انقلاب اسلامی باشد می تواند به جرایم قاچاق کالا و ارز رسیدگی نماید»با این وجود مقنن در موارد استثنایی قاچاق برخی کالاها را در صلاحیت محاکم عمومی قرار داده است. به موجب رأی وحدت رویه شماره 676 مورخ 10/3/1384 هیأت عمومی دیوانعالی کشور :«هر چند به صراحت ماده 5 قانون تشکیل دادگاهای عمومی و انقلاب در امور کیفری ، رسیدگی به جرایم مربوط به قاچاق و مواد مخدر علی الاطلاق به دادگاه انقلاب منطقه یا استان محول گردیده ولی از آنجایی که مجمع تشخیص مصلحت نظام ، با عنایت به اهمیت بزه قاچاق کالا و ارز و اثرات سوء آن به منظور رعایت غبطه مملکت و ممانعت از بروز اختلالات بیشتر در امور ارزی ، ضرورت تسریع در رسیدگی و اعمال مجازات قانونی خارج از تشریفات آئین دادرسی کیفری مطابق با تبصره 1 ماده 4 قانون اعمال تعریزات حکومتی راجع به قاچاق کالا و ارز مصوب تجویز نموده و در ماده 2 دستورالعمل مربوط به ان مقرر گردیده :»در شهرستان ها و بخش هایی که دادگاه انقلاب تشکیل نشده دادگاه های عمومی به پرونده های قاچاق کالا و ارز رسیدگی خواهند نمود.»با این تقدیر اصل صلاحیت قانونی دادگاه محل وقوع جرم ، در صورت عدم تشکیل دادگاه انقلاب پذیرفته شده است

مطالب فوق گویای این واقعیت است که مقنن در تجویز رسیدگی به آن دسته از جرایم اقتصادی که عنوان محاربه یا افساد فی الارض پیدا می کنند و نیز رسیدگی به جرایم قاچاق توسط دادگاه انقلاب ، رویکردی کاملا امنیتی اتخاذ نموده ، در این صلاح دید خود برخورد شدید و سختگیرانه ای را با چنین جرایمی مدنظر قرار داده است

#### 5-2-1-4- سازمان تعریزات حکومتی

سازمان تعریزات حکومتی به عنوان یک نهاد شبه قضایی تحت نظارت وزارت دادگستری در اختیار دولت بوده که به رعایت سلسله مراتب اداری و برخلاف اصل تفکیک قوا به به طور استثنایی به امور قضایی می پردازد

جرایم مشمول صلاحیت این سازمان در قانون تعزیرات و قانون تعزیرات حکومتی امور بهداشتی و درمانی مجمع تشخیص مصلحت نظام مذکور است.

مجمع تشخیص مصلحت نظام با تصویب دو قانون فوق رسیدگی به تخلفات بخش غیر دولتی را به محاکم انقلاب اسلامی و دولتی را به کمیسیون های تحت نظارت وزارت کشور محول نمود. این امر تا اواسط سال 1373 ادامه یافت . لیکن به لحاظ ضرورت کنترل دولت بر امور اقتصادی و لزوم هماهنگی مراجع قیمت گذاری و توزیع کالا و خدمات و اجرای مقررات و ضوابط مربوط به ان ، به تصویب ماده واحده قانون اصلاح قانون تعزیرات حکومتی مصوب 19/7/1373 مجمع تشخیص مصلحت نظام ، کلیه امور تعزیرات حکومتی بخش دولتی و غیر دولتی ، اعم از بازرسی و نظارت ، رسیدگی و صدور حکم قطعی و اجرای آن به دولت قوه مجریه محول گردید تا برساس قانون تعزیرات جکومتی مصوب 23/12/67 اقدام نمایند . به این ترتیب مجمع مذکور به قوه مجریه اجازه داد تا خود به محاکمه و مجازات متخلفین از مصوبات این مجمع در امور تعزیرات حکومتی بپردازد.

هم اکنون سازمان تعزیرات حکومتی در رابطه با جرایم قاچاق کالا و ارز (که از مصادیق مهم جرم اقتصادی ) در مبادی ورودی و خروجی کشور و پرونده های ارجاعی محاکم انقلاب اسلامی ، دادگستری و جرایم بهداشت و دارو و درمان و امور پزشکی و تخلفات صنفی و اقتصادی ادارات دولتی و شرکت ها و تعاونی ها و افراد غیر صنفی بنا به گزارشات مردمی و ادارات بازرگانی و بازرسی و نظارت در حیطه قانون تعزیرات حکومتی و سایر قوانین موضوعه، واجد صلاحیت بوده ، نحوه رسیدگی سازمان براساس آئین نامه های اجرایی ویژه ای – فارغ از تشریفات قانون آئین دادرسی محاکم عمومی و انقلاب در امور مدنی و کیفری مگر در صورت لزوم – می باشد.

پس از مصوبات فوق الذکر قانون نحوه اعمال تعزیرات حکومتی راجع به قاچاق کالا و ارز در به تصویب مجمع تشخیص مصلحت نظام رسید، که برابر ماده یک آن:« از تاریخ تصویب این قانون در مورد کلیه امور مربوط به مبارزه با قاچاق کالا و ارز موضوع قانون مجازات اخلالگران در نظام اقتصادی کشور ، قانون مجازات مرتکبین قاچاق واصلاحیه های بعدی آن اصلاح ماده یک قانون مزبور و این قانون به شرح آتی عمل خواهد شد»

### 5-2-2- آئین دادرسی افتراقی

در این گفتار تدابیر پیشگیرانه خاص ناظر به مراحل کشف ، تعقیب ، تحقیق و محاکمه مجرمین اقتصادی و نیز پاسخ های پیشگیرانه ناظر به مرحله اجرای حکم به عنوان موضوعات قابل بحث در مقوله آئین دادرسی کیفری مورد بررسی و تجزیه و تحلیل قرار می گیرد . آئین دادرسی کیفری مجموعه قواعد و مقرراتی است که برای کشف جرم ، تعقیب متهمان و تحقیق از آنان ، تعیین مراجع صلاحیت دار ، طرق شکایت از احکام و نیز بیان تکالیف مسؤولان قضایی و انتظامی در طول رسیدگی به دعوی کیفری و اجرای احکام از یک سو و حقوق و آزادی های متهمان از سوی دیگر ، وضع و تدوین شده است .[[197]](#footnote-197)

مطالب گفتار حاضر مشتمل بر نکات و اگاهی های است که بعضاٌ در اسناد سازمان ملل متحدد به کشورهای عضو در زمینه آئین دادرسی کیفری مؤٍر در پیشگیری از جرایم اقتصادی پیشنهاد گردیده و برخی نیز در حقوق شکلی ایران اختصاصا در زمینه رسیدگی به پرونده های مربوط به جرایم اقتصادی کاربرد داشته است . این موارد اگردر حقوق کشورمان جنبه کاملا اختصاصی (مختص به رسیدگی به جرایم اقتصادی ) ندارد، بررسی آن برای درک تمام زوایای سیاست کیفری کشورمان بر ضد جرایم موصوف ضروری خواهد بود .

#### 5-2-2-1- ضابطین و قضات ویژه

طبق ماده 15 قانون آئین دادرسی دادگاههای عمومی و انقلاب ، نیروی انتظامی ضابط عام نسبت به همه جرایم محسوب می شود . در مورد جرایم اقتصادی نیز دادسرای عمومی و انقلاب و ضابطین دادگستری به صورا عام صالح به تعقیب مرتکبین هستند اما انچه که تعقیب این دسته جرایم را از بسیاری جرایم دیگر متمایز نموده ،به آن رویکرد امنیتی بخشیده ، صلاحیت وزارت اطلاعات در کشف جرم و تعقیب متهمین است . در ذیل بخش پنجم قانون برنامه چهارم توسعه اقتصادی ، اجتماعی و فرهنگی جمهوری اسلامی ایران با عنوان تأمین مطمئن امنیت ملی و در بند (ب) ماده 124 به وزارت اطلاعات در کشف مفاسد کلان اقتصادی در مقام ضابط قوه قضاییه اختیار داده شده است. اما نباید تصور کرد که اختیار وزارت اطلاعات در کشف جرایم اقتصادی مطلق است بلکه بر عکس مأموران وزارت اطلاعات اولا فقط در جایی که مفاسد اقتصادی کلان هستد صالح به تعقیب می باشند ومنظور از قید «کلان» ارتکاب جرمی است که اقتصاد کشور را تحت تأثیر قرار دهد و ثانیا هنگامی که در کشف جرایم اقتصادی به عنوان ضابط دادگستری عمل می کنند همواره باید تابع دستورات مقام قضایی باشند .

در قانون برنامه پنجم توسعه مصوب دی ماه 1389 مجلس اختیارات گسترده تری به وزارت اطلاعات داده شده است . طبق ماده 205 – وزارت اطلاعات موظف است با هدف دفاع از حاکمیت و منافع ملی و تقویت تعامل با جامعه اطلاعاتی و پیشگیری و مقابله با تهدیدات و تهاجم اطلاعاتی و امنیتی داخلی و خارجی به ویژه استکبار جهانی اقدامات زبر را انجام دهد:

الف- ارتقا کمی و کیفی زیر ساخت های اطلاعاتی با هدف تحکیم و تقویت امنیت پایدار و فراگیر

ب- پیشگیری و مقابله با فساد و اختلال در امنیت اقتصادی ، جرایم سازمان یافته ضد امنیتی ، اقدامات تروریستی و تهدیدات نرم امنیتی در مقام ضابط دادگستری

در ماده پیش گفته ، وزارت اطلاعات هم در راستای پیشگیری و هم در راستای پیگیری به عنوان ضابط قوه قضاییه اقدام میکند و با توجه به قانون جدید مجازات اسلامی ، منطقی است که گفته شود تعبیراخلال در امنیت اقتصادی تنها در زمانی موجب ضابط بودن مأموران وزارت اطلاعات می شود که جرم در حد افساد فی الارض باشد نه جرم اقتصادی معمولی .

در رویه عملی عموما مرزی میان اقدام پیشگیرانه نیست و هرجا سخن از اقدام پیشگیرانه است، وزارت اطلاعات به عنوان پیگیر قضیه تا طرح شدن پرونده در دادگاه اقدام میکند که در این زمینه از جمله می توان به ماده4 قانون ارتقای سلامت نظام اداری و مقابله با فساد اشاره کرد. طبق این ماده به منظور پیشگیری از شکل گیری فساد طبق تعریف ماده 1 این قانون ، وزارت اطلاعات موظف است نقاط مهم و اسیب پذیر در فعالیت های کلان اقتصاد دولتی و عمومی مانند معاملات و قرار دادهای یزرگ خارجی ،سرمایه گذاری های بزرگ ، طرح های ملی و نیز مراکز مهم تصمیم گیری اقتصادی و پولی کشور در دستگا های اجرایی را در صورت وجود گزارش موثق یا قرائن معتبر مبنی بر تخلف یا سود عملکرد ، با کسب مجوز قضایی لازم برای پوشش اطلاعاتی کافی و مناسب بدهد .

تبصره 1- وزارت اطلاعات نیز در پرونده های فساد مالی کلان ضایطه قوه قضاییه محسوب می شود.

تبصره 2 وزارت اطلاعات موظف به پشتیبانی از بانک اطلاعاتی موجود در دبیر خانه است

در حالی که باید دانست که هر جا سخن از اقدام پیش گیرانه است تنها برای مرحله پیش از وقوع جرم است و در صورتی که جرم واقع شد ، باید ضابطین عام دادگستری جانشین وزارت اطلاعات شوند.

همچنین طبق آئین نامه اجرایی قانون نحوه اعمال تعزیرات حکومتی راجع به قاچاق کالا و ارز وزارت اطلاعات مسئوول مبارزه با قاچاق ارز بوده و با همکاری سازمان های ذیربط اقدام های لازم را به عمل خواهد آورد . این در حالی است که آئین نامه صلاحیت پیش بینی ضابط دادگستری را ندارد . در برخی از موارد بدون وجود نص قانونی ، حفاظت اطلاعات قوه قضاییه نیز در عمل به عنوان ضابط قوه قضاییه عمل کرده است . این در حالی است که جرایم اقتصادی به لحاظ عدم سهولت کشف ناشی از رؤیت نا پذیری آنها می باشد ، نیازمند مداخله مأمورین و ضابطین ویژه می باشد . لازم به ذکر است که دلیل مهم رؤیت ناپذیری آنها نیز ارتکاب در بستر فعالیت شغلی و حضور قانونی مجرمین در صحنه ارتکاب جرم می باشد.[[198]](#footnote-198)

در کنار ضابطین ویژه باید به انتخاب قضات آزموده و متخصص در رسیدگی به جرایم اقتصادی نیز اشاره کرد . صدر ماده 36 کنوانسیون مبارزه با فساد مالی مریدا با بیان اینکه «هر کشور عضو طبق اصول اساسی نظام حقوقی خود، وجو نهادها یا افراد متخصص در مبارزه با فساد از طریق اجرای قانون را تضمین خواهند نمود.»، انتخاب قضات آزموده و متخصص در زمینه رسیدگی به جرایم اقتصادی را مدنظر قرار داده ، از کشورهای عضو خواسته است که علاوه بر ایجاد مراجع تخصصی رسیدگی به این جرایم که بحث ان گذشت، قضاتی را نیز که از حیث علمی و عملی در حوزه جرایم یاد شده دارای تخصص و مهارت لازم می باشند به رسیدگی به جرایم مذکور مأمور نمایند.

در گستره حقوق داخلی مقرره ای که صراحتا متضمن اختصاصاٌ قضایی با ویژگی های فوق به منظور رسیدگی به جرایم اقتصادی باشد، مشاهده نمی شود. اما این مهم را می توان از قانون تشکیل دادگاه های عمومی و انقلاب که مقرر می دارد :«به رئیس قوه قضاییه اختیار داده می شود در هر حوزه قضایی که لازم باشد با لحاظ نوع دعاوی و تجربه و تبحر قضات هر یک از قضات دادگاه عمومی را به رسیدگی به دعاوی :حقوقی، کیفری ، احوال شخصیه و امثال آن اختصاص دهدو»استنباط نمود. چرا که صرف نظر از اینکه دعاوی مذکور در این ماده که اختصاص قضات ویژه ای را می طلبد ، وجه تمثیلی دارد، دعاوی کیفری مورد اشاره در آن می تواند جرایم اقتصادی را نیز در برداشته باشد. اما از باب پیشنهاد به نظر میرسد که به ویژه با عنایت به ظهور جرایم اقتصادی نوین از جمله جرم پول شویی ، جرایم اقتصادی رایانه ای و سایر جرایمی که به لحاظ تخصصی بودن بستر ارتکاب ، کشف آنها پیچیده و مشکل است ، مانند جرایم مربوط به بازار اوراق بهادار ، ضروری است که قانون گذار ضمن وضع قانونی شکلی که ساختار و تشکیلات ویژه رسیدگی به جرایم مذکور ، آن هم به معنای واقعی را معرفی کند ، آموزش و تربیت قضایی را به منظور رسیدگی به جرایم یادش ده را نیز پیش بینی نماید.

#### 5-2-2-2- رسیدگی سختگیرانه

برجسته ترین و نخستین جلوه رسیدگی سختگیرانه نسبت به مجرمان اقتصادی که دستی در سازمان های جنایی نیز دارند ، تلقی مجرمیت از رفتارهای آنها است که به تقدم اماره مجرمیت بر اصل برائت مشهور است. اصل برائت مبتنی ب حفظ امنیت و کرامت انسان است و براسا آن شخص بی گناه فرض می شود مگر اینکه گناهکاری اش ثابت گردد. طبق اصل 37 قانون اساسی ایران، اصل ، برائت است و هیچ کس از نظر قانون مجرم شناخنه نمی شود ، مگر اینکه جرم او در دادگاه صالح ثابت شود. فرض بی گناهی بدین معنی است که مجموعه اجزای یک نظام قضایی ، اداری و اجتماعی جهت حاکمیت بخشیدن به اصل مصونیت افراد از هر نوع تعرضی تلاشی هماهنگ و سازگار داشته باشند. در چنین فرضی است که روح حاکم بر جهت گیری ها و عملکرد واقعی اجزای یک سیستم اجتماعی و حقوقی ، عینیت بخشیدن به فرض بی گناهی مظنون یا متهم است مگر آن که یک حکم قطعی و لازم الاجرایی که بر اساس ضوابط دقیق قانونی علیه فرد صادر شده است جایگزین اصل برائت گردد.[[199]](#footnote-199)

در جرایم اقتصادی از نظر مبنایی ، علت تقدم اماره مجرمیت بر اصل برائت ناکارامدی قاعده استصحاب در صورت وجود اماره مجرمیت است، زیرا اصل برائت کیفری در موارد که شخص مظنون به ارتکاب جرمی است، مبتنی بر استصحاب عدم ارتکاب جرم و برائت سابق است. مثال در مورد در آمدهای مشکوک ، قاضی پرونده نسبت به برائت سابق متهم شک می کند که در نتیجه یا جریان استصحاب برائت سابق بی گناهی وی استمرار می بابد . حال در صورتی که در آمدهای یاد شده و اوضاع و احوال موجود در روابط و ارتباطات متهم با مجرمان و به ویژه مرتکبان جرایم سازمان یافته یا هر شخص دیگری که می تواند به نوعی در آمدهای نامشروع را نصیب وی سازد ، موجب ظن بسیار قوی یا اطمینان قاضی نسبت به نامشروع بودن این اموال و در امدها گردد ، دیگر استصحاب از جایگاهی برخوردار نبوده و این اماره که در حکم دلیل است بر اصل برائت ناشی از استصحاب مقدم خواهد بود [[200]](#footnote-200).

کنوانسیون مبارزه با جرایم سازمان یافته فراملی در بند 7 از ماده 12 که به مصادره و ضبط در آمدهای حاصل از جرم و اموال به کار رفته در ارتکاب آن اختصاص یافته است «تقدم اماره مجرمیت بر اصل برائت » را رسیدگی به جرایم مذکور پیش بینی نموده است. این مقرره بیان می دارد : «دولت های عضو می توانند امکان ملزم نمودن مجرم به اثبات قانونی بودن منشاٌ عوایدی که گمان می رود حاصل جرم باشند یا سایر اموال در معرض مصادره ، تا حدی که مطابق با اصول کلی حقوق داخلی و نیز ماهیت دادرسی قضایی یا سایر اجرائیات باشد، را مدنظر قرار دهند.»

سازمان ملل متحدعلاوه برپیش بینی قاعده مذکور (تقدم اماره مجرمیت بر اصل برائت ) در خصوص جرایم سازمان یافته که بعضا مصداق جرم اقتصادی نیز می باشند ، در ماده فوق الذکر ، بلحاظ اهمیت بزه فساد مالی که از مهم ترین مصادیق جرم اقتصادی است، مجددا و عیناٌ آن را طی بند 8 از ماده 31 ، که این ماده نیز به عنوان «مسدود کردن ، ضبط و مصادره » را داراست ، تکرار نموده است.

گرچه «تقدم اماره مجرمیت بر اصل برائت » در حقوق داخلی ایران به صورت مبنایی پذیرفته نشده است، اما مقنن در این زمینه گاه افراط را در پیش گرفته و گاه تفریط. بدین معنا که مقرراتی در حقوق داخلی کشورمان حاکی از حاکمیت مطلق اماره مجرمیت و مخدوش شدن اصل برائت است (که آن هم صریحاٌ مغایر با مقرراٌ فوق الذکر اسناد سازمان ملل متحد که مستلزم اخذ توضیح از متهم حتی در صورت وجود اماره مجرمیت است ، می باشد) در مقابل مقنن در برخی مقررات صراحتاٌ اصل را بر مشروعیت دارایی اشخاص و صحت معاملات قرار داده است . به عنوان نمونه گر چه براساس اصل 49 قانون اساسی ، دولت موظف است ثروت های ناشی از ربا ، غصب ، رشوه ، اختلاس ، سرقت و قمار و امثال آنها را بدون اخذ توضیح از متهم در خصوص منشاء دارایی های وی گرفته و به صاحبان حق رد کرده یا به بیت المال دهد، و لیکن براساس ماده2 قانون نحوهء اجرای اصل 49 قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران مصوب 1363، دارایی اشخاص حقیقی و حقوقی محکوم به مشروعیت و از تعرض مصون است، مگر در مواردی که خلاف آن ثابت شود .با این که در موارد اصل 49 قانون اساسی ، اماره مجرمیت در بسیاری از موارد موجود است، در عین حال قانون گذار حق اساسی مالکیت را محترم شمرده و اماره مجرمیت را بر اساس اصل برائت حاکم نکرده است. و یا در قانون مبارزه با پولشویی اصل را بر صحت معاملات اعلام نموده است، که این رویه اتخاذ شده توسط مقنن ایرانی نیز با توجه به پیچیدگی جرایم اقتصادی و نیز شخصیت ویژه مجرمین اقتصادی (قدرت سازگاری بالا با جامعه )و قضاوت مناسب جامعه درباره آنها (که کشف این جرایم را با مشکل مواجه می سازد ، و از جمله مصداق ان همان پولشویی موضوع قانون مبارزه با پولشویی کشورمان است)، پایانی جز عدم کشف بسیاری از جرایم مورد بحث و در نتیجه تشویق و مصمم نمودن مجرمین بالقوه به ارتکاب چنین جرایمی و نیز ترغیب مرتکبین این جرایم به تکرار آنها و نهایتاٌ تزلزل و اخلال در سیستم اقتصادی کشور نخواهد داشت . و لذا احتراز از رقم زدن چنین سرنوشتی برای اقتصاد کشور ایجاب می کند که مقنن با اصلاح مقررات موجود حداقل مظنونین را در صورت وجود اماره مجرمیت ، به ادای توضیح در خصوص منشأ عواید مجرمانه خود تکلیف نماید . این اقدام به علاوه زمینه همگامی و هماهنگی با سیاست جنایی سازمان ملل متحد را فراهم می نماید.

#### 5-2-2-3- حمایت از شهود ، بزه دیدگان ، کارشناسان و مخبرین

حمایت از کسانی که از اقدامات مجرمانه اقتصادی به طرق و عناوین مختلف اطلاع حاصل می کنند ، کسانی که بزه دیده این جرایم هستند و کارشناسان و مخبرین ، به خاطر تهدیدات مرتکبین این جرایم و به دلیل عدم اطمینان از اینکه در صورت شکایت ، ادای گواهی و اعلام نظر کارشناسی و اطلاع به مسئولین ، ذیربط تحت حمایت کامل و وافی قانونی قرار خواهند گرفت ، حاضر به همکاری با مقامات پلیس و دستگاه قضایی در خصوص کشف و تعقیب جرایم مورد بحث نمی شوند، از اهمیت فوق العاده ای برخوردار است. و لذا اعمال و اجرای تدابیری که حمایت از شهود و سایر افرادی که اطلاعات را ارائه داده ، یا علیه چنین مجرمینی شهادت می دهند ضروری می باشد . در فرایند کیفری حقوق شهود شامل حق حیات و سلامت جسمی ، حق شخصیت و حق تعیین اطلاعات توسط آنان می بایست شناسایی و مورد حمایت قرار بگیرد . بعلاوه با توجه به اینکه خشونت نه تنها علیه چنین اشخاصی ، بلکه علیه خانواده آنها نیز ممکن است به عمل آید، لازم است که برنامه کافی جهت حمایت از آنان پیش بینی و به اجرا در اید که به موجب آن به افراد مذکور هویت جدید کاملی داده شده باشد، اسکان داده می شوند.

ماده 24 کنوانسیون مبارزه با جرایم سازمان یافته فراملی حمایت از شهود را مورد توجه قرار داده مقر می دارد :

1- هر دولت عضو در حدود امکانات خود ، تدابیر مناسب برای حمایت مؤثر از شهودی که در جریان دادرسی کیفری راجع به جرایم موضوع این کنوانسیون شهادت می دهند ، و بر حسب اقتضاء از خویشان و افراد نزدیک به آنها ، در برابر انتقام جوی یا ارعاب احتمالی اتخاذ خواهند نمود .

2- تدابیر مذکور در بند 1 این ماده می تواند از جمله شامل موارد ذیل باشد ، بدون اینکه خدشه ای به حقوق متهم از جمله حق برخورداری از دادرسی منصفانه واد نماید:

الف- وضع آئین نامه های اجرایی برای حفاظت جسمی از این افراد ، از قبیل تغییر مکان این افراد – در حدی که لازم و عملی باشد- و اجازه عدم افشا اطلاعات مربوط به هویت و محل زندگی این افراد یا وضع محدودیت هایی در این زمینه ، در موارد مقتضی .

ب- تدوین مقرراتی که امکان ادای شهادت به شیوه ای که ایمنی شهود تضمین گردد را فراهم نمایند ، از قبیل دادن اجازه ادای شهادت با استفاده از فناوری های ارتباطات ، مثل ارتباطات ویدیوئی یا دیگر وسایل مناسب .

بندهای 1و3 ماده 25 این کنوانسیون نیز در مقام حمایت از بزه دیدگان به ترتیب مقرر می دارند: «دولت های عضو در حدود امکانات خود ، تدابیر مناسب برای کمک به قربانیان جرایم موضوع این کنوانسیون و حمایت از آنها به ویژه در مواردی که خطر انتقام جویی یا ارعاب آنها وجود دارد ، اتخاذ خواهند نمود.»

3- دولت های عضو ،با رعایت قوانین داخلی ، امکان طرح وبررسی نظرات و نگرانی های بزه دیدگان را در مراحل مناسب دادرسی کیفری علیه مجرمان ، به شیوه ای که خدشه ای به حق دفاع آنها وارد نیاورد ، فراهم خواهند کرد .

نیز کنوانسیون مبارزه با فساد مالی متعرض موارد فوق گردیده ، در ماده 32 حمایت از شهود ، کارشناسان و بزه دیدگان و طی ماده 33 حمایت از مخبرین جرایم مورد بحث را پیش بینی و به دولت های عضو گنجاندن مقررات مربوطه را در نظام حقوقی داخلی خود توصیه نموده است ،که از ذکر مفاد ماده 32 که به استثنای پیش بینی حمایت از کارشناسان علاوه بر موارد مذکور در ماده24 کنوانسیون سابق الذکر ، تکرار همان ماده است خودداری نموده ، صرفا مقررات ماده 33 بیان می گردد. به موجب این ماده:«هر کشور عضو گنجاندن اقدامات مقتضی را به منظور تأمین حمایت از هر کس که با حسن نیت و بنا به دلایل معقول ، هر واقعیت مربوط به جرایم احراز شده براساس این کنوانسیون را به مقامات صلاحیتدار گزارش دهد در برابر هر رفتار غیر قابل توجیه ، در نظام حقوقی داخلی خود مورد بررسی قرار خواهد داد.»

فصل ششم: تبیین حقوقی پولشویی سایبری در نظام بانکی

در طي دهه های گذشته مفهمومي جديد از جرم در اموراقتصادي به منثه ظهور گذاشته که بدليل ابعاد بسیار مخرب آن در سطح ملي وبين‌المللي توجه نظامهاي اقتصادي‌، سياسي، و حقوقي کشورها و سازمانهاي بين المللي را به خود معطوف داشته است واين جرم چيزي نيست جزء پولشويي[[201]](#footnote-201).پولشويي، عبارت است از هر نوع عمل يا اقدام به عمل براي مخفي كردن يا تغيير ظاهر هويت نامشروع حاصل از فعاليتهاي مجرمانه، به گونه اي كه وانمود شود، اين عوايد از منابع قانوني سرچشمه گرفته است. پولشويي يا تطهير پول فعاليتي مجرمانه، در مقياس بزرگ، گروهي، مستمر و درازمدت است كه مي تواند از محدوده سياسي يك كشور مفروض نيز فراتر رود.. پولشويي آثار زبانبار بر اقتصاد، جامعه و سياست دارد. آلوده شدن و بي ثباتي اقتصاد، تضعـيف بخش خصوصي و برنامه هاي خصوصي سازي، كاهش كنترل دولت بر سياستهاي اقتصادي، فاسد شدن ساختار حكومت، بي اعتمادي مردم، بي اعتباري دولتها و نهادهاي اقتصادي كشور، گسترش تجارتهاي خلاف، بالارفتن هزينه‌هاي دولت و هزينه هاي مراقبتهاي پزشکي، کاهش درآمدهاي مالياتي دولت، ايجادعدم ثبات و پايداري دربازارجهاني، صدمه رساندن به تلاشهاي جهاني براي ايجاد بازارهاي آزاد و رقابتي و اختلال در رشد اقتصاد ملي، و... غيره تنها بخشي از اين آثار است. در طي دهه اخيرنيز سيستم‌هاي مالي از شکل جديدي ازکارکرد به‌نام الگوي الکترونيکي بهره مند شده‌اند. بالطبع آن تبهکاران از اقتصاد وجهاني‌سازي آن و پيشرفتهاي ناشي از فن‌آوري ارتباطات و اطلاعات در جهت مخفي سازي منابع درآمد نامشروع خود سوء استفاده مي‌کنند. آنها از گروهي از تکنيکها مثل انتقال سريع پول از يک کشور به ديگر کشورها يا شرکتها و همکاري‌هاي شرکتي براي پاک کردن منبع ناصحيح آن استفاده مي‌کنند. لذا به‌نظر ميرسد شناخت اين پديده نوين و راهکارهاي مناسب حقوقي و فني براي جلوگيري از آن امري ضروري است.

مقدمه

واژه پولشويي براي توصيف فرايندي مورد استفاده قرار مي گيرد كه درآن پول غيرقانوني يا كثيفي كه حاصل فعاليتهاي مجرمانه مانند قاچاق موادمخدر، قاچاق اسلحه و كالا، قاچاق انسان، رشوه، اخاذي، كلاهبرداري و بسياري از تخلفات يقه‌سفيد[[202]](#footnote-202)، ويا همچنين براي فرار از ماليات در چرخه اي از فعاليتها و معاملات، با گذر از مراحلي، شسته و به پول قانوني و تميز تبديل مي شود. پولشويي به عنوان يك جرم در دهه 1980 بويژه درمورد عوايد حاصل از قاچاق موادمخدر وداروهاي روان گردان موردتوجه كشورهاي غربي قرار گرفت. اين امر به دليل آگاهي كشورهاي مزبور از سودهاي كلان حاصل از اين فعاليت مجرمانه و نگراني آنها درباره گسترش مصرف موادمخدر در جوامع غربي بbود كه انگيزه مبارزه با فروشندگان موادمخدر را براي دولتها ازطريق تدوين قوانيني كه آنها را از عوايد غيرقانوني محروم كند به وجود آورد. پيش بينيها جاکي از آن است که 2 تا 5 درصد توليد ناخالص داخلي کشورها به پولشويي اختصاص دارد(رقمي بين 600 ميليارد تا 8/1 تريليون دلار)[[203]](#footnote-203)

ظهور فن‌آوريهاي پول الکترونيکي[[204]](#footnote-204)، پرداختهاي الکترونيکي[[205]](#footnote-205)، انتقالات سيمي[[206]](#footnote-206)، پرداختهاي سيار[[207]](#footnote-207)، بانکداري سيار[[208]](#footnote-208)، و بانکداري الکترونيک[[209]](#footnote-209)، عامل افزايش گونه‌اي از رويه‌ها از جمله پولشويي الکترونيک[[210]](#footnote-210) گرديده است.

پول الکترونيکي از دو جهت مي‌تواند براي پولشويان جذابيت داشته باشد. اول آنکه تراکنشهاي الکترونيکي ممکن است قابل ره‌گيري نباشد و بطور غير قابل باوري ناشناس باقي بماند. لذا امکان بازرسي و حسابرسي‌هاي سنتي به شکلي کارآ برروي اين نوع از تراکنشها وجود ندارد. دوم آنکه سيستم پول الکترونيکي امکان جابجايي آني پول به شکلي موثر بدون محدوديت قلمروي را مي‌دهد[[211]](#footnote-211). کشورهاي کوچک با اقتصاد ضعيف مکان مناسبي براي سازمانهاي پولشويي مي‌باشد. چرا که با توان بالاي اقتصادي که اين سازمانهاي پولشويي به‌دست آورده‌اند مي‌توانند اقتصاد اينگونه از کشورها را تحت اختيار قرار دهند. در کشورهايي با قواننين ناکارآمد در اين زمينه، ويا با شرايطي که امکان اجراي قوانين در آنها وجود نداشته باشد، فضاي خوبي براي اعمال تبهکارانه پولشويي و بالاخص پولشويي الکترونيکي بوجود ميآيد، که بتوانند به دليلي کمبود و خلا ناشي از قوانين ، منافع حاصل از درآمدهاي غيرمشروعشان را حفظ نمايند[[212]](#footnote-212).

مطالب ياد شده، قوانين و عملکردهاي قانوني، پيگيريها، مباحثات، تکنيکهاي اجرايي، و بحث مهم هماهنگي و همکاري بين المللي جهت جلوگيري، شناسايي، و آشکارسازي پولشويي الکترونيکي را ضروري مي‌کند. اين موضوعات ممکن است به پوشايي چندين محيط نياز داشته باشد:

* سنجشهاي محلي تا به بخشهاي اجرايي قانون ابزار موثر بيشتري داده شود.
* آموزش، هم در بخشهاي اجرايي قانون و هم در بخشهاي مالي از جمله قوانين مالي[[213]](#footnote-213) .
* ظبط و پخش اطلاعات در هر کشور و در سطح بين المللي.
* قوانين پنهاني براي ممانعت کردن از پولشويي، بدون جلوگيري از تراکنشهاي قانوني.

در اقتصاد ايران تاكنون به دليل ناشناخته ماندن پيامدها و آثار زيانبار پولشويي و بالاخص پولشويي الکترونيکي، اقدام قابل توجهي صورت نگرفته است. تنها اقدام مثبت در اين زمينه لايحه منع پولشويي تقديمي دولت به مجلس شوراي اسلامي است كه مراحل بررسي مقدماتي آن انجام شده است. در اين مقاله ابتدا به تعريف و مراحل فرايند پــــــولشويي و آثار و اقدامات و مستندات بين المللي مي پردازد.[[214]](#footnote-214)

در دستورالعمل جامعه اروپايي مصوب مارس 1990 تعريف پولشويي به صورت زير است: تبديل يا انتقال يك دارايي، بـــا علم به اينكه از فعاليتهاي مجرمانه به دست آمده باشد، به منظور پنهان داشتن يا گم كردن رد منشا غيرقانوني آن دارايي، يا كمك به شخصي كه مرتكب چنين جرمي شده است براي گريز از پيامدهاي قانوني جرم مزبور.

تعريف پولشويي در پيمان نامه شوراي اروپا مربوط به نشست اوت 1990 استراسبورگ تكميل شد و موارد زير به تعريف ارائه شده در دستورالعمل جامعه اروپا افزوده شد «تحصيل، تملك يا استفاده از داراييهاي به دست آمده از منابع غيرقانوني و نيز هرگونه مشاركت، مباشرت، دسيسه چيني براي ارتكاب اقدام به ارتكاب، يا كمك، ترغيب، تسهيل و پنهان كاري هرگونه جرم مرتبط با پولشويي».[[215]](#footnote-215)

گروه كاري اقدام مالي براي مبارزه با پولشويي[[216]](#footnote-216) در گزارش فرايند عمل با رفتار پولشويي را شرح داده است كه شامل اجزاي زير است:

تبديل يا انتقال مال با علم به اينكه چنين مالي از يك جرم كيفري حاصل شده است به منظور مخفي كردن يا تغيير ظاهر منشا غيرقانوني مال موردنظر يا كمك به شخصي كه مرتكب چنين جرمي شده است براي فرار از پيامدهاي قانوني عمل خود.

پنهان کردن يا تغيير ماهيت واقعي، منشا، محل، جابجايي يا مالکيت مال با علم به اينکه چنين مالي از فعاليتهاي مجرمانه حاصل شده است.

تملک، تصرف، يا استفاده از مال با علم به اينکه چنين مالي حاصل فعاليتهاي مجرمانه است.[[217]](#footnote-217)

پولشويي يعني تبديل يا انتقال سرمايه، سرمايه‌اي که مطلع هستيم از روشهاي غير قانوني بدست آمده است، با هدف پنهان کردن طبيت نامشروع و منبع سرمايه از حسابرسيهاي دولتي[[218]](#footnote-218).طبق آمار منتشر شده مقدار پولشويي جهاني از طربق تجارت مواد مخدر به‌تنهايي بين 300 تا 400 ميليارد دلار در سال 1998 بوده است، در حاليکه آمار رقم دو برابر اين ميزان را براي پولشويي به‌طور کلي در صحنه جهاني نشان مي‌دهد. به‌طور مثال آمار بيانگر آنست که 50 تا 70 درصد از سود فروش مواد مخدر در کانادا تطهير گرديده و در سرمايه‌گذاريهاي بعدي مورد استفاده قرار مي‌گيرد. علاوه بر اين 50 تا 70 درصد پول‌هاي تطهير شده در کانادا از تجارت مواد مخدر استحصال شده است[[219]](#footnote-219) .تحقيقات اخير در انگلستان حاکي از آن است جرايم مالي 2درصد از توليد ناخالص داخلي[[220]](#footnote-220) اين کشور را تشکيل ميدهد[[221]](#footnote-221). دليل ديگر براي پولشويي گريز از مقدار بالاي ماليات در سيستم اقتصادي زيرزميني است. در اين مورد مرتکبان در جستجوي راهي براي پنهان کردن سودهايشان و يا انتقال آن به خارج از کشور هستند.

نتايج پولشويي

گروه كاري اقدام مالي براي مبارزه با پولشويي وابسته به سازمان همكاري اقتصادي و توسعه[[222]](#footnote-222) چهار تهديد اساسي پديد آمده از معضل جهاني پولشويي را چنين برشمرده است:

* كوتاهي در مبارزه با پولشويي، سودآوري فعاليتهاي مجرمانه يا غيرقانوني را براي مجريان آسانتر مي گردد.
* كوتاهي در مبارزه با پولشويي، سازمانهاي مجرم را در تامين مالي فعاليتهاي مجرمانه و گسترش آن فعاليتها آزادتر مي گذارد.
* امكان به كارگيري شبكه مالي رسمي از سوي پولشويان، خطر فسادپذيري نهادهاي مالي و كل بخش مالي اقتصاد ملي را به همراه مي آورد.
* انباشت قدرت و ثروت توسط مجرمان وگروههاي بزهكار برخوردار از امكان پولشويي تهديدي جدي براي اقتصادهاي ملي و بويژه براي نظامهاي دموكراتيك به شمار مي آيد.
* تضعيف بخش خصوصي، پولشويان با هدف پنهان كردن عوايد حاصل از فعاليتهاي غيرقانوني خود، با استفاده از شركتهاي پيشرو، عوايد مزبــــــور را با وجوه قانوني مخلوط مي كنند. از آنجايي كه اين شركتها به وجوه غيرقانوني قابل توجهي دسترسي دارند كه به آنها كمك مي كند تا محصولات و خدمات خود را با قيمتي كمتر از سطح قيمت بازار ارائه دهند اين امر رقابت را براي شركتهاي قانوني بسيار مشكل مي كند و باعث بيرون راندن توسط شركتها و سازمانهاي مجرم از بازار و تضعيف بخش خصــوصي قانوني در اقتصاد مي شود.
* تضعيف يكپارچگي و تماميت بازارهاي مالي، موسسات مالي متكي به عوايد حاصل از فعاليتهاي مجرمانه در مديريت مناسب دارائيها انجام به موقع تعهدات و عمليات خود با مشكلات و چالشهاي بيشتري مواجه اند.
* كاهش كنترل دولت بر سياستهاي اقتصادي، در بعضي از كشورهاي درحال توسعه اين عوايد غيرقانوني ممكن است ميزان بودجه دولت را تحت الشعاع قرار دهد و در نتيجه كنترل دولت بر سياستگذاري هاي اقتصادي را كاهش دهد.
* اخلال و بي ثباتي در اقتصاد، اشخاصي كه اقدام به پولشويي مي كنند به دنبال سود حاصل از سرمايه گذاري وجوه غيرقانوني خود در فعاليتهاي اقتصادي نيستند، بلكه هدف آنها نگهداري اصل وجوه و عوايد مزبور است. بنابراين، آنها وجوه خود را به لزوم در فعاليتهايي كه براي كشور محل استقرار وجوه مزبور، سودآور باشد سرمايه گذاري نمي كنند. آنها سرمايه هـــاي خود را به بخشهاي ساختمان سازي و هتلداري سوق داده و اين موضوع خسارت شديدي به بخشهاي مزبور و كل اقتصاد وارد مي كند.
* ايجاد موانعي براي خصوصي سازي و كاهش درآمد دولت و ريسك اعتباري براي دولتها در شرايط كنوني اقتصاد جهاني از آثار جانبي منفي اقتصادي ديگر پديده پولشويي است.
* همچنين در تحقيقي که در يخش قضايي کشور کانادا انجام پذيرفته نتايج ديگري از جمله:
* باعث بالا رفتن هزينه‌هاي اجراي قوانين و هزينه‌هاي مراقبتهاي پزشکي مي‌شود( مثلا خطرات تاثير مواد مخدر)
* به‌عنوان پتانسيلي بالقوه براي از زير نقب زدن در مجامع اقتصادي و بي‌آبرويي آنان هست.پتانسيلي براي افزايش تباهي وارتشاء با حجم وسيعي از پولهاي غيرقانوني در چرخه اقتصادي.
* پولشويي درآمد مالياتي دولتها را کم کرده و بنابراين به‌صورت غير مستقيم به راستگويي و صداقت پرداخت کنندگان ماليات صدمه وارد مي‌کند.
* تصور ورود آسان يه کشوري يک عامل غيرمطلوب جذاب در ميان مرزهاست، که باعث پايين آمدن سطح کيفي زندگي بالا رفتن تهديدات امنيتي در کشورهاست.

کوششهاي جهاني براي مبارزه با پولشويي

* پيمان نامه وين اولين سند بين المللي است كه در آن تعريفي دقيق از پولشويي ارائه شده و راههايي براي محروم كــــردن اشخاص دست اندركار قاچاق موادمخدر از عوايد فعاليتهاي مجرمانه آنها و درنتيجه كاهش انگيزه آنان براي ادامه اين فعاليتها پيشنهاد شده است.
* اعلاميه كميته بال در سال 1988 براي جلوگيري از كاربرد مجرمانه شبكه بانكي به قصد پولشويي به امضا رسيد.
* تشكيل نيروي ويژه اقدام مالي در نشست پاريس به وسيله هفت كشور به منظور تدوين يك دستورالعمل هماهنگ بين المللي براي مبارزه با پولشويي تاسيس شد.
* گزارش گروه كاري اقدام مالي براي مبارزه با پولشويي[[223]](#footnote-223) كه فرضيه آن شناسايي و تدوين راهكارهاي مناسب براي مبارزه با پولشويي است و در اين راستا با انتشار رويكــــردهاي سياسي و توصيه هايي در اين باره كشورهاي جهان را به همكاري بين المللي فرا مي خواند.
* پيمان نامه شوراي اروپا كه در تاريخ 8 نوامبر 1990 براي تحقيق و بازرسي، ضبط و مصادره عوايد حاصل از جرم تاكيد شده است.
* علاوه بر موارد فوق در سال 1990، كميسيون بين المللي آمريكايي مبارزه با اعتياد[[224]](#footnote-224) در سال 1992 به تصويب نهايي رسيد و در سال 1997 اصلاح شد.
* در 10 ژوئن 1991 دستورالعمل جامعه اروپايي را به منظور منع استفاده از نظام مالي براي مقاصد پولشويي تصويب كرد. و قوانين ديگري نيز تا سال 2000 ميلادي به تصويب رسيده يا اقدامات ويژه اي در اين مورد صورت گرفت.
* ديگر اقدام جدي بين المللي به منظور تدوين راهكارهايي براي مبارزه با معضل جهاني پولشويي عبارت است از «پيمان نامه مبارزه با جرم سازمان يافته فراملي». اين پيمان نامه در دسامبر 2000 توسط سازمان ملل تدوين شد. براساس ماده يك اين پيمان نامه، هدف از تدوين آن تقويت همكاري به منظور پيشگيري و مبارزه موثرتر با جرايم سازمان يافته است. ماده 5 اين پيمان نامه، مشاركت در گروه جرائم سازمان يافته را جرم اعلام كرده است و ماده 6 آن نيز پولشويي عوايد حاصل از جرم سازمان يافته را جرم شناخته است. درتعريف جرم پولشويي در پيمان نامه مزبور بر ارتباط جرائم منشا مربوط به قاچاق موادمخدر و نيز ارتباط جرم پولشويي با جرائم سازمان يافته در سطح بين المللي تاكيد شده است. در موارد 7 و 8 اين پيمان نامه تدابيري براي مبارزه با پولشويي و همچنين مجازاتهايي براي فساد مالي پيشنهاد شده است.[[225]](#footnote-225)
* در سپتامبر 2001، شوراي امنيت سازمان ملل طي قطعنامه‌1373 اعضاء را به وظايفي ملزوم نمود که شامل جلوگيري و سرکوبي اعمال تروريستي و فعاليتهاي وابسته به تروريسم بود. همچنين همکاري براي کشف اين اعمال.
* در قطعنامه‌اي مشابه، شورا کميته مقابله با تروريسم[[226]](#footnote-226) را براي نظارت بر اجراي قطعنامه، ايجاد نمود.
* در آوريل 1990، گروه كاري اقدام مالي براي مبارزه با پولشويي[[227]](#footnote-227)، مرجعي از 40 پيشنهاد براي توسعه سيستم قانون ملي کشورها در جهت بهسازي نقش و جايگاه بخشهاي مالي و همچنين تشديد همکاريها در مقابله با پولشويي ارايه داد که اين مرجع در سالهاي 1996و 2003 مورد تجديد نظر قرار گرفت.
* همچنين در سال 2001، گروه كاري اقدام مالي براي مبارزه با پولشويي، اساسنامه‌اي شامل 8 پيشنهاد براي مبارزه با امور مالي تروريسم ارايه داد. نهمين پيشنهاد نيز در سال 2004 به آن اضافه شد.
* همراه 2 پيشنهاد بالا، پيشنهادات FATF 40+9 ، مجموعه‌اي براي ارزيابي قوانين کارآمدتر و رژيم اداري در مقابله با پولشويي و امور بانکي تروريسم ميباشد که گروه كاري اقدام مالي براي مبارزه با پولشويي ارايه کرده است.
* ديگر انجمن‌ها همچون کميته بازل در امور نظارت بانکداري[[228]](#footnote-228) و همينطور بخشهاي منطقه‌اي همچون جامعه اروپا[[229]](#footnote-229) و اتحاديه اروپايي[[230]](#footnote-230)، قوانيني در جهت جلوگيري از کاربرد سيستمهاي مالي(بانکي و غيربانکي) براي تطهير پولهاي نامشروع به‌تصويب رسانده‌اند.

توصيه‌نامه هاي جهاني براي مبارزه با پولشويي

* پيشنهاد بانک جهاني در خصوص مقابله با پولشويي در فضاي مجازي. [[231]](#footnote-231)
* يادداشتي براي ارزيابي و سنجش در راستاي مبارزه با پولشويي و مبارزه با سرمايه‌گذاريهاي تروريست.[[232]](#footnote-232)
* گزارش وزارتي براي ارزيابي و سنجش در راستاي مبارزه با پولشويي و مبارزه با سرمايه‌گذاريهاي تروريست.[[233]](#footnote-233)
* مدل قانوني در مقابل پولشويي و بخش مالي تروريسم.[[234]](#footnote-234)
* گزارش ساليانه پولشويي آسيا / پاسيفيک [[235]](#footnote-235)
* دستورالعمل امنيت بانکي / روش بررسي ضد پولشويي، توسط انسيتو مالي فدرال ايالات متحده آمريکا.[[236]](#footnote-236)

پول الکترونيکي

مفهوم پول الکترونيکي[[237]](#footnote-237)

پول الكترونيكي با اسامي مختلف Ecash, Digital money, و Emoney به انگليسي و در فارسي با عباراتي نظير پول بر پايه اطلاعات, پول غيرقابل لمس, پول رقمي و پول الكترونيكي شناخته شده است. هويت پول الكترونيكي از لحاظ ساختاري, عبارت است از بيت‌هاي موجود در حافظه رايانه, كه داراي ارزشي برابر با ارزش پول نقد مي‌باشد[[238]](#footnote-238).

پول الكترونيكي مانند, كارتهاي اعتباري, چك الكترونيكي و موارد مشابه آن, فقط حاوي اطلاعات پولي نيست بلكه داراي خاصيت پول حقيقي است. وجه نقد الكترونيكي روشي براي پرداختهاي رايانه‌اي و اينترنتي مي‌باشد بدين نحو كه يك فرد مي‌تواند با انتقال يك عدد از يك رايانه به رايانه ديگر كالا يا خدمات مورد نياز خود را تهيه كند اين اعداد كه نشان‌دهنده جمع پول واقعي فرد است به صورت كد درآمده و حالت استعاري دارد.

يكي از شيوه‌هاي مورد استفاده پول الكترونيكي كش‌نت[[239]](#footnote-239) مي‌باشد. روش عمل كش‌نت (شبكه پول الكترونيكي) عموماً به اين نحو است كه استفاده‌كننده شماره‌اي مجرد از كش‌نت خريداري مي‌كند. اين شماره معرف ارزش پولي است و تنها براي مالك آن قابل تعريف مي‌باشد. دارنده مي‌تواند هر آنچه را كه مي‌خواهد در هر كجا خريداري نموده و پس از ارسال آن به فروشنده كالا و خدمات, قابليت استفاده مجدد آن براي فروشنده وجود دارد. بنابراين فروشنده مي‌تواند آن را از طريق كش‌نت, نقد نمايد يا در گردش معاملاتي از آن استفاده كند. اين پول از طرق مختلف قابل خريداري است و از آنجا كه اين پول در سطح جهان رايج است از تمام مراكز اقتصادي و بانكي قابل تهيه است.

نقشها و وظايف پول الكترونيكي عبارت است از:

1ـ پول الكترونيكي ارزش را به صورت اطلاعات ديجيتالي و بدون وابستگي به حساب بانكي در خود نگه مي‌دارد.

2ـ پول الكترونيكي مي‌تواند از طريق انتقال اطلاعات ديجيتالي ارزش را به ديگري منتقل نمايد.

3ـ پول الكترونيكي براي پرداخت‌هاي از راه دور مخصوصاً در شبكه‌هاي عمومي (مثل شبكه‌هاي ارتباطي و اينترنت), بسيار مناسب است.

4ـ در بعضي موارد پول الكترونيكي نيازي به طرف سوم براي نظارت و تأييد معامله, ندارد.

5ـ پول الكترونيكي براي پرداخت‌هاي با مبالغ كم (كم ارزش) مناسب مي‌باشد[[240]](#footnote-240).

پول الكترونيكي را به شيوه‌هاي مختلف تقسيم‌بندي مي‌نمايند, در يكي از تقسيم‌بندي‌ها پول الكترونيكي را به دو دسته تقسيم مي‌نمايند:

1ـ پول الكترونيكي شناسايي شده

اين نوع پول الكترونيكي حاوي اطلاعاتي دربارة هويت مالك آن مي‌باشد كه تا حدودي مانند كارتهاي اعتباري است. اين پولها داراي قابليت ردگيري مي‌باشند و هويت دارنده آن قابل شناسايي است. قابليت استفاده اين پول در دو روش پيوسته[[241]](#footnote-241) و ناپيوسته[[242]](#footnote-242) امكان‌پذير است.

2ـ پول الكترونيكي غيرقابل شناسايي (بي‌نام و نشان)

اين نوع پول ديجيتالي[[243]](#footnote-243) خصوصيت مخفي بودن هويت فرد دارنده‌اش, را در بردارد, و از اين لحاظ درست مانند پول كاغذي سنتي عمل مي‌كند. هنگامي كه پول ديجيتالي از حسابي برداشت شد بدون باقي گذاشتن هيچ اثري مي‌توان آن را خرج نمود و با توجه به اين نكته كه هنگام ايجاد كردن پول ديجيتالي از امضاهاي نامشخص استفاده مي‌شود امكان پي‌گيري آن براي هيچ بانكي وجود ندارد[[244]](#footnote-244).هر كدام از پولهاي الكترونيكي فوق‌الذكر به دو دسته پول الكترونيكي پيوسته[[245]](#footnote-245) و پول الكترونيكي ناپيوسته[[246]](#footnote-246) تقسيم مي‌شود.

با عدم تمرکز و طبيعت پخش شدني پول الکترونيکي، اين نوع از پول داراي همان توانمندي براي جابجايي ساختار اقتصادي است که کامپيوترهاي شخصي[[247]](#footnote-247) برروي ساختار ارتباطات و مديريت نظارتي و مراقبتي داشتند.[[248]](#footnote-248)

پيشرفتها در سه زمينه فن‌آوري باعث بکارگيري وسيع از پول نقد الکترونيکي در اقتصاد گرديد، اين پيشرفتها عبارتند از :

* ارتباط شبکه‌اي سريع و قابل اعتماد با هزينه کم بازاي هر تراکنش.
* فن‌آوري کامپيوتري بهتر که باعث توليد انبوه بردهاي کامپيوتري شده است.
* رمزنگاري عمومي قدرتمند که باعث کمک به ايجاد اطمينان بيشتر و امنيت در مقابل خطاها شده است.

آنچه که براي سيستمهاي پول الکترونيکي انقلاب محسوب ميشود ،جايگزيني آنها بجاي پول نقد کاغذي مي‌باشد.يعني هدف از ابداع آنها، برعهده گرفتن مسوليت تراکنشهاي کوچک الکترونيکي که بخش عمده‌اي از تراکنشها را شامل ميشوند.

محدوده پول الکترونيکي

سطح واقعي تجارت برروي اينترنت هنوز توسط هيچ استانداردي به‌خوبي بيان نگرديده است. آمارهاي غيررسمي بيانگر 100 تا 200 ميليون تراکنش در سال 1996 بوده است[[249]](#footnote-249).که البته تعداد اين تراکنشها در سال 2000 به رقم 10 مبليارد رسيد.

بعضي از منافع پول الکترونيکي عبارتند از: بسيار سريعتر و کارآتر در تراکنشها، عدم نياز به حمل آن در جيب، اعتماد، نگهداري رکورد مالي افراد به‌صورت خودکار، امکان ايجاد ناشناسي مالي، امکان ايجاد امنيت در مقابل سرقت، دستيابي به تجارت الکترونيک،.

همچنين مزاياي پول الکترونيکي از منظر تجارتها نيز زياد مي‌باشد، از جمله : تراکنشهاي سريع و ناگهاني، صرفه جويي در هزينه و زمان، به‌دليل کم کردن جابجايي‌هاي فيزيکي، جمع‌اوري آسانتر اطلاعات مشتري جهت بکارگيري در مديريت ارتباط با مشتري[[250]](#footnote-250)، کمک به تجارت جهاني با حذف محدوديتهاي زماني و مکاني.

پول الکترونيکي از چند جهت اصلي براي پولشويان جذاب است:

* غير قابل ره‌گيري[[251]](#footnote-251)، بکارگيري پول الکترونيکي به منزله کمترشدن تراکنشهاي مالي رودررو است. ناشناس بودن پول الکترونيکي، شناسايي مشتري را بسيار مشکل مي‌سازد. سيستم‌هاي پول الکترونيکي اين امکان را مي‌دهد که طرفهاي مورد معامله بصورت مستقيم و بدون واسطه‌هاي مالي رسمي عمل تراکنش را انجام دهند، بنابراين امکان بازرسي هاي سنتي وجود ندارد. غير قابل ره‌گيري، بکارگيري پول الکترونيکي به منزله کمترشدن تراکنشهاي مالي رودررو است. ناشناس بودن پول الکترونيکي، شناسايي مشتري را بسيار مشکل مي‌سازد. سيستم‌هاي پول الکترونيکي اين امکان را مي‌دهد که طرفهاي مورد معامله بصورت مستقيم و بدون واسطه‌هاي مالي رسمي عمل تراکنش را انجام دهند، بنابراين امکان بازرسي هاي سنتي وجود ندارد. در اين سيستم به خريدار كش‌نت (دارنده پول الكترونيكي) تضمين داده مي‌شود كه هويت وي كاملاً ناشناس باقي مانده و براي وي هيچگونه تبعات و عواقب منفي (بعد از خريد) در پي نخواهد داشت. در واقع استفاده‌كننده اگر قصد مخفي نمودن هويت خود را داشته باشد مي‌تواند از دستگاه پخش‌كننده اتوماتيك پول (ATU) يا از سيستم كش‌نت كه به شبكه متصل است و يا از طريق شبكه بانكي كه در آن حساب وارد اقدام به تهيه آن نمايد بدين ترتيب پول الكترونيكي غيرقابل رديابي مي‌باشد.
* جابجايي[[252]](#footnote-252)، پول الکترونيکي ميتواند از هر جا بيايد و به هرجا برود. بنابراين سيستم پول الکترونيکي جابجايي سريع پول برروي بستر شبکه که در حقيقت موضوعي براي هيچ کدام از محدوديتهاي قانوني نيست، را امکان پذير مي‌سازد.
* قابليت گردش و چرخش نامحدود[[253]](#footnote-253) (تا زمان از بين رفتن خود آن[[254]](#footnote-254))، پس از صادر كردن شماره پول الكترونيكي مالك شماره مي‌تواند از طريق اينترنت هر چيزي كه در توان دارد را بخرد پس از خريد آن در شبكه Cashnet فروشنده بلافاصله شماره را دريافت و مي‌تواند در همان شبكه پول الكترونيكي خود را نقد يا در چرخه خريد و رد و بدل پولي به فرد ديگري انتقال دهد بدين نحو پول الكترونيكي تا زمان نامحدود و تا وقتي كه پول مفقود يا به سرقت نرفته قابليت كاربرد خود را حفظ مي‌كند[[255]](#footnote-255).
* قابليت كار در حالت ناپيوسته[[256]](#footnote-256)، يكي ديگر از ويژگيهاي پول الكترونيكي, قابليت پرداخت به صورت ناپيوسته مي‌باشد. ضمن داشتن اين قابليت, اين امكان را به كاربر خود مي‌دهد كه بدون اينكه مستقيماً بانكي را درگير كند معامله را انجام دهد. در اين روش مشتري مي‌تواند امور پولي و تبادل مالي خود را بدون مراجعه به بانك يا مؤسسه مالي مرجع انجام دهد.

مدلهاي پرداخت اصلي در فضاي مجازي [[257]](#footnote-257)

بدليل شرايط ويژه پرداختها در محيط مجازي از جمله ناشناس بودن، خلاء قانوني، اشتباهات و خلاء سوم شخص، حرکت آسان بين مرزها بدون تفتيش، و از همه مهمتر پول به‌صورت رشته‌بيتهاي ديجيتالي يا ديگر روش‌هاي جايگزيني و در نتيجه سخت شدن رهگيري‌ها رشد فزاينده اين مدلها بالاخص Non-Bank و Peer to Peer Model ، باعث آسان سازي و هميشگي نمودن پولشويي حتي از داخل خانه نموده است.

* مدل ايجاد بوسيله فروشنده[[258]](#footnote-258)، در اين مدل هم ايجاد کننده کارت هوشمند و هم فروشنده کالا يک فرد و يا نهاد مي‌باشد.
* مدل ايجاد بوسيله بانک[[259]](#footnote-259)، در اين مدل فروشنده و ارايه دهنده کارت هوشمند از هم جدا هستندو تراکنشهاي مالي از طريق سيستمهاي سنتي مالي تسويه مي‌شود.
* مدل ايجاد کننده غير بانک[[260]](#footnote-260)، کاربر پول الکترونيکي آن را از توليد کننده آن خريده و سپس آن را براي خريد کالا به فروشنده کالا مي‌پردازد، فروشنده مجددأ پول الکترونيکي را به توليدکننده آن پرداخت کرده و پول نقد فيزيکي را دريافت مي‌کند.
* مدل نظير به نظير[[261]](#footnote-261)، در اين روش سيستم بانکي يا غير بانکي پول نقد الکترونيکي را توليد کرده که قابل انتقال بين کاربران است. تنها نقطه ازتباط بين سيستم پرداخت سنتي و پول الکترونيکي، انجام خريد پول الکترونيکي از توليد کننده آن و خريد آن از فروشندگان (تجار ) مي‌باشد.

پولشويي الکترونيکي

با انفجار استفاده از اينترنت در سال 1996، ودر نتيجه آن رشد تصاعدي امور مالي الکترونيکي[[262]](#footnote-262)، مراکز جرايم سازمان يافته و گروههاي تروريست مي‌توانند پولهايشان را در فضاي الکترونيکي تطهير نمايند. براساس گزارش بخش جرايم مالي در سرويس امنيتي ايالات متحده آمريکا[[263]](#footnote-263) هک کردن تجهيزات و ساختارهاي الکترونيکي در بخشهاي مالي جهاني به‌عنوان يک مدل بازرگاني براي ياکوزا[[264]](#footnote-264) و مافياي روسيه[[265]](#footnote-265) درآمده است

مراحل پولشويي در سيستم الکترونيکي

الف) جايگذاري الکترونيکي:

قدم اول در پولشويي رهايي فيزيکي از پول نقد است. بطور سنتي، جايگزيني با ذخيره‌سازي پول در بانکها يا موسسات مالي امن مي‌باشد. يا اينکه ممکن است پول نقد بصورت قاچاق به خارج از مرزهاي کشور براي سپرده‌گذاري در يک حساب خارجي منتقل شوده يا براي خريد کالاهاي با قيمت بالا مصرف گردد، مانند کارهاي هنري، هواپيما، فلزات گرانبهاو سنگهاي قيمتي، که بعدا بتوان فروخت. با پولشويي الکترونيکي، پول نقد را مي‌توان در موسسات مالي غيرمعمول ذخيره کرد. آنگاه بوسيله کارت هوشمند يا انتقال از طريق اينترنت براي خريد دارايي‌ها و يا محصولات و کالاها در خارج از کشور، استفاده کرد. اين در حاليست که رمزنگاري قدرتمند نيز مي‌تواند ناشناس ماندن را در تراکنش تضمين کند.

ب) لايه‌بندي الکترونيکي:

در اين قدم نياز به لايه‌هاي مجتمع از تراکنشهاي مالي براي ايجاد فاصله بين درآمدهاي کثيف از منبع آن و گمراه کردن بازرسي‌ها ميباشد مي‌باشد. در اين مرحله تبديل پول ذخبره شده به ابزارآلات پولي، و سرمايه‌گذاري در مسکن و تجارتهاي قابل قبول و به‌طور خاص در امور تفريحي و توريسم، وشرکتهاي مشارکتي که بطور معمول در خارج از کشور نيز ثبت شده‌اند، يک رفتار عامه‌پسند براي مرحله لايه‌بندي در پولشويي سنتي مي‌باشدميباشد. در يک سيستم پول الکترونيکي ،لايه‌بندي از طريق يک کامپيوتر شخصي به‌راحتي انجام مي‌پذيرد. اين روش معمولا بازرسي را پيش رو ندارند، بعلاوه سيستم پول الکترونيکي جابجاي پول در يک سيستم بدون مرز را پشتيباني مي‌کند

ج) يکپارچه‌سازي الکترونيکي:

قدم پاياني آنست که پولهاي هنگفت بوجود آمده از خلاف بنظر قانوني بيايد. بطور سنتي يکپارچه‌سازي ممکن ناشي از چندين تکنيک باشد. شامل استفاده از شرکتهاي پيشخوان براي قرض دادن پول به صاحب اصلي آن يا سرمايه‌گذاري پول در موسسات مالي خارج از کشور بشکلي امن براي دادن وام‌هاي قانوني. ديگر روشها مانند ايجاد رسيداي فروش و يا حتي جعل رسيدهاي اجناس فروش رفته در ميان مرزها. در سيستم پول الکترونيکي اين مرحله نيز با استفاده از يک کامپيوتر شخصي براي پرداخت در سرمايه‌گذاريهايي مثل خريد ملک بدون نياز به کمک يک موسسه مالي واسطه انجام مي پذيرد.

روش‌‌هاي پنهان‌سازي منبع پول در سيستم‌هاي پرداخت سيمي و الکترونيکي[[266]](#footnote-266)

روشهاي متنوعي توسط تبهکاران و سازمانهاي جرايم سازمان‌يافته براي پنهان‌سازي مبدا و منبع پولهاي کثيف در سيستمهاي پرداخت سيمي و الکترونيکي، بکار گرفته مي‌شود. از آن جمله مي‌توان به موارد زير اشاره کرد:

* ساختار و چيدمان[[267]](#footnote-267)، به مفهوم نگهداري مقدار پول انتقالي به ميزان کمتر از محدوده گزارش‌دهي. يعني مثلا اگر ميزاني از انتقال که بايد مورد بررسي‌هاي قانوني قرار گيرد ده هزار دلار باشد، فرد مجرم مقدار پول کثيف را به رقمهاي کمتر از اين ميزان تقسيم‌بندي کرده، و به تکرار پول کثيف را انتقال دهد.
* استفاده از شخص ثالث[[268]](#footnote-268)، استفاده از فرد ديگري که بطور مستقيم دخيل در فعاليتهاي غيرقانوني نمي‌باشد(بطور مثال افراد فاميل يا بيگانه).
* پوشش شرکتي دادن[[269]](#footnote-269)، ارسال و/يا دريافت پول تحت عنوان نامهاي تجاري که نشان دهد تراکنش در غالب تجاري انجام گرفته است.
* مخلوط کردن[[270]](#footnote-270)، ترکيب کردن پولهاي ناشي از فعاليتهاي غيرقانوني با پولهاي ناشي از فعاليتهاي قانوني.
* صورتحساب اشتباه[[271]](#footnote-271)، بيان اشتباه مقادير بدهکاري برکالاهاي وارداتي براي ارايه دلايل قانوني جهت ارسال پولهاي اضافه به خارج.
* مشخصات غلط[[272]](#footnote-272)، ارسال پول و/يا تاسيس و انجام حساب به صورت محلي يا خارجي با استفاده از مشخصات غلط.
* پوشش خيريه[[273]](#footnote-273)، استفاده از پوشش سازمانهاي خيريه و يا موسسات قرض‌الحسنه و استفاده از بخشي از پول در غالب خيريه و يا قرض‌الحسنه. [[274]](#footnote-274)

مثالهايي از طرح‌ها و نقشه‌هاي پولشويي الکترونيک

اي‌گلد[[275]](#footnote-275)

ايگلد يک پول الکترونيکي است که توسط شرکت با مسووليت محدود اي‌گلد[[276]](#footnote-276) بوجود آمده است.اي‌گلد در جهت نياز جامعه جهاني به پول الکترونيکي در فضاي تارعنکبوتي وب[[277]](#footnote-277) طراحي شده است.اي‌گلد بر اساس وزن فلزات اندازه‌گيري مي‌شود، نه بر اساس دلار يا هر پول رايج کشور ديگري. واحد وزن بايستي دقيق، روشن، غيرقابل تغيير، و قابل شناخت بين‌المللي باشد. بنابراين اي‌گلد براي تراکنشهاي بين‌المللي بسيار مناسب و ايده‌ال مي‌باشد. مشکل با اين سيستم پرداخت بسيار جدي مي‌باشد. پيل ازبرن[[278]](#footnote-278) ، مدير برنامه‌ريزي دپارتمان مرکز قاچاق مجازي گمرکي ايالات متحده[[279]](#footnote-279) مطالب زير را اظهار مي‌کند:

انجمن غرب آزاد بخشي از موسسه غير مالي (فرستنده/واسط) پول ميباشد. اين شرکت مبدل به يک تکيه‌گاه و بندرگاه مالي براي افراد نادرست شده است. در آنجا هيچ فرمي نبايد پر گردد، هيچ نوع رکورد حقيقي نه ذخيره و نه بررسي مي‌شود و اين انتقال دهنده پول هيچ نوع تلاش استانداردي را پيگيري نمي‌نمايد. لذا اين شرکت مکاني براي پرداختهاي مالي ميان سنديکاهاي جرايم سازمان‌يافته شده‌است.

اينترنت کازينوها[[280]](#footnote-280)

يک گزارش مشترک بوسيله رند[[281]](#footnote-281) و انسيتو تکنولوژي بحراني آمريکا[[282]](#footnote-282) در خصوص اينترنت کازينوها که محلي براي بازي کردن و يا ايجاد دسترسي و شرط‌بندي روي ورزشها و مسابقات اتومبيل‌راني از طريق شبکه‌هاي کامپيوتري مي‌باشند، تهيه گرديده که بيان مي‌دارد در کنار اين اهداف ظاهري، اينترنت‌کازينوها به اتحاديه‌هاي جرايم سازمان‌يافته امکان شستشوي پولهاي کثيف را به ساده‌ترين و سريع‌ترين شکل آن مي‌دهند. به‌طور ساده پولهاي کثيف در اينترنت‌کازينوها براي بازي مورد استفاده قرار مي‌گيرد، به سرعت تبديل به پولهاي نقد مجازي مي‌شوند و در نهايت پولهاي تطهيريافته از طريق روشهاي مختلف پرداخت، مثل پرداخت مجازي، به مجرمان برگشت داده مي‌شود.اين کار حتي از درون خانه نيز امکان‌پذير است.به‌اين ترتيب خصوصيت بدون مرز بودن اينترنت، امکان بازي در هر کازينو و در هر جاي دنيا را فراهم مي‌سازد.

برطبق تحقيقات فارستر[[283]](#footnote-283) حدود 1400 سايت قمار اينترنتي وجود دارد که مرکز اصلي آنها بيرون از خاک آمريکاست.

روش پرداخت اينترنتي[[284]](#footnote-284)

گزارش گروه پولشويي آسيا/پاسيفيک[[285]](#footnote-285) در مورد استفاده از دريچه پرداخت اينترنتي براي پولشويي به شرح زير مي‌باشد.

آقاي Y مدير يک اتحاديه ديسکهاي نوري در چين، ديسک‌هاي ويديويي ديجيتالي غير مجاز را از هنگ‌کنگ به مشتريان خود در سراسر دنيا صادر مي‌کرد.او هم‌چنين از يک سايت فروش اينترنتي براي معرفي و تبليغ و فروش ديسکهايش بهره مي برد. مشتريان از طريق يک درگاه اينترنتي براي خريد ديسکها، مبلغ ديسک را پرداخت مي‌کردند.همچنين کارتهاي اعتباري و يا روشهاي پرداخت مستقيم نيز از ديگر روشهاي پرداخت مي‌بود. واسطه‌هاي سوم شخص مورد اطمينان توسط درگاه‌هاي پرداخت اينترنتي رجيستر شده بودند.پولها دوباره به حسابهاي ديگر آقاي Y در سرتاسر دنيا انتقال مي‌يافت، ور نهايت کل پولها از طريق روشهاي پرداخت معمول بانکها، برگشت داده مي‌شد يه حساب آقاي Y در کشور هنگ‌کنگ

فصل سوم: چارچوبهاي قانوني بين المللي پيشنهادي براي مبارزه با جرم پولشويي الکترونيک

مدل قانوني پيشنهادي توسط دفتر جرايم و مواد مخدر سازمان ملل[[286]](#footnote-286) در سال 2005

اين مدل قانوني در سال 1999 توسط دفتر مواد مخدر و جرايم سازمان ملل براي کمک به کشورها براي وضع قوانين مدني در مقابله با پولشويي و همينطور کمک به استانداردسازي قوانين موجود در کشورها در اين حوزه، وضع گرديد. اين چارچوب بر مبناي ابزارهاي قانوني در کشورهاي مختلف براي مقابله با پولشويي و همچنين بر مبناي پيشنهادات 9+40 سازمان گروه كاري اقدام مالي براي مبارزه با پولشويي[[287]](#footnote-287)، بنا نهاده شده است.

طيق اين دستور العمل همه کشورها موظف به هماهنگ نمودن قوانين داخلي‌شان با ابن مقررات و همچنين بهسازي و بازسازي سيستم و قوانين حقوقي‌شان ميباشند.

اين مدل قانوني شامل 6 عنوان مي‌باشد:

* تعريف
* جلوگيري از پولشويي و جرايم مالي تروريسم
* کشف پولشويي و جرايم مالي تروريسم
* قوانين رسيدگي پنهاني
* ميزان کيفر
* همکاريهاي بين‌المللي

دستورالعملهاي اين مدل قانوني توسط گروهي از کارشناسان بين‌المللي که در ماه مي 2004 در وين ودر ماه ششم 2004 در بروکسل و در سپتامبر 2004 و مارچ 2005 در واشنگتن گردهم‌‌آيي داشتند، بررسي و نهايي گرديده‌است. اين گروه شامل کارشناسان AML و CFT و همچنين مشاوراني از UNODC ، IMF ، بانک جهاني و يک سازمان از ايالات متحده مي‌باشد.

در بند 1.3 ا اين مدل منظور از انتقال سيمي[[288]](#footnote-288) به شرح زير مي‌باشد:

انتقال سيمي شامل هر تراکنش انجام شده از طرف يک فرد ايجادکننده (حقيقي يا حقوقي) از طريق يک سازمان مالي بوسيله ابزار الکترونيکي با هدف انتقال ميزاني از پول قابل دسترس به شخص ذينفع در سازمان مالي طرف مقابل.

در بند 7و2و2 اين مدل الزامات و تعهدان قانوني در خصوص انتقال سيمي در قالب مواد قانوني به شرح زير بيان گرديده‌است:

1. بخشها و موسسات مالي که فعاليتشان شامل انتقال سيمي هستند موظف به مشخص سازي، بررسي، و ثبت اسم کامل، شماره حساب،وآدرس و يا در غياب آدرس شماره کد ملي يا تاريخ و محل تولد فرد موضوع انتقال و در صورت لزوم نام موسسه ايجاد کننده انتقال، مي‌باشند.اطلاعات بايد در داخل پيام با فرم پرداخت که همراه انتقال ميباشد، قرارداشته باشد. در صورت نبود شماره حساب، بايد شماره ارجاع منحصر بفرد همراه انتقال باشد.
2. موسسات اشاره شده در ماده 1 بايستي تمام اطلاعات ذکرشده در ماده را در زمانيکه به‌عنوان واسط در يک زنجيره پرداخت عمل مي‌کنند نگهداري و ارسال کنند.
3. مراجع ذيصلاح قانوني ميتوانند قوانيني مشابهي در خصوص جابجايي‌ها و انتقالات مرزي متقاطع که مانند يک نقل و انتقال دسته‌اي يا انتقال محلي عمل مبنمايد، وضع نمايند.
4. مواد1 و2 در خصوص پرداختهاي انجام شده ناشي از تراکنشها از طريق کارتهاي اعتباري ( اعتباري[[289]](#footnote-289) و بدهي[[290]](#footnote-290)) مشروط برآنکه شماره کارت همراه نتايج انتقال وجود داشته باشد ضرورتي ندارد. همچنين در خصوص انتقالات ميان موسسات مالي جايي که هردو مبداايجادکننده و ذينفع در همان موسسه مالي مي باشد ضروررتي ندارد.
5. اگر موسسات مرتيط در ماده 1، انتقال سيمي دريافت کنند که شامل مشخصات کامل ايجادکننده آن نمي‌باشد، اين موسسات موظفند در جهت دريافت اطلاعات فراموش شده و تاييد صلاحيت آن از موسسه در خواست‌کننده و سفارش دهنده انتقال يا طرف ذينفع آن اقدام نمايند. در صورتي که موفق به دريافت اطلاعات نشود، اين موسسات 2 انتخاب در پيش‌رو دارند:

الف) پذيرش انتقال را رد نمايند.

ب) پذيرش انتقال را رد نمايند و همچنين به واحدهاي امنيتي مالي گزارش دهند.

مدل قانوني پيشنهادي سازمان گروه كاري اقدام مالي براي مبارزه با پولشويي[[291]](#footnote-291) در سال 2006

اين مدل قانوني شامل 40 توصيه‌نامه و 9 توصيه‌نامه اختصاصي براي مبارزه با جرم پولشويي و مبارزه با بخش مالي تروريسم مي‌باشد.بخشهايي از توصيه‌نامه دهم[[292]](#footnote-292) و توصيه‌نامه اختصاصي هفتم[[293]](#footnote-293) اين مدل قانوني به پرداختهاي الکترونيکي پرداخته است[[294]](#footnote-294).

توصيه‌نامه 10 ام

مواد توصيه‌نامه دهم ( نگهداري رکورد اطلاعاتي و انتقالات سيمي )به شرح زير است:

10-1 )[[295]](#footnote-295) موسسات مالي موظف به نگهداري کليه رکوردهاي اطلاعاتي تراکنش، اعم از محلي يا بين‌المللي براي مدت 5 سال مي‌باشند. و در موارد خاص که به درخواست مراجع صلاحيت‌دار انجام مي‌پذيرد، اين زمان قابل تمديد مي‌باشد.

اين دستورالعمل لازم‌الاجراء براي کليه موارداعم از اينکه حساب بانکي و يا ارتباط تجاري هنوز موجود مي‌باشد يا اينکه پايان يافته، است.

10-1-1) تبصره: رکورد تراکنش بايد حاوي اطلاعات جامع باشد تا امکان بازسازي آن براي کشف فعاليتهاي غيرقانوني را داشته باشد.

10-2)[[296]](#footnote-296) موسسات مالي موظف به نگهداري رکوردهاي داده‌هاي شناسايي، فايلهاي حسابها، و مکاتبات بازرگاني براي حداقل 5 سال ،اعم از اينکه آن حساب يا آن مراوده بازرگاني به پايان رسيده يا نه، مي‌باشد. در موارد موردنظر مراجع ذيصلاح حقوقي ابن زمان قابل افزايش است.

10-3)[[297]](#footnote-297) موسسات مالي بايد اطمينان يابند که تمام اطلاعات مشتريان و تراکنشهاي مالي و اطلاعاتشان در زمان مورد نياز توسط مراجع رسمي قانوني ذيصلاح، قابل دسترس مي‌باشد.

توصيه‌نامه 7 ام اختصاصي

مواد توصيه‌نامه اختصاصي هفتم در خصوص کليه انتقالات بين موسسات مالي محلي و يا برون مرزي ميباشد. البته اين توصيه‌نامه قابل ارجاع به موارد زير نمي‌باشد:

* هر انتقالي ناشي از تراکنشهاي انجام پذيرفته توسط کارتهاي اعتباري( ااعتباري و بدهي)، ماداميکه شماره کارت در حين تراکنش انتقال يابد.
* موسسه مالي به موسسه مالي، جاييکه هردوي انتقال دهنده و ذينفع، يک موسسه مالي مي‌باشد.

مواد توصيه‌نامه هفتم اختصاصي مرتبط با پرداخت الکترونيک به شرح زير ميباشد

7-1)[[298]](#footnote-298) براي هر انتقال سيمي از 1000(دلار/يورو) به بالا، موسسه مالي درخواست کننده بايد اطلاعات زيرمربوط به ايجاد کننده انتقال سيمي را نگهداري نمايند:

* نام درخواست کننده
* شماره حساب درخواست کننده(يا يک شماره منحصر بفرد ارجاع اگر شماره حساب موجود نباشد)
* آدرس درخواست کننده( کشورها ممکن است به موسسات مالي اجازه دهندکه آدرس را با يک کد ملي شناسايي جابجا نمايند، شماره شناسايي مشتري، يا تاريخ و محل تولد)

براي تمام انتقالهاي سيمي 1000(دلار/يورو) به بالا، موسسات مالي دستوردهنده پرداخت بايد مشخصات فرد درخواست کننده پرداخت را تاييد صلاحيت کنند.

7-2)[[299]](#footnote-299) براي انتقالات بين مرزي سيمي از 1000(دلار/يورو) به بالا، موسسه مالي دستوردهنده پرداخت بايد اطلاعات کامل درخواست کننده پرداخت را در پيغام يا فرم پرداخت همراه آن انتقال‌، بگنجاند.

به هرحال اگر تعدادي از انتقال بين مرزي انفرادي(ازهزاردلار/يورو به بالا) يه شکل يک فايل بسته‌اي براي انتقال به ذينفعان در ديگرکشورها ايجاد شود، موسسه مالي ايجادکننده بايد تنها شماره حساب درخواست کننده يا يک مشخصه انحصاري شناسايي را به‌ هر کدام از انتقالات سيمي بين مرزي ملحق نمايند و تنها فايل بسته انتقالات بايد شامل اطلاعات کامل درخواست کننده انتقال باشد بطوريکه قابل رهگيري درون کشور دريافت کننده باشد.

7-3)[[300]](#footnote-300) براي انتقالات داخلي(محلي)، موسسه مالي درخواست کننده بايد:

الف) بخش 7-2 را انجام دهد

ب) شماره حساب يا يک شناسه منحصربفرد درخواست کننده را درون پيام يا فرم پرداخت قرار دهد. البته انتخاب دوم زماني مجاز مي‌باشد که اطلاعات کامل درخواست کننده توسط موسسه مالي طرف ذينفع و مراجع مريوطه در حين 3 روز کاري از دريافت درخواست براي مراجع اجراي قوانين محلي در دسترس باشد.

7-4)[[301]](#footnote-301) هر واسطه و يا هر موسسه مالي ذينفع در زنجيره پرداخت، لازم است اطمينان از همراهي اطلاعات درخواست کننده در انتقال سيمي پيدا کنند.

7-4-1)جايي که محدوديتهاي فني از انتقال کامل اطلاعات در يک انتقال بي‌سيم بين مرزي، جلوگيري مي‌کند، ثبت رکورد اطلاعاتي شامل تمام اطلاعات که توسط موسسه ايجادکننده انتقال ارايه گرديده و نگهداري اين اطلاعات براي مدت 5 سال توسط موسسه مالي واسط، الزامي است.

7-5)[[302]](#footnote-302)موسسات مالي ذينفع بايد يک روش و رويه کارآمد بر مبناي ريسک[[303]](#footnote-303) را براي مديريت انتقالات سيمي فاقد اطلاعات کامل درخواست کننده را بکار گيرد. کمبود در اطلاعات کامل مربوط به درخواست کننده ممکن است به عنوان عاملي براي مشکوک ساختن يک انتقال سيمي يا تراکنشهاي مربوط شناخته شود، که گزارش به مراجع ذيصلاح قانوني ارسال گردد. در بعضي از موارد موسسه مالي ذينفع بايد از ادامه ارتباط با موسسه مالي که از ارايه اطلاعات کامل خودداري مي‌کند، اجتناب نمايد.

7-6)[[304]](#footnote-304) کشورها بايد مقياسهايي را توسعه دهند که يه شکلي کارا ناظر بر موسسات مالي بر مبناي قوانين و دستورالعملهاي توصيه‌نامه مخصوص7-2 باشد.

7-7)[[305]](#footnote-305) کشورها همچنين بايد اطمينان يابند که بخشهاي 17-1 و 17-4 از توصيه‌نامه در ارتباط با الزامات توصيه‌نامه 7-2 اجراء گرديده است.

7-8)[[306]](#footnote-306) کشورها ممکن است که به اطلاعات کامل درخواست کننده حتي براي انتقالات کمتر از 1000 دلار/يورو نيز نياز داشته باشند(در انتقالات ورودي به کشور)

7-9)[[307]](#footnote-307) کشورها ممکن است که به اطلاعات کامل درخواست کننده حتي براي انتقالات کمتر از 1000 دلار/يورو نيز نياز داشته باشند(در انتقالات خروجي از کشور)

توصيه‌نامه 17-1 [[308]](#footnote-308):

کشورها بايد اطمينان يابند که ابعاد کارا و مناسب مدني يا مجوزهاي اداري براي رسيدگي به اشخاص حقيقي و حقوقي مندرج در توصيه‌هاي سازمان گروه كاري اقدام مالي براي مبارزه با پولشويي[[309]](#footnote-309) در جاييکه قوانين AML/CFT ملي امکان پذيرش و رسيدگي به آن را ندارد، در دسترس مي‌باشد.

توصيه‌نامه 17- 4 [[310]](#footnote-310):

محدوده مجوزهاي در دسترس بايد وسيع و متناسب با شرايط سخت ياشد. آنها بايد داراي توان اجرايي براي اعمال نفوذ کردن در مجوزهاي مالي، و همچنين توان پس گرفتن، مسدود کردن يا به حالت تعليق درآوردن مجوزهاي شرکتهاي مالي در مواقع لزوم را داشته باشند.

پيشنهادات و راه‌کارهاي اجرايي و قانوني براي مقابله با پولشويي الکترونيک

راه کارهاي پيشنهادي به بانک‌هاي ارايه دهنده سيستم بانکداري الکترونيک[[311]](#footnote-311)

سيستم‌هاي بانکداري الکترونيکي که محصولات بانکداري را از مجاري الکترونيکي به مشتريانشان ارايه مي‌دهند، از جمله تراکنشهاي ماشين‌هاش خودپرداز اتوماتيک[[312]](#footnote-312)، بانکداري تلفني[[313]](#footnote-313)، بانکداري اينترنتي[[314]](#footnote-314)، افتتاح حساب برخط[[315]](#footnote-315) مي‌باشند. بطور مثال کارت‌هاي اعتباري، حساب‌هاي سپرده اي، وامهاي رهني، و انتقال پول که بصورت برخط، بدون تماس چهره به چهره،انجام مي شود. مديريت نياز به شناخت اين پتانسيل ريسک عظيم را دارند. همچنين بايستي نسبت به ارايه دستورالعملها، راه‌کارها، مراحل شناخت هويت مشتري و مانيتور کردن بخش‌هاي خاصي از بانکداري، اقدام نمايند.

حساب‌هايي که بدون تماس حضوري افتتاح مي‌گردند ممکن است به دلايل زير پر ريسک براي جرايمي همچون پولشويي باشند:

* سخت بودن شناسايي هويت افراد به‌صورت کاملا صحيح
* مشتري ممکن است خارج از محدوده‌ جغرافيايي و يا کشوري بانک باشد
* مشتري ممکن است تراکنش‌ها را بصورت غير شفاف ببينند
* تراکنش‌ها بصورت آني انجام مي‌پذيرد
* تراکنش‌ها ممکن است بوسيله شرکت سوم شخص ناشناخته انجام پذيرد

بانک‌ها بايد روش‌هاي نظارت BSA/AML، شناسايي مشتري، و سيستم‌هاي گزارش‌دهي عملکردهاي غير معمول را در امور بانکداري الکترونيک انجام دهند.

درسيستم‌هاي مديريت اطلاعات کاربردي براي تشخيص فعاليت‌هاي غيرمعمول در حساب‌هاي با ريسک بالا مي‌توان به‌موارد زير اشاره نمود:

* گزارش فعاليت ماشينهاي پرداخت اتوماتيک
* گزارشات انتقال پول
* گزارشات فعاليت‌هاي حساب‌هاي جديد
* گزارشات تغيير آدرس‌هاي اينترنتي
* گزارشات ادرس‌هاي IP
* گزارشات براي شناسايي حساب‌هاي وابسته( از جمله آدرس‌هاي مشترک، شماره‌هاي تلفن، آدرس‌هاي پست الکترونيک، و شماره‌ها و کدهاي شناسايي مالياتي

براي نظارت[[316]](#footnote-316) يک حساب، بانک بايد شکل گشايش حساب را به‌عنوان يک عامل مد نظر قرار دهد. در صورتي‌که مشتري نياز به گشايش حساب به صورت اينترنتي داشته باشدو بانک‌ها سرويس‌هاي مبتني بر اينترنت را ارايه دهند، بايد يک سيستم قابل اعتماد و شناسايي هويت مشتري را بکار گيرند. البته در بعضي موارد لازم است از ديگر کنترل‌ها نيز استفاده نمايند، ازجمله محدود کردن حجم انتقالات پولي در مورد اقلام بزرگي که نياز به مداخله دستي دارند.

راه‌کارهاي پيشنهادي به کشورها براي همکاري‌هاي بين‌المللي[[317]](#footnote-317)

اسلحه مهم براي جنگ با پولشويي الکترونيکي همکاري جهاني است، زيرا پول الکترونيکي بي‌مرز است.لذا قوانين ضد پولشويي و بررسي‌ها و تکنيک‌هاي موثر تنها بستگي به ارتباط در اين زنجيره بين‌المللي دارد. اين ارتباطات در غالب‌هاي زير مشهود است:

* سنجش‌هاي محلي[[318]](#footnote-318)

اطمينان از اينکه مکانيزم همکاري‌هاي قانوني شامل باورها در شرايطي هستند که مي‌توانند محصولاتي از رکوردهاي اطلاعاتي بوسيله موسسات مالي در سطح بين‌المللي ايجاد کنند.

ايجاد و فعال کردن قوانين اجرايي براي شناسايي، جلوگيري، و/يا اجراي روش‌هاي تنبيهي و بازدارنده ارايه شده در کميسيون جرايم مالي در سطح بين‌المللي.

کارآ سازي روشهاي شناسايي و ثبت رکوردهاي اطلاعاتي و همکاري بين المللي در جهت نبل به اين هدف.

فعال کردن دستورالعمل‌هاي حقوقي که مسوليت‌هاي اعمال مجرمانه را براي اجزاء مختلف در شرکتها تبيين نمايد.

* آموزش[[319]](#footnote-319)

پياده‌سازي برنامه‌هاي آموزشي بين‌المللي در جهت کمک‌رساني به کشورهاي همکار براي اجراي برنامه‌هاي پيشگيرانه فعال در مقابل جرايم مالي.

اجراي برنامه‌هاي آموزشي متناسب در داخل صنايع مالي براي مشخص‌سازي نقاط ضعف سيستماتيک و اجراي راه‌کارها

اجراي برنامه‌هاي آموزشي براي سازمانهاي مالي قانوني و بازرسان آنها براي ايجاد رشد در توانمندي‌هاي آنها در کشف جرايم مالي.

* ثبت و اشتراک اطلاعات[[320]](#footnote-320)

فعال سازي بخشي در پليس بين‌الملل[[321]](#footnote-321) براي راه‌اندازي امور مربوط به جرايم مالي و پولشويي.

بررسي مکانيزمهاي همکاري حقوقي براي درک و فهم اينکه در کجا و چگونه نيازمندي‌هاي بيشتري براي مبارزه با جرايم مالي وجود دارد.

تبليغ و هدايت سازمان‌هاي بين المللي چند منظوره براي جستجوي جرايم مالي.

فعال سازي سازمان‌هاي مالي براي نگهداري اطلاعات . تراکن‌هاي مالي داخلي و بين‌المللي براي مدت پنج سال.

* قوانين امنيتي[[322]](#footnote-322)

مطالعه مجدد قوانين امنيتي براي اطلاع از نيازمندي‌هاي قانون‌گذاري و آيين‌نامه‌ها و مقررات براي مشخص‌سازي اينکه رکوردهاي موسسات مالي و ديگر اطلاعات وابسته چگونه بين موسسات حقوقي و قانوني بين دولت‌ها مبادله شوند.

کشف پول شويی وفساد مالی با بهره‌گيري روش‌های داده کاوی[[323]](#footnote-323)

داده‌کاوي يکي از عناوين پرطرفدار در فن‌آوري اطلاعات است. امروزه اکثر سازمان‌ها از لحاظ داده‌ها بسيار غني مي‌باشند، چرا که آنها به جمع‌آوري روز افزون داده‌ها مشغولند. عموما سازمان‌ها از اين کوه داده‌ها براي ارائه اعداد و واقعيت‌ها استفاده مي‌کنند، اما اين اعداد و واقعيت‌ها نمايشگر دانش نيستند و حتي مي‌توان اذعان داشت که امروزه سازمان‌ها با فقر دانش روبرو هستند. تعريف ما از داده‌کاوي فرآيند استخراج دانش از داده‌ها مي‌باشد. اين امر از طريق کشف الگوها در داده‌هاي مربوط به رفتار گذشته فرآيندها امکان‌پذير است.

داده‌کاوي، استخراج اطلاعات پيش‌گويانه پنهان از پايگاه‌هاي‌داده بزرگ، يک تکنولوژي جديد قدرتمند با توان زياد براي کمک به شرکت‌هاست تا برروي اطلاعات مهم موجود در انبار داده‌هاي خود تمرکز کنند. ابزارهاي داده‌کاوي رفتارها و روندهاي آينده را پيش‌گويي مي‌کنند و بدين ترتيب به شرکت‌ها اجازه مي‌دهند که بر پايه دانش و پيش‌گويي‌ها تصميم‌گيري کنند. ابزارهاي داده‌کاوي سوالاتي را مي‌توانند جواب دهند که در گذشته زمان زيادي براي جوابگويي آنها لازم بود. امروزه از اين تکنيک در بخشهاي مالي اعم از بانکي و غير بانکي و موسسات حسابرسي براي کشف رفتارهاي مشکوک به جرايم مالي از جمله پولشويي استفاده مي‌گردد.

نتيجه

کشورهاي کوچک با اقتصاد ضعيف مکان مناسبي براي سازمانهاي پولشويي مي‌باشد. چرا که با توان بالاي اقتصادي که اين سازمانهاي پولشويي به‌دست آورده‌اند مي‌توانند اقتصاد اينگونه از کشورها را تحت اختيار قرار دهند. در کشورهايي با قواننين ناکارآمد در اين زمينه، ويا با شرايطي که امکان اجراي قوانين در آنها وجود نداشته باشد، فضاي خوبي براي اعمال تبهکارانه پولشويي و بالاخص پولشويي الکترونيکي بوجود ميآيد، که بتوانند به دليلي کمبود و خلا ناشي از قوانين ، منافع حاصل از درآمدهاي غيرمشروعشان را حفظ نمايند.

امروز در کشورمان در حوزه يانکداري تلاش‌هاي بسياري براي بهره‌گيري از فن‌آوريهاي نوين انجام پذيرفته است.هر روز عناوين جديدي از اين نوع سرويس‌ها هر روز مورد توصيه قرار مي‌گيرد. ولي متاسفانه اقدامات جدي در خصوص پيش‌گيري از حرايم مالي الکترونيکي از جمله پولشويي انجام نپذيرفته است.

مطالب ياد شده، قوانين و عملکردهاي قانوني، پيگيريها، مباحثات، تکنيکهاي اجرايي، و بحث مهم هماهنگي و همکاري بين المللي جهت جلوگيري، شناسايي، و آشکارسازي پولشويي الکترونيکي را ضروري مي‌کند.

در اقتصاد ايران تاكنون به دليل ناشناخته ماندن پيامدها و آثار زيانبار پولشويي و بالاخص پولشويي الکترونيکي، اقدام قابل توجهي صورت نگرفته است. تنها اقدام مثبت در اين زمينه لايحه منع پولشويي تقديمي دولت به مجلس شوراي اسلامي است كه مراحل بررسي مقدماتي آن انجام شده است. در اين مقاله ابتدا به تعريف و مراحل فرايند پــــــولشويي و آثار و اقدامات و مستندات بين المللي مي پردازد.

جهت گيري قانون مبارزه با پولشويي و آئين نامه هاي اجرايي آن بايد طوري باشد كه راههاي مصرف و نقل و انتقال وجوه حاصل از قاچاق و ساير فعاليتهاي مجرمانه را محدود و قابل شناسايي كند. از اين رو، وظيفه اصلي قوه مقننه تصويب قوانين و ابزارهاي حقوقي لازم براي مراجع مسئول مبارزه با پولشويي است.

اولين قدم در اين راه، جرم اعلام كردن پولشويي است. يعني مجلس با تصويب قانوني بايد به مراكز قضايي و انتظامي، اختيار مجازات پولشويان و مصادره دارائيهاي حاصل از ارتكاب جرم پولشويي را بدهد. همچنين بايد چارچوبي تدوين شود كه طبق آن، مراكز مسئول مبارزه با پولشويي بتوانند اطلاعات به دست آمده را بين خود و همتايان خارجي مبادله كنند.

# نتیجه گیری:

مجموعه قواعد رفتاري مي‎تواند اثر هشدار دهندگي مهمي براي عموم جامعه و تمام كساني كه در معرض ارتكاب جرم مرتبط با شغل و موقعيت خود، به ويژه مداخله در اموال مجرمانه هستند، باشد؛ لذا عمومي كردن اين اصول، فوق‎العاده حايز اهميت است. اما از آنجا كه قانوني موفق است كه مبتني بر اخلاق اجتماعي بوده، حافظ نظم عمومي و آزاديهاي فردي باشد، فرهنگ سازي در اين زمينه امري مهم تلقي مي‎شود. چنانچه فرهنگ عمومي به سمت رعايت اخلاق و رفتار حرفه‎اي سوق يابد، قانونگذاري در اين زمينه كه از اجتماع برخاسته است، مقبوليت عام داشته و خود مردم نيز حافظ آن خواهند بود. ايجاد يك مؤسسه دولتي بي طرف و تخصصي براي تهيه اصول اخلاقي و رفتاري و آموزش و ارائه مشاوره به كارمندان براي حصول اطمينان از درك صحيح آنها نسبت به مسئوليت‎ها و قوانين اخلاقي حاكم بر

فعاليت افراد در راستاي اصول حرفه‎اي و شايستگي آنها و ارائه آموزش در مورد مسائلي نظير نقض حقوق مدني كه اغلب با فساد مالي مسؤولان امنيتي و قضايي همراه است، طراحي نظام نامه دولت به گونه‎اي كه مشوقي براي درستكاري عمومي باشد كه اين امر بايد از طريق ايجاد يك سياست جامع درستكاري كه در آن مديريت خدمات عمومي براساس شايستگي بنا نهاده مي‎شود؛ همچنين ايجاد نظامي براي شناسايي كاركناني كه از درستكاري بالايي برخوردارند يا مؤسساتشان را در اهداف ضد فساد ياري مي‎دهند، به كارگيري سازوكارهاي مديريتي براي اجراي هرچه بهتر معيارهاي اخلاقي و حرفه‎اي، ايجاد يك نظام نظارتي دقيق بر روند اتخاذ تصميمات حساس و نظارت بر كاركناني كه در اتخاذ اين گونه تصميمات دخيل هستند و ايجاد نظامي براي ارائه درك صحيح كاربرد ارزش‎هاي اخلاقي و معيارهاي متعارف رفتاري و ايجاد نظام پاسخگويي براي كنترل فساد اقتصادي ضروري مي‎باشد.

بنابراين مي‎توان با ايجاد بسترهاي لازم فرهنگي، اجتماعي، قانوني، اجرايي و نظارتي جهت فراگير نمودن رعايت اخلاق و رفتار حرفه‎اي كه پيشگيري از جرايم اقتصادي (چه پيشگيري اجتماعي و چه وضعي ـ فني حسب مورد، محسوب مي‎شود)، گامي موثر در كاهش اين گونه جرايم برداشت و اين امر درستي فرضيه اول تحقيق را ثابت مي‎كند.

از طرف ديگر، خصوصي سازي، آزادي سازي و رقابتي كردن فرايند تهيه و توزيع كالا و خدمات در رقابتي كردن خدمات دولتي، شفافيت اطلاعات مربوط به ضوابط و مقررات، شفافيت‏هاي مالي، بهبود سيستم مالياتي و جلوگيري از فرار مالياتي اصلاح مقرراتي كه رابطه مستقيم با فساد اقتصادي و تسهيل ارتكاب جرايم اقتصادي دارند، مبارزه با پولشويي از طريق اصلاح نظارتهاي مالي و بانكي به تقويت نظام‎هاي مديريت مالي و جهات حسابرسي، نظارتهاي قانوني و عمومی و در نهايت كاهش مداخلات دولت و افزايش نظارت‎هاي آن ايجاد واحدهاي اطلاعات مالي و ... از جمله سياست گذاريهايي است كه بايد به صورت همه جانبه جامه عمل بپوشد. اين اقدامات كه نوعي پيشگيري وضعي و يا فني از ارتكاب جرايم اقتصادي مختلف نظير پولشويي، فساد مالي، فرارهاي مالياتي و قاچاق مي‎باشند، با ايجاد مانع بر سر راه ارتكاب جرم و كاهش ارتكاب اين گونه جرايم نقش بسزايي دارند. بنابراين، فرضيه دوم تحقيق نيز تأييد مي‎گردد.

اما بايد گفت باتوجه به اينكه اغلب افراد در معرض ارتكاب جرايم اقتصادي افراد يقه سفيد بوده كه در حد بسيار بالايي اجتماعي مي‎باشند، و حتي صاحب مشاغل كليدي در اقتصاد يا سياست مي‎باشند، و با نفوذ خود مي‎توانند به راحتي مرتكب جرم اقتصادي گردند، صرف پيشگيري اجتماعي و يا ايجاد نظامهاي اخلاقي و رفتاري مانع محكمي براي عدم ارتكاب جرم در برابر آنها محسوب نمي‎شود. اين گونه افراد باتوجه به موقعيت بالاي اجتماعي خود كه حتي در صورت ارتكاب جرم نيز در بيشتر موارد حساسيت عمومي را برنمي‎انگيزند و با استفاده از ضعف نظام‎هاي نظارتي و حتي تساهل اين مراجع در قبال اين گونه افراد و عدم ضمانت اجراهاي قانوني لازم جهت رعايت مجموعه مقررات رفتاري و اخلاقي از جمله ضعف سيستم ثبت دارايي و اموال افراد، مرتكب جرايم اقتصادي مي‎گردند. لذا ضروري است كه در كنار توجه به پيشگيري از اين گونه جرايم از طريق ايجاد مجموعه مقررات اخلاقي و رفتار حرفه‎اي، از طريق كاهش دسترسي به موقعيت‎هاي جرم‎زا و فرصتهاي ارتكاب جرم و با استفاده از تكنيك‎هاي قانوني و به عبارت ديگر پيشگيري وضعي ـ فني، ارتكاب اين گونه جرايم را كاهش داد. پيشگيري واقعي از جرم در چارچوب يك سياست جنايي راهبري زماني مصداق مي‎يابد كه از يك طرف به كاهش فرصتهاي ارتكاب جرم و از طرف ديگر به هماهنگ سازي اعضاي جامعه با قواعد اجتماعي و تقويت بنيادهايي كه با اثرگذاري در گروهاي در آستانه خطر به جامعه پذيري فرد كمك مي‎كنند، پرداخته شود.

در اين راستا، وجود نهاد مستقلي جهت پيشگيري و مقابله با جرايم اقتصادي امري ضروري مي‎باشد. تجربه گذشته نشان داده است كه ساختارهاي بخشي و پراكنده كه هريك متولي پيشگيري از جرم مي‎باشند؛ آثار مثبتي در پيشگيري از اين گونه جرايم نداشته‎اند. زيرا پيشگيري بحث بين بخشي بوده و يك سازمان به تنهايي نمي‎تواند متولي پيشگيري گردد و وجود نهادهاي موازي پيشگيري نيز كه حتي نحوه تعامل آنها با يكديگر مشخص نمي‎باشد؛ نتيجه اثربخشي بر پيشگيري از جرايم به طور كلي و جرايم اقتصادي به طور خاص نداشته‎اند.

از سوي ديگر نيز مي‎توان گفت؛ با توجه به پيچيده بودن جرايم اقتصادي، لزوم نهادي با افراد متخصص و باتجربه در اين زمينه كه با استقلال كافي و بدون نفوذ از جانب مقامات و اشخاص صاحب قدرت به امر مبارزه و پيشگيري از اين گونه جرايم از طريق ارائه راهكارهاي قانوني لازم ضروري به نظر مي‎رسد.

كنوانسيون مريدا بر استقلال نهادهاي مبارزه با فساد تأكيد مي‎ورزد تا اين گونه نهادها بتوانند به وظايف خود به نحو مؤثر و بدون هيچ گونه اعمال نفوذ ناروا عمل كنند و البته براي اين منظور ايجاد منابع مالي و كادر تخصصي لازم و در صورت نياز، دوره‎هاي آموزشي براي كاركنان جهت ايفاي مطلوب وظايف خود را از دولتها خواستار گرديده است.

باتوجه به مطالب گفته شده مي‎توان گفت هرچند در سالهاي اخير طرح‎ها و لوايحي كه نقش پيشگيرانه‎اي در ارتكاب جرايم اقتصادي ايفا مي‎كنند؛ نظير لايحه رسيدگي به دارايي مسؤولان، لايحه ارتقاء سلامت نظام اداري و ... مطرح و تحت بررسي مي‎باشند وتلاشهای ديگري نيز با تصويب قانون پولشويي و سياستهايي نظير اجرايي نمودن اصل چهل و چهارم قانون اساسي صورت پذيرفته است، ليكن بسترهاي قانوني لازم با وجود قوانين ناقص و يا معيوب و يا حتي عدم قوانين مؤثر بر پيشگيري از اين گونه جرايم و نيز عدم سازوكارهاي دقيق و كارآمد اجرايي و نظارتي جهت ايفاي نقش مؤثر در كاهش جرايم اقتصادي، در كشور وجود ندارد كه در اين ميان اراده عملي و قاطع سياسي مسؤولان مربوطه جهت ايجاد، تقويت و حفظ اصلاحات امري ضروري و اجتناب ناپذير بوده و در پيشبرد اصلاحات نقش تعيين كننده دارد و بدون چنين اراده‎اي مطمئناً روند اصلاحات به كندي به پيش خواهد رفت و فرصتهاي زياد ديگري در اختیارمجرمان اقتصادي قرار خواهد گرفت.

ضمیمه 1

اثرات منفی پولشویی براقتصاد کشورهای در حال توسعه

پدیده پولشویی به عنوان یک جرم مالی تأثیر منفی زیادی بر رشد و توسعه اقتصادی کشورها به جای می‌گذارد.

 اگرچه اندازه گیری این آثار منفی به آسان نیست، اما شواهد موجود از آن حکایت دارد که این قبیل فعالیت‌های مجرمانه نه تنها موجب استمرار فعالیت های مجرمانه دیگری می شود ، بلکه سبب :

- تخریب بازارهای مالی

- ورشکستگی بخش خصوصی

- کاهش بهره‌وری در بخش واقعی اقتصاد

- افزایش ریسک خصوصی سازس،

- تخریب بخش خارجی اقتصاد ،

- بی‌ثباتی در روند نرخ‌های ارز و بهره،

- توزیع نابرابر درآمد و آثار منفی دیگر می‌شود که همه آنها به نحوی رشد و توسعه اقتصادی را تحت تأثیر منفی قرار می‌دهند.

گرچه در کشورهای مختلف تلاش زیادی به منظور مبارزه با جرم پولشویی انجام شده ، به دلیل گستردگی جرم مذکور  نبود اطلاعات لازم درباره آن ، به خصوص در کشورهای در حال توسعه، نتیجه فعالیت چندان رضایت بخش نبوده است.

در این ضمیمه، به منظور تبیین و شناسایی پدیده پولشویی، به بررسی مفهوم و تأثیرات منفی آن بر اقتصاد کشورهای در حال توسعه خواهیم پرداخت. در آغاز مفاهیم اساسی پولشویی و این که پولشویی در کجا، به چه منظور و چگونه انجام می‌گیرد بررسی می‌شود. سپس به تجزیه و تحلیل آثارمستقیم و غیرمستقیم پولشویی بر بخش مالی و بخش واقعی اقتصاد می‌پردازیم.

پولشویی از جمله فعالیت‌های ناسالم اقتصادی است که خود زاییده و در عین حال تکمیل کننده فعالیت‌های مجرمانه دیگری به حساب می‌آید. چنین فعالیتی نه تنها اقتصاد کشورها، روابط اجتماعی و سیاسی آنها را نیز تحت تأثیر منفی و زیانبار خود قرار می‌دهد. به همین علت، بررسی اثرت منفی و نحوه مبارزه با آن در دستور کار سیاست‌گذاران اقتصادی و مورد توجه دستگاه قضایی کشورها قرار گرفته است. گرچه تلاش زیادی در جهت مبارزه با این جرم مالی انجام گرفته، به علت پیچیدگی عملیات پولشویی و گستردگی آثار و تبعات منفی اقتصادی و اجتماعی آن از یک سو، و فقدان تحقیق و پژوهش‌های لازم برای شناسایی این پدیده، به خصوص در کشورهای در حال توسعه از سوی دیگر، توفیق چندانی به دست نیامده است.

اقتصاد ایران به علت قرار گرفتن در کریدور فعالیت‌های قاچاق، فعال بودن بخش های زیر زمینی، نبود قوانین و مقررات لازم برای مبارزه با پولشویی، به حساب می‌آید. از این رو ، لازم است با تلاشی دو چندان ، ضمن برخورد با پدیده پولشیی ، به تدوین و اجرای سیاست هایی به منظور جلوگیری از پیدایش زمینه و شرایط تحقق آن اقدام شود .

**پولشویی چیست و به چه منظور انجام می گیرد ؟**

درکتب، مقالات و سخنرانی های ایراد شده ، عمدتاً ، پولشویی را به معنای قانونی کردن درآمدهای غیر قانونی ، مشروع کردن پول های نامشروع  یا تطهیر پول های حرام تعریف نموده اند . اما ، واقعیت این است که در عملیات پولشویی نه در آمدهای غیر قانونی ، قانونی می شود نه پول حرامی تطهیر می شود و نه پول نامشروعی به پول مشروع تبدیل می شود . قانونی شدن یا مشروع بودن هردرآمدی ( فارغ از بار ارزشی که این مفاهیم به دنبال دارند ) از نظر اقتصادی ، نه تنها باید ضرری به اقتصاد یک کشور نداشته باشد ، باید به عنوان یک عنصر موثر در رشد و توسعه اقتصادی ایفای نقش کند .

در عملیات پولشویی ، به عنوان یک فعالیت مجرمانه مالی ، درآمدهایی که زاییده فعالیت های غیر قانونی است به گونه ای با درآمدهای حاصل از فعالیت های قانونی در می آمیزد که امکان شناسایی و تفیک آن ها از یکدیگر ممکن نیست و می توان از این درآمدهای غیر قانونی با حداقل ریسک برای فعالیت های دیگری در آینده استفاده کرد .

عملیات پول شویی به منظور تأمین منابع برای فعالیت های مجرمانه بعدی در مقایسه با دیگر آثار منفی آن از اهمیت بیشتری برخوردار است . این که پولشویی می تواند به عنوان یک جرم مستقل در نظر گرفته شود و حساسیت به وجود آمده برای مبارزه با پولشویی و مجازات در نظر گرفته شده و برای آن به میزان بیش از مجازات لحاظ شده برای جرائم منشاء می تواند به همین

دلیل باشد .

**پولشویی در کجا انجام می گیرد ؟**

انجام هر فعالیت مجرمانه نیازمند شرایط و محیط مناسب برای تحقق آن جرم است .

شناسایی این شرایط برای جلوگیری از وقوع جرم اهمیت زیادی دارد . بررسی ماهیت جرم پولشویی و شواهد موجود نشان می دهد که پولشویی در محیطی که شرایط زیر را داشته باشد قابل انجام خواهد بود .

کریدور فعالیت ها مجرمانه و غیر قانونی باشد .

بخش های غیر رسمی اقتصادی فعال باشند .

بخش های رسمی ، به خصوص بازار مالی از کارایی لازم برخوردار نباشد.

قوانین ضد پولشویی چندان فعال نباشد .

ریسک عملیات پولشویی چندان قابل توجه نباشد .

بازارهای مالی به صورت حاشیه ای و توسعه نیافته ، اما مرتبط با بازارهای مالی پیشرفته وجود داشته باشد .

روش های پول شویی برای دست اندر کاران بازارهای مالی قانونی ، بانک ها و دیگر عوامل اجرایی شناخته شده نباشد .

و به راحتی بتوان درآمد به دست آمده را برای  فعالیت های مجرمانه دیگر به مکان های دیگر انتقال داد.

**آیا امکان اندازه گیری حجم عملیات پولشویی وجود دارد ؟**

جواب صریح و روشن این است که ، متأسفانه ، تاکنون روش قابل قبولی برای اندازه گیری حجم پولشویی ارایه نشده است . با توجه به وابستگی عملیات پولشویی با فعالیت های غیر رسمی اقتصادی طبیعی است که نباید انتظار برآورد حجم پولشویی را داشته باشیم . گرچه در مطالعات تجربی به عمل آمده روش هایی ارایه شده که از آن جمله می توان روش پنج درصد GDP هر کشور ، بررسی مازاد پس انداز در نظام بانکی ، روش داده ها و ستاده ها و ، همچنین ، روش خرد به شکل مراجعه به بازار و تحت نظر گرفتن افراد مجرم ، چه به صورت مستقیم و چه به صورت غیر مستقیم ، را نام برد . اما هیچ یک از این روش ها توان برآورد دقیق و قابل قبول حجم پولشویی را نداشته اند .

**اثرات سو اقتصادی داخلی پول شویی**

پدیده پول شویی آثار سو اقتصادی بسیاری را به همراه دارد. قانونی جلوه دادن درآمدهای نامشروع علاوه بر کاهش اشتغال مولد در کشور تخریب بازار مالی –افزایش فاصله های طبقاتی –فساد سیاسی –تاثیرات منفی بسیاری بر توزیع درآمد –تخریب روز افزون بخش خصوصی اثرات بلند مدت دیگری نیز دارد که تنها گذر زمان و تاریخ قادر به قضاوت در خصوص آن خواهد بود.

براساس بررسی های انجام شده میزان پول کثیف در گردش اقتصاد کشور مبلغ بسیار بزرگی است که این آمار و ارقام احتمالی نیز بر اساس پنهان کاری های معمول در خصوص مسائل حیاتی از این قبیل نمی تواند بیانگر رقم واقعی باشد.

فساد مالی –اقتصادی و به تعبیری کاستلز به بیان یک اقتصاد دان جنایتی است که عمر آن به قدمت بشر می رسد و در آثار بسیاری از مورخان می توان سابقه ی تطهیر پول را در اقتصاد داخلی از گذشته های دور مشاهده کرد .

مخفی کردن دارایی ها و جابه جایی ثروت از طرف بازرگانان و تجار در مقابل حکومت انتقال مالکیت یک قطعه زمین تحت عنوان هبه از طرف فروشنده و پرداخت هدایا از طرف خریدار در زمین هایی که حق فروش از آنان سلب شده بود از جمله پیشینه ای است که در تاریخ ثبت شده است.

**تخریب بازار مالی**

تخریب و تضعیف بازار مالی از آثار مهم اقتصادی پول شویی به شمار می رود بدین معنا که پول شویی سبب بی ثباتی در بازار مالی می شود .عملیات پول شویی منابع زیادی از پول وارد بازار مالی می کند که قابل کنترل نیست .این حرکت های غیر قابل کنترل توسط پول شویان کارایی بازار مالی را کاهش داده و مشکلاتی را در زمینه نقدینگی و امور اجرایی به بار می آورد و با ایجاد عدم ثبات در بازار مالی اعتماد صاحبان منابع مالی ارز این بازار از بین می رود و در نتیجه سرمایه گذاری مالی و جذب منابع مالی در بازار مالی تضعیف می شود . پول شویان با تشدید فعالیت های غیر قانونی در بازار مالی آن را در انحصار خود در می آورند و جریان بازار را به سود خود تغییر می دهند در نتیجه کنترل دولت بر سیاست گذاری های اقتصادی کاهش می یابد و چون آنها خارج از کنترل دولت کار می کنند مشکلاتی در زمینه دریافت مالیات نیز برای دولت پیش می آید .پول شویان با فرار از قانون و نپرداختن مالیات و در عین حال انجام فعالیت اقتصادی در کشور سبب کاهش درآمد دولت می شوند به این معنا که حجم عظیمی از درآمد کشور در شرایطی در گردش است که دولت قادر به دریافت مالیات ازاین سرمایه ها دارایی ها و درآمد ها نیست .قاچاق کالا و مواد مخدر از عمده ترین جرایم منشا پول شویی به خصوص در ایران است.

**تخریب بخش خصوصی**

پول شویی اثرات اقتصادی سنگینی را بر جامعه تحمیل می کند.در سال های گذشته و با ظهور مباحث مربوط به خصوصی سازی و بالا گرفتن مباحث مربوط به کم کردن دخالت بخش دولتی در اقتصاد یکی از مطالب عمده قدرت بخش خصوصی در بدست گرفتن بخش هایی از اقتصاد بود که از سیطره ی حاکمیت بخش دولتی خارج می گردید.

پول شویی باعث می گردد که افرادی با ثروت ها ی بادآورده ناشی از جرایم بزرگ به راحتی کنترل قسمتی از بخش خصوصی را در دست بگیرند و عمدتا با ضعف در عملکرد و تلاش در راه باند بازی و اعمال جرایم و خلاف ها ی سنگین مالی به پیگیری اقتصاد مظلوم بخش خصوصی ضربه ای جبران ناشدنی وارد سازند .چنین مجرمانی در واقع دست صاحبان صنایع و نهاد های بخش خصوصی را به واقع در پی کار و در دست گرفتن این بخش از اقتصاد هستند را از دخالت کوتاه کرده و گاهی با بیرون کشیدن یکباره ی سرمایه شان ضربه ی دومی به پی کره ی این بخش وارد می سازند.

**تاثیر منفی بر توزیع درآمد**

توزیع درآمد یکی از مباحث مهم اقتصاد است.جامعه ا ی که فاصله ی طبقاتی فراوان آن باعث می گردد که اقتصاد نتواند عملکرد و بهینه سازی صحیحی از منابع را ارائه دهد در سیاست گذاری های اقتصادی بی شک محکوم به شکست خواهد شد.

##### روشهاي مبارزه با پولشويي

دولتها بايد براي مبارزه با پول شويي، يكسري از قوانين و مقرراتي را كه به پول شويي مجال مي دهند، تغيير دهند و همچنين با پيگيري يكسري از سياستها به مبارزه با پولشويي بپردازند. براي تدوين سياستهاي ضد پول شويي، تهيه گزارشات آماري دقيق مورد احتياج مي باشد. سپس بايد به تدوين و تصويب قانون ضد پول شويي پرداخته شود. در بسياري از كشورها، با استفاده از تكنيكهاي فني IMF قوانيني را كه بانكهاي مركزي، بانكهاي تجاري و ارزي توسط آنها اداره مي شود، فرمول بندي كرده اند. براي اين منظور بايد قوانيني براي بانكداري تصويب گردد كه كليه بانكها و شعب خارج آنها را از پول شويي دور سازد.

سياست ديگر، كنترل و نظارت بر ارزهاي خارجي مي باشد. بدين صورت كه دولتها بايد با ارائه تمهيداتي در راس بازارهاي مالي قرار گرفته و بر نقل و انتقالات ارزهاي خارجي نظارت داشته باشند. اعمال نظارت بر موسسات مالي و بانكها نيز سياست ديگر مبارزه با پول شويي مي باشد. براي اين منظور، FATF و كميته بال براي جلوگيري از استفاده غير قانوني اعضاي سيستم بانكي اعلاميه اي صادر نموده اند. اين اعلاميه، همكاري مجريان قانون را در راستاي شناسايي مشتريان بانكها و نظارت بر رفتارهايشان را با نگهداري و ثبت اطلاعات مربوطه و گزارش رفتارهاي غير قانوني آنها مورد توجه قرار داده است . زيرا پول شويي در سطح وسيع منجر به آلوده شدن مديران سيستم بانكي و در نتيجه كل سيستم مالي خواهد شد.

يكي ديگر از سياستهاي كلان دولت، وصول ماليات مي باشد. بدين ترتيب كه اصلاح ساختار مالياتي كشور، سبب جلوگيري از فرار مالياتي و در نتيجه جلوگيري از ايجاد پول هاي كثيف و پولشويي خواهد شد.

##### سازمان بين المللي مبارزه با پول شويي (FATF)

FATF يك سازمان بين المللي مبارزه با پول شويي مي باشد. در اين راستا، سازمان FATF مبارزه با فعاليتهاي غير قانوني كه دامنه وسيع فعاليتهاي اقتصادي را نيز در بر مي گيرد، آغاز نموده است. در حال حاضر FATF شامل 31 عضو (29 كشور و2 سازمان بين المللي) مي باشد.

اعضاي FATF شامل كشورهاي آرژانتين، استراليا، اتريش، بلژيك، برزيل، كانادا، دانمارك، فنلاند، فرانسه، آلمان، يونان، هنگ كنگ، سوئيس، ايسلند، ايرلند، ايتاليا، ژاپن، لوكزامبورگ، مكزيك، هلند، سوئد، نروژ، پرتغال، سنگاپور، اسپانيا، نيوزلند، تركيه، انگلستان و آمريكا و دو سازمان بين المللي اتحاديه اروپا و شوراي همكاري خليج فارس مي باشد كه عمدتا مهمترين مراكز مالي جهان محسوب مي شوند. سازمان FATF داراي يك دستورالعمل 40 ماده اي مي باشد كه كليه جنبه هاي مبارزه با پول شويي را در برگرفته و اعضاي آن ملزم به انجام آنها مي باشند.

##### مثالهايي از عمليات ضدپول شويي در دنيا

دولتها براساس روشهاي متفاوت پول شويي در كشورشان، راههاي متفاوتي را نيز براي عمليات ضد پول شويي انجام مي دهند. يكي از اصلي ترين روشها، با نام كردن حسابهاي بي نام در زمان افتتاح و يا بستن اينگونه حسابها مي باشد. اين نوع روش ضد پول شويي به خصوص در كشور استراليا قابل ذكر است. يك مثال عملي ديگر براي وضع قوانين ضد پولشويي مي توان به عمليات قوانين محرمانه بانك BSA، (The Bank Secrecy Act) در آمريكا اشاره نمود. بر طبق اين قانون به وزير خزانه داري آمريكا اجازه داده شده است كه براي نظارت هر چه بيشتر موسسات مالي و بانكها، به سندهاي شناسايي افراد و پرونده ها و گزارشات محرمانه موسسات مالي و بانكها دسترسي داشته باشد تا افرادي كه حسابهاي بي نام گشوده اند شناسايي شوند. (BSA) كه در آمريكا درسال 1970 درواكنش به سوء استفاده نهادهاي مالي، براي مبارزه با عمليات غير قانوني ايجاد شده است، از ابزارهايي مانند ثبت و بازبيني گزارشات، به خصوص در مواردي كه مربوط به فعاليتهاي مشكوك و مبادلات پول نقد و ابزارهاي پولي بي نام شبيه چكهاي مسافري بي نام و گزارشات و صورت حسابهاي بانكهاي خارجي مي باشد، استفاده مي نمايد. به عنوان نمونه گزارش مبادلات پول در جريان CTR، (Currency Transaction Report) بدينصورت است كه موسسات مالي بايد پرونده اي از CTR براي مبادلات تجاري بيش از 10000 دلار داشته باشند و كليه مبادلات بيش از 10000 دلار در آن ثبت شود. به مورد ديگر مي توان به گزارش مبادلات بين المللي پول جاري و ابزارهاي پولي CMIR (Report of International Transportation of Currency and Monetary Insurance)، اشاره نمود. (BSA) افراد را ملزم مي نمايد كه بايد هنگام خروج از مرز آمريكا و انتقال پول در جريان و يا ديگر ابزارهاي پولي بيشتر از 10000 دلار، آن را اظهار نمايند.

درميان كشورهاي خاور ميانه كه سازمان ملل، آنها را در ارتباط با پول شويي نگران كننده تشخيص داده، مي توان به كشورهاي لبنان، امارات متحده عربي و كما بيش مصر و بحرين اشاره نمود. البته اعلام شده است كه اردن، كويت، عمان، قطر، عربستان سعودي و سوريه نيز بايد تحت نظارت و كنترل قرار گيرند. در اين كشورها نيز تلاش هايي براي ضد پول شويي در جريان است.

كشور لبنان كه داراي يكي از ليبرالترين و پيشرفته ترين نظامهاي مالي در خاور ميانه مي باشد و از همكاري با FATF نيز خودداري كرده است، در سال 2001، قانوني را مبني بر جرم شناخته شدن عمليات پول شويي در اين كشور به تصويب رساند. علاوه بر اين بانك مركزي لبنان نيز با صدور بخشنامه اي، نظارت بر عمليات پول شويي و ارايه گزارش از تمامي عمليات بانكي مشكوك را در دستور كار خود قرار داده است. امارات نيز در يكم دسامبر سال 2000، طي بخشنامه اي تمامي نهادهاي مالي را ملزم نمود كه هرگونه معاملات مشكوك را به واحد موارد مشكوك و ضد پول شويي بانك مركزي گزارش دهند و يا هر فرد و يا سازماني كه مشاركتشان در پول شويي محرز شود، به مشاركت تلويحي يا غير مستقيم درپول شويي متهم كنند.

اكتساب پولهاي كثيف و تطهير آن عملي خلاف و غير قانوني بوده و داراي تبعات منفي بسياري بر اقتصاد كشور مي باشد. به همين دليل مبارزه با پول شويي مورد توجه جامعه جهاني قرار گرفته است و كشورها براي نيل به اين مقصود اقدام به تصويب قوانين و مقررات ويژه اي نموده اند. سازمان بين المللي مبارزه با پول شويي (FATF) كه شامل 29 كشور به همراه اتحاديه اروپا و شوراي همكاري خليج فارس مي باشد، دستورالعملي را جهت مبارزه با پول شويي تصويب و اعضا را به رعايت مفاد آن ملزم نموده است. در ايران نيز پولهاي ناشي از رفتارهاي مجرمانه اي نظير فرار مالياتي، ارتشاء، اختلاس، قاچاق كالا و همچنين خريد و فروش مواد مخدر و موارد ديگري از اين قبيل وجود دارد كه به دليل فقدان الزامات قانوني، به سادگي در قالب فعاليتهاي مالي و سرمايه گذاري تطهير گشته و منشاء اصلي آنها گم مي شود. عدم مبارزه با پولشويي موجب شيوع بيشتر جرايم شده و تمايل به سرمايه گذاري در فعاليتهاي مولد را كاهش داده و موجب تضعيف بنيانهاي اقتصادي كشور مي گردد. به همين دليل ضروري است كه با تصويب قوانين و مقررات لازم و همچنين اتخاذ تدابير مناسب جهت مبارزه با تطهير پولهاي كثيف اقدام شود تا از اين طريق عرصه بر رفتارهاي مجرمانه تنگ شده و كساني كه صاحب پولهاي كثيف مي گردند به سادگي قابل شناسايي باشند.

**ضمیمه 2**

**امکان پورسانت پنهان در غیبت نظارت**

**کیارش اشرف**

**کارشناس حقوقی**



**تعریفی دیگر از پورسانت**:

درصدی که روی خرید یا فروش می گیرند و حتما" افشاء نمی شود

**تعریفی دیگر از حقوق**:

حق الزحمه و پاداشی که اتفاقا" افشاء می شود

در دنیای امروز سرمایه گذاری امری اجتناب ناپذیر است. بورس به دلیل ویژگی هایی که دارد می تواند یکی از بهترین و جذاب ترین موقعیت ها برای سرمایه گذاری و کسب منافع سالم و پایدار اقتصادی باشد. مسئولین اقتصادی هم اگرمردم را به سرمایه گذاری در بورس تشویق کنند به نفع نظام اقتصادی ایران خواهد بود؛ با افزایش شفافیت و پاسخگویی مدیران، حمایت و مساعدت های مدیران سیاسی نیز ارزشمند و اثرگذار خواهد شد و به جای اینکه این این نحو ازحمایت ها برای عده ای خاص به یک رانت تبدیل شود، یک فرصت برای عموم مردم خواهد بود و اعتماد عمومی را افزایش خواهد داد. مردم با حمایت های واقعی به سرمایه گذاری در شرکتهای پذیرفته شده در بورس تشویق می شوند؛ حمایت از شفافیت و پاسخگویی ، اولین و مهمترین شاخص در حمایت از سرمایه گذاری مردم است. سرمایه گذاری های مردم در شرکت های بورسی و مشارکت در طرح توسعه این شرکتها باعث می شود تا اقتصاد و صنعت پیشرفت کند، در شرکت های سرمایه پذیر اشتغال جدید ایجاد شود ، دانشگاه های مرتبط با صنعت فعال شوند، اعتماد عمومی افزایش پیدا کند و سرمایه گذاران به منافع سالم و پایدار اقتصادی دست یابند.

از طرف دیگر شرکتها معمولا دغدغه های متعددی دارند که از جمله آنها می توان به : حمایت دولت با وضع تعرفه روی کالاهای وارداتی، اخذ تسهیلات بانکی بیشتر و بلند مدت تر و ارزان تر، نیاز به امنیت بازار و اقتصاد و نیاز به نیروهای آموزش دیده و متخصص، اشاره کرد.

صنوف هر آنچه در صنعت و خدمات دارند درقالب شرکت ها و با نام تجاری مشخص به جامعه می آورند، این شرکت ها بعضاً عمری طولانی تر و مسئولیت حقوقی و اجتماعی بیشتری از بنیانگذاران، صاحبان ، متخصصان و کارکنان خود دارند.

مردم این شرکت ها یا محصولات آنها را می شناسند و بنیانگذاران و صاحبان این شرکتها با حضور در بورس با حفظ سهام مدیریتی خود (قاعدتا" بیش از 51 درصد) و فروش بقیه سهام، مردم را نیز در فعالیت های اقتصادی و حتی برنامه های توسعه ای خود شریک می کنند یا همینطور شرکتهای بیمه و تامین اجتماعی وجوه حاصل از بیمه و مستمری کارکنان سازمان ها و شرکتها را در ایجاد و راه اندازی شرکتها و کارخانجات صرف می کنند و با ورود این شرکتها به بورس با کمک به ایجاد اقتصادی سالم، پویا ، شفاف و مسئولیت پذیر ، فرصت سرمایه گذاری برای عموم مردم نیز ایجاد می کنند، هرچند در جامعه ما این روال کمی متفاوت بوده است و بیشتر شرکتها را دولت با سرمایه مردم ساخته است و بعد با ورود به بورس، علاوه بر مشارکت دادن بیشتر مردم در امور اقتصادی و ایجاد درآمد برای سرمایه گذاران، به شفافیت اقتصادی و پاسخگویی مدیران مربوطه نیز توجه داشته است.

این گزارش بنا دارد به سراغ شرکت های دارویی برود و با طرح فرایند جاری این شرکتها این مساله را دنبال می کند که عدم شفافیت چه آثار سوئی می تواند داشته باشد.

هشدار داده خواهد شد که اگر این فرآیند ها اصلاح نشوند، زمینه برای سوء استفاده را فراهم می کنند و می تواند شرایطی ایجاد کنند که سلامت مدیران شرکت ها را به مخاطره اندازد، و در نهایت توضیح داده خواهد شد برای تضمین و تعالی منافع جامعه و سهامداران در گزارش های دوره ای و سالانه چه اطلاعاتی باید ارائه گردد تا امکان هرگونه بهره برداری های غیر قانونی و دست اندازی احتمالی به حقوق سهامداران منتفی گردد و جامعه به سرمایه گذاری در شرکتهای بورسی ترقیب و تشویق شود.

**آثار عدم شفافیت گزارشات مالی**

کشور نیاز به صنایع مدرن و پیشرفته دارد در حالی که به سختی یک طرح توسعه اجرا می گردد، صنایع ما مستهلک شده و متاسفانه به سختی نوسازی می گردند، سود سهامداران به سختی پرداخت می شود و اغلب بعد از مهلت قانونی آنهم با پیگیری به حساب سهامدار واریز می شود، بدهی های شرکت ها به بانک ها به جای آنکه گذرا و موقتی باشد ، مادام العمر شده است و بجای اینکه هر سال کاهش یابد مرتب افزایش می یابد، از ابزارهای نوین تامین مالی که بورس زحمت بسیاری برای اجرایی کردن آنها کشیده است استفاده نمی شود و متاسفانه فقط به منابع سهامداران یا بانکها توجه می شود که در مقابل همین منابع سهامداران و بانکها هم پاسخگویی شایسته ایی وجود ندارد، از شرکت های دانش بنیان دارویی که نقش بسیار مهمی در صنایع داروسازی دارند استفاده و حمایت لازم نمی شود، ارتباط لازم بین شرکتهای دارویی با دانشگاه ها بسیار اندک است، نیروهای متخصص حقوق بالاتری باید داشته باشند که ندارند، از مدیران متخصص و سالم، قدرانی شایسته ایی صورت نمی گیرد و... این ها معنای دیگر نامناسب بودن و عدم رعایت موازین و ضوابط حسابداری و گزارش دهی است که در واقع در گزارش ها با عدم شفافیت، ابهام و کلی گویی بر کارهای غلط سرپوش گذاشته می شود، نظم اقتصادی به سخره گرفته می شود و در نهایت به جای آنکه مقصرین گناه خود را قبول کنند گناه خود را به گردن این و آن می اندازند و به ناسزا گویی روی می آورند. حداقل کاری که می توانند انجام دهند اصلاح رفتار غلط خودشان است منتها سکوت، اهمیت ندادن به اعتراضات و بعضا" رفتار نامناسب با اعتراض کننده، عادت و یکی از راهکارهای اصلی شده است.

**نشانه های امکان سوء استفاده مالی مدیران**

در شناسایی امکان سوء استفاده های مالی مدیران باید به مواردی توجه داشت از جمله :

1. درصدهای مقایسه ایی در هر صنعت مثل درصد سود ناخالص به فروش در صنعت دارو
2. عدم افشاء اطلاعات مثل عدم افشاء تخفیفات نقدی یا عدم افشاء بهای هر واحد ماده اولیه

**سازمان بورس و اوراق بهادار**

سازمان بورس و اوراق بهادار در قانون بازار اوراق بهادار مصوب سال 1384 مجلس شورای اسلامی و اساسنامه سازمان بورس و اوراق بهادار مصوب سال 1384 هیات وزیران و قانون توسعه ابزارها و نهادهای مالی جدید به منظور تسهیل اجراء سیاستهای کلی اصل چهل و چهارم قانون اساسی مصوب سال 1388 مجلس شورای اسلامی، وظایف و اختیارات مشخصی دارد در اهداف و برنامه های استراتژیک (راهبردی ) سازمان در راستای سیاست های هفتگاه وزارت اقتصاد و داریی سال مصوب 1392 موارد بسیار ارزنده ایی آمده است در سایت خود سازمان بورس و اوراق بهادار در موارد متعدد به شفافیت و پاسخگویی شرکتها بسیار اهمیت داده شده است ولی به نظر می رسد در عمل امکان عدم شفافیت شرکتها هم وجود دارد و از جمله؛ شرکتهای دارویی متاسفانه از عدم رعایت شفافیت، نگرانی خاصی ندارند و یک پکیج از بهانه های خودشان را آماده دارند.

بورس امین مردم است و سرمایه گذاران و سهامداران با اعتماد به تدابیر نظارتی سازمان بورس و اوراق بهادار وارد معامله می شوند و لذا شرط امانت داری دقت در شفاف سازی گزارشات مالی شرکتها است و باید با دقت بیشتری انجام شود.

**سازمان حسابرسی**

در ایران بر اساس بند 4 تبصره 2 ماده واحده قانون تشکیل سازمان حسابرسی مصوب سال 1362 مجلس شورای اسلامی و ماده 6 و7 قانون اساسنامه سازمان حسابرسی مصوب سال 1366 مجلس شورای اسلامی، وظیفه تدوین وتعمیم اصول و ضوابط حسابداری و حسابرسی به این سازمان محول شده است . به موجب این اختیار قانونی، [سازمان حسابرسی](https://fa.wikipedia.org/wiki/%D8%B3%D8%A7%D8%B2%D9%85%D8%A7%D9%86_%D8%AD%D8%B3%D8%A7%D8%A8%D8%B1%D8%B3%DB%8C) ، از اواخر [دهه 1370](https://fa.wikipedia.org/wiki/%D8%AF%D9%87%D9%87_%DB%B1%DB%B3%DB%B7%DB%B0) ، اصول و ضوابط حسابداری و حسابرسی ایران را وضع می‌کند که برای همه نهادهای گزارشگر و موسسات حسابرسی در ایران لازم‌الاجرا است.

**صنف دارو**

وقتی حرف از امکان سوءاستفاده می زنیم باید بدانیم در مورد چه صنفی و با چه ابعاد اقتصادی و اجتماعی سر و کار داریم؛

سهم اقتصادی این صنف اعم از تولید و واردات سالانه حدود 3 میلیارد دلار است (حدود 10 هزار میلیارد تومان)، که در سه مرحله گردش اقتصادی، رقمی در حدود 30 هزار میلیارد تومان گردش اقتصادی سالانه ایجاد می کند؛ در مرحله اول تولید کننده گان و واردکنندگان، مرحله دوم شرکت های پخش و توزیع دارو و در مرحله سوم داروخانه ها هستند. حدود 50 شرکت تولیدکننده دارویی فعال داریم که عمده داروهای مورد نیاز را تولید می کنند، حدود 10 شرکت واردکننده دارویی هم عمده واردات دارویی را انجام می دهند و حدود 15 شرکت پخش دارویی فعال هم عمده دارو های مورد نیاز را توزیع می کنند و حدود 8 هزار داروخانه فعال در کشور وجود دارد. این سه میلیارد دلار در اصل حاصل کارعلمی مراکز تحقیق و توسعه دارویی دنیا بر روی حدود 1200 مولکول دارویی بوده است که پس از هزینه های بسیار بالا به مرحله نهایی قابل ارائه جهت درمان انسان رسیده اند که در ایران در اشکال مختلف دارویی؛ در حدود 3000 عنوان قرص، کپسول، آمپول ، شربت و قطره و ... در دوزهای درمانی مختلف و با حدود 6000 مجوز تولید یا واردات دارویی به جامعه عرضه می شوند. این داروها تاریخ انقضاء دارند و شرایط تولید، واردات، توزیع و فروش مشخصی دارند. پس با یک صنف پیچیده و گسترده سروکار داریم که در رأس این صنف، سازمان غذا و دارو ( معاونت غذا و داروی وزارت بهداشت، درمان و آموزش پزشکی) مسئول سیاستگذاری و تامین داروی جامعه است.

شرکت های دارویی در بحث مالی در دو مورد بسیار حساس هستند یکی در بحث خرید مواد اولیه و دوم در بحث تخفیفات فروش محصولات دارویی، که هرکدام جای توضیح فراوان دارد.

از نقص قوانین که کم کاری قوه مقننه است (لایحه جدید تجارت هنوز هم بعد از 10 سال تصویب نشده است!) و به روز نبودن قوانین که بگذریم، درنهایت به گزارش مالی شرکتها می رسیم که با توجه به نواقص، عدم شفافیت و ابهاماتی که دارند کمی می توانند مورد مداقه و بررسی قرار گیرند.

در بررسی گزارش های مالی شرکتها باید حسابداری و حقوق را باهم ترکیب کنیم تا از این اطلاعات ناقص و مبهم ارائه شده سر در بیاوریم.

**فرمان مبارزه با فساد مقام معظم رهبری**

لازم است به مسئولیت سازمان بورس و اوراق بهادار و سازمان حسابرسی در برابر فرمان مبارزه با فساد مقام معظم رهبری ( فرمان 10 اردی بهشت 1380 ) اشاره شود و باید یادآوری کرد همه ما در اجرای این فرمان مهم مسئولیت اخلاقی و قانونی داریم و موظفیم با اقدامات خود شرایط و زمینه های فساد و رانت خواری را از میان برداشته، شائبه احتمال هرگونه سوء استفاده های مالی را منتفی سازیم و براستی کسانی که عاشقانه دکتر و مهندس و استاد دانشگاه شدند و برای اینکه ایران ایران شود خون دلها خورده اند، حق شان نیست حقوق ناچیز بگیرند و بعضی از مدیران از امکان اخذ پورسانت های پنهان کلان و نامشروع بهره مند باشند.

**بخش اول - تخفیفات فروش محصولات دارویی**

با توجه به عدم شفافیت این تخفیفات، محدود بودن سود و عدم به رسمیت شناختن آن از سوی سازمان غذا و دارو این امر به شدت می تواند منافع ذینفعان (سهامداران، بانک، فروشندگان معتبر مواد اولیه، شرکت های پخش معتبر ، مدیران لایق و شایسته و...) را تهدید کند.

برخی شرکتهای دارویی بورس فروشی میلیاردی و تخفیفات میلیارد تومانی دارند این شرکتها باید محصولات خود را از طریق شرکتهای پخش مورد تایید وزارت بهداشت طبق مقررات مصوب بفروش برسانند. ولی از آنجا که ما ایرانی ها بسیار باهوش هستیم خصوصا" در بعضی چیزها ! یک راهی همیشه پیدا می کنیم برای بعضی کارها ! پورسانت فروش هم از این نوع است.

در عمل این شرکتها محصولات دارویی خود را به چندین شرکت پخش می دهند تا در سراسر کشور توزیع گردد که البته تا 3 یا 4 شرکت پخش، طبیعی است و با هر شرکت پخش دارویی قراردادی دارند، شرکت های پخش دارویی اغلب در بورس نبوده و شفاف نیستند ( برداشت از رفتار آنها این است که نمی خواهند هم شفاف باشند والا به بورس می آمدند)، شرکتهای دارویی از نظر حسابداری دو نوع تخفیف در عمل به شرکتهای پخش دارویی می دهند یکی "تخفیف نقدی" که در اصل در حسابداری باید برای خرید های نقدی لحاظ شود که این اقدام البته نیاز به اخذ مجوز دارد و دیگری "تخفیف کالایی" یعنی مثلا اگر 100 عدد را فاکتور کرده اند تعداد 10 عدد هم به عنوان تخفیف می دهند. تا اینجا همه چیز یک مقدار عادی به نظر می رسد ولی تخفیفات نقدی درعمل مبلغ و درصدی شده است که روی فروش هر محصول به شرکت پخش داده می شود چه شرکت پخش، نقدا" پرداخت کند و چه مدت دار و در فرآیند کار علاوه بر تخفیفات کالایی، **تخفیفات نقدی نیز با ابهاماتی قابل توجه داده می شود که متاسفانه معمولا به حساب بانکی شرکت پخش واریز نمی شود و بصورت چِک در اختیار مسئولین شرکت پخش دارویی قرار میگیرد** مسئولین شرکت های پخش دارویی هم قرار است این چِک ها را نقد کنند و بین داروخانه داران تقسیم کنند حال اینکه در این وسط چه شخصی چه مبلغی گرفته است و این پول ها چه شده است محل ابهام است.

سازمان غذا و دارو که مرجع قیمت گذاری دارو می باشد این هزینه های تخفیفات نقدی و کالایی را در هزینه های دارو به رسمیت نمی شناسد، آنرا فساد زا می داند و در قیمت گذاری دارو لحاظ نمی کند. به عبارت دیگر وقتی این هزینه ها در قیمت گذاری دارو لحاظ نگردد، اشخاصی که این تخفیفات را می دهند، به منابع مالی شرکت از جمله منابع توسعه و نوسازی ، سود سرمایه گذاری سهامداران یا منابع بازپرداخت بدهی ها و دیون شرکت دست درازی کرده اند، خودشان که کارمند هستند و فردا هم شاید در این شرکت نباشند ولی در موارد ذکر شده مشکلات متعددی ایجاد کرده اند.

به سراغ گزارش های مالی که می روید اثری از این پول های داده شده نمی بینید یعنی معلوم نیست به کدام شرکت پخش دارویی چه مبلغ به صورت نقدی تخفیف داده شده؟ و چه مقدار بصورت تخفیف کالایی؟ حتی معلوم نیست به هرشرکت پخش کلا" چقدر تخفیف داده شده؟! و در عمل تخفیفات فروش را با برگشت از فروش باهم در گزارش به عنوان" برگشت از فروش و تخفیفات" عنوان می کنند و جزئیات را ذکر نمی کنند و چنان گزارش می کنند که اساتید بزرگ حسابداری دنیا هم دچار سرگردانی و ابهام شوند. در واقع به نظر می رسد از گزارش فقط نام "گزارش" باقی مانده است و کلاً گزارشی در کار نیست! به عبارت دیگر در گزارشات مالی هم طبق نمونه های ارائه شده یا اصلاً افشاء نمی گردند یا انقدر مبهم گفته می شوند که هیچ اثری باقی نمی گذارند و محل ابهام است.

**راه حل چیست؟**

**اصلاح فرآیند های مالی ، شرح نویسی ثبت حسابداری و گزارشگری تخفیفات فروش**

1. **واریز تخفیفات نقدی به حساب بانکی شرکت پخش دارویی**

نحوه پرداخت تخفیفات نقدی با توجه به الکترونیکی شدن امور بانکی باید صرفا" بصورت واریز به حساب بانکی شرکت پخش دارویی عمل گردد و واریز کلیه تخفیفات نقدی به حساب بانکی شرکت پخش دارویی باید در گزارش ها تایید و حسابرسی گردند.

1. **اصلاح شرح ثبت حسابداری دفاتر روزنامه و کل**

ذکر جزئیات کامل تخفیفات فروش شامل : نام شرکت پخش دریافت کننده تخفیفات ، شماره حساب بانکی شرکت پخش ، نام و کد ملی مدیران تایید کننده پرداخت تخفیف ، شماره و تاریخ و خلاصه صورتجلسه هیات مدیره در هر مورد تخفیف

* **نکته قابل توجه :** مجوزی که مدیران برای اعطای تخفیفات صادر می کنند باید موردی و با ذکر جزئیات باشد و مجوز کلی جای سوء استفاده دارد.

1. **ثبت موارد فوق در دفاتر حسابداری و سیستم حسابداری رایانه ای بصورت توأمان و ضمیمه نمودن فایل اسکن کلیه مدارک به سیستم رایانه ایی حسابداری**
2. **افشاء صحیح تخفیفات فروش در یادداشت توضیحی ضمیمه گزارش مالی** ( طبق نمونه ذیل)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| نام شرکت پخش دارویی | کل فروش | تخفیفات نقدی | تخفیفات کالایی | برگشت از فروش | خالص فروش |
| شرکت پخش الف |  |  |  |  |  |
| شرکت پخش ب |  |  |  |  |  |
| شرکت پخش ج |  |  |  |  |  |
| برای هرشرکت پخش یک سطر اختصاص داده شود | | | | | |

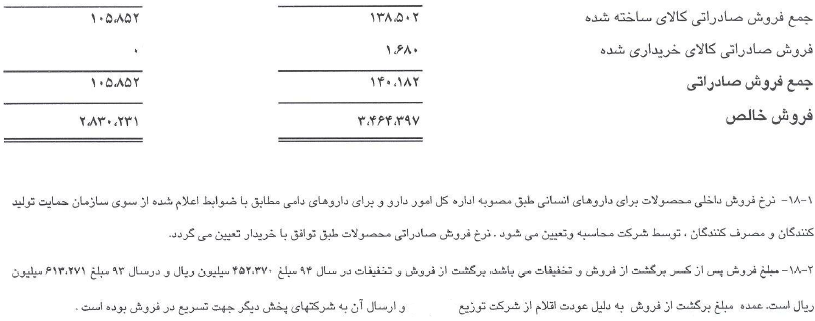
(این جدول باید یادداشت توضیحی ضمیمه " تخفیفات نقدی وکالایی " در گزارش مالی باشد.)

1. **آیین نامه مالی و معاملاتی شرکت باید شفافیت گزارشات مالی را تاکید کند**

موارد فوق باید در آیین نامه مالی و معاملاتی ذکر گردند تا حسابرسان به آن رسیدگی و رعایت یا عدم رعایت آنرا گزارش کنند.

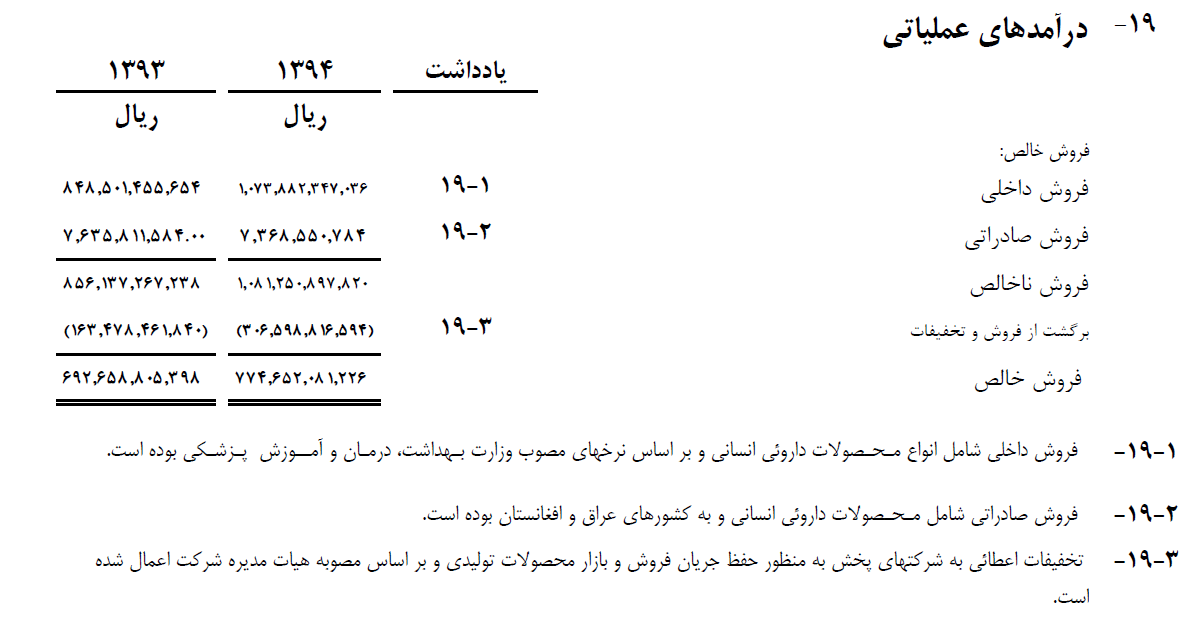
ذیلا" چند نمونه از گزارش مالی برخی شرکتهای دارویی که از این نظر دارای ابهام است ذکر می گردند اصولا" در آیین نامه مالی و معاملاتی شرکت باید از محل و محملی برای عدم شفافیت مثل ذکر فروش خالص ( بدون ذکرجزئیات، درشرکت دارویی نمونه اول) یا ارائه جزئیاتی ناقص از "برگشت از فروش و تخفیفات" در یادداشت های توضیحی گزارشات مالی (شرکت دارویی نمونه دوم ) منع گردند.

**شرکت دارویی (نمونه اول)**



(برگرفته از یادداشت توضیحی ضمیمه گزارش مالی یک شرکت دارویی)

**شرکت دارویی (نمونه دوم)**



(برگرفته از یادداشت توضیحی ضمیمه گزارش مالی یک شرکت دارویی)

\*لازم به ذکر است اسامی شرکت ها در این گزارش برای تصدیق حسن نیت حذف شده است.

**بخش دوم - خرید مواد اولیه**

در ادامه گزارش، خرید مواد اولیه شرکت های دارویی و سوء استفاده های احتمالی بررسی می گردند

**نکته های اساسی در بحث مواد اولیه :**

**اول ) سهم هزینه ها**

در خرید مواد اولیه مساله اصلی، سهم بالای هزینه مواد اولیه در کل هزینه ها است یعنی حدود 70 تا 80 درصد کل هزینه ها، مواد اولیه و بسته بندی است و 10 تا 15درصد هزینه سربار و 10 تا 15 درصد هزینه حقوق ودستمزد می شود و به تبع آن هر گونه عدم شفافیت و به تبع آن عدم پاسخگویی در خریدهای مواد اولیه می تواند هزینه بالایی را به شرکت تحمیل کند و منافع همه ذینفعان از جمله سهامداران را تهدید می کند.

حال هرچقدر از دستمزدها کاسته شود در نهایت جز نارضایتی پرسنل خوش نیت، وفادار و متخصص چیزی عاید نمی شود و منفعت اقتصادی ندارد یعنی حتی اگر فقط منطق اقتصادی داشته باشیم، باید جلوی فساد را گرفت و خرید مواد اولیه شفاف گزارش شود.

گزارش شفاف به مرور باعث بهبود اوضاع می شود.

**دوم ) کیفیت ماده اولیه**

در بحث مواد اولیه بهانه هایی مثل کیفیت همیشه مطرح بوده و هست که البته درصد خلوص مواد اولیه در گزارش های بازرسی مواد و آزمایشگاه های معتبر امروزه به سادگی تعیین می شوند. به عبارت دیگر با افشاء "درصد خلوص هر ماده اولیه" درگزارش های مالی می توان جلوی این بهانه را گرفت.

همین مواردی که برای کیفیت مواد اولیه مطرح می شود، بخاطر عدم شفافیت است.

**سوم ) خرید ماده اولیه دارویی از نظر کیفی با نظارت سازمان غذا و دارو**

خرید مواد اولیه دارویی به این شکل نیست که شرکت های دارویی از هر شرکتی بتوانند مواد اولیه خریداری کنند! به عبارت دیگر سازمان غذا و داروی ایران (معاونت داروی وزارت بهداشت، درمان و آموزش پزشکی) لیست فروشندگان مجاز مواد اولیه را اعلام می کند، که بازرسان مورد تایید سازمان غذا و دارو این شرکتها و مواد اولیه آنها را از نظر کیفیت بازرسی و تایید کرده اند و نظام ارزیابی مشخصی را برای کیفیت مواد اولیه خریداری شده وضع کرده اند و از طرف دیگر شرکتهای دارویی (کارمندان واحد بازرگانی و ترخیص کارها و...) بطور معمول از کم و کیف خرید های رقبای خود مطلع هستند و اینطور نیست که ارائه اطلاعات شفاف مشکلی برای شرکت بوجود آورد، هرچند که می تواند برای مدیرانی که امکان اخذ پورسانت دارند، مشکل ساز شود!

**مواردی که در خصوص مواد اولیه در گزارشات مالی رعایت نمی گردند :**

**الف ) واحد سنجش متناسب با مواد اولیه**

مواد اولیه در شرکتهای دارویی به واحد اندازه گیری "گرم" و در بعضی مواد به "میلی گرم" قیمت گذاری می گردند به عبارت دیگر ارائه واحد سنجش اشتباه به بی راهه بردن شخصی است که گزارشات مالی را مطالعه می کند مثلا اغلب شرکت های دارویی گزارش خرید مواد اولیه را به "کیلوگرم" یا درهم و به "کیلووعدد" بیان می کنند حال اگر همین "کیلو گرم" را درست بیان کنند یعنی نام هر ماده اولیه را بیاورند و مقدار و مبلغ را درست ذکر کنند قابل چشم پوشی است ولی فقط فرم های از پیش تعیین شده سامانه مربوطه را خواسته اند به نحوی پرکنند و خالی نگذارند !

طبق نمونه هایی که در این گزارش ارائه شده شرکت دارویی نمونه سوم اصلاً واحد و مقدار را ذکر نکرده است ، شرکت دارویی نمونه چهارم مبلغ قابل توجهی را تحت عنوان "سایر مواد اولیه" ذکر کرده است و از همه بدتر شرکت دارویی نمونه پنجم کل مواد اولیه (حدود 200 قلم ماده اولیه) را در یک عنوان مبهم و کلی "مواد اولیه" و کل مواد بسته بندی ( حدود 50 قلم ملزومات بسته بندی) را در یک عنوان مبهم و کلی "مواد بسته بندی" ذکر کرده است (شاید خواسته اند در مصرف کاغذ صرفه جویی کنند! شاید هم در این فکرند که اضافه شدن 5 یا 6 صفحه به گزارشات باعث خستگی مطالعه کننده می شود!)

**ب ) تاریخ انقضاء مواد اولیه**

در مواد اولیه تاریخ انقضای مواد مهم است به عبارت دیگر اگر مواد اولیه مانده و رو به انقضا خریداری شود حتما ارزان تر خواهد بود ولی علاوه بر خطرپذیری که برای مجموعه ایجاد می شود محصول تاریخ انقضاء کوتاه تری خواهد داشت ولی اگر همین تاریخ انقضای مواد اولیه در گزارشات مالی افشاء نشود خود فرصتی برای سوءاستفاده و اخذ تخفیفات پنهانی و غیر رسمی خواهد بود. در حالی که در اغلب گزارشات مالی، تاریخ انقضای مواد اولیه افشاء نمی شود.

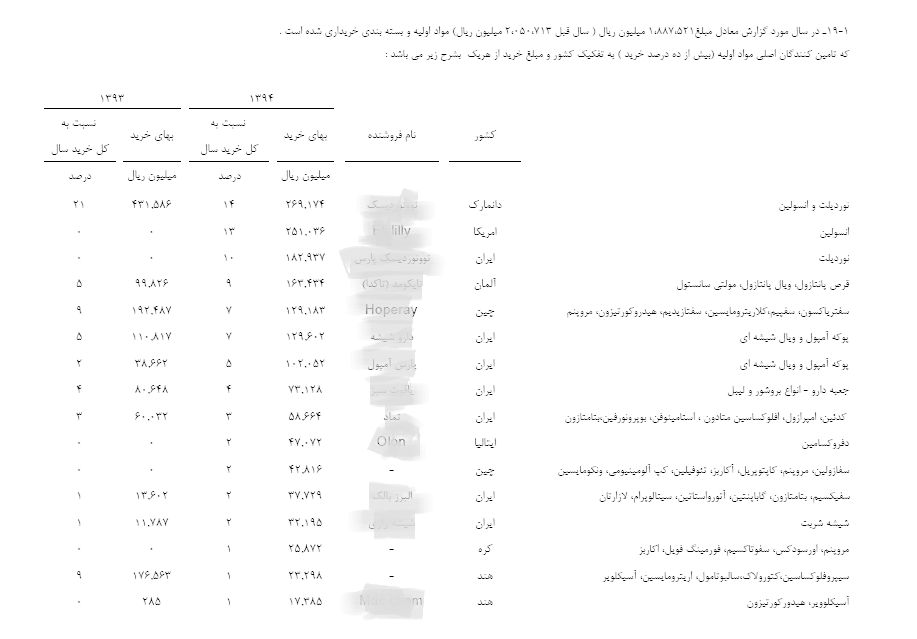
**پ ) حداقل اطلاعات هر ماده اولیه**

وقتی اطلاعات از یک میزان استانداردی کمتر ارائه شود زمینه سوء استفاده فراهم می شود. فرض کنیم حداقل اطلاعات را در مورد یک کالا نداریم این کالا هر مشکلی را می تواند ایجاد کند و حتی هیچ اعتراضی نمی توانیم داشته باشیم.

مواد اولیه مورد مصرف یک شرکت دارویی معمولا حدود 200 مورد می شوند که این اقلام باید هر کدام حداقل در یک سطر همانطور که در" جدول افشاء صحیح خرید مواد اولیه در یادداشت توضیحی ضمیمه گزارش مالی " ذکر شده است ارائه گردند.

اینکه چندقلم ماده اولیه رابا هم تحت عنوان " مواد اولیه " یا " مواد الف و ب و ج " بیاورند یا مبلغ چند میلیارد تومانی را در قالب "سایر مواد اولیه" ذکر کنند یا قیمت هر واحد را ارائه نکنند بستر همه نوع سوء استفاده و پورسانت گیری های پنهان را فراهم می کند. ( در کلیه شرکت های نمونه ذیل نامناسب بودن و عدم رعایت موازین و ضوابط حسابداری و گزارش دهی تکرار شده است)

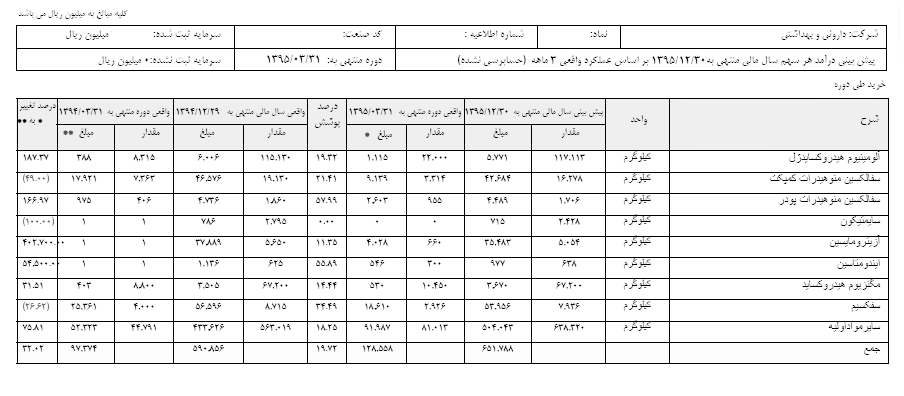
**شرکت دارویی (نمونه سوم)**





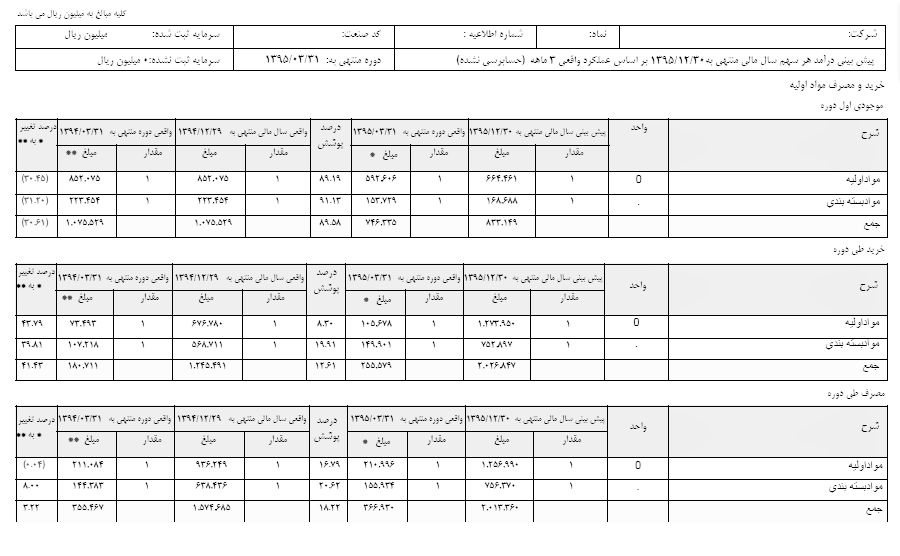
(برگرفته از یادداشت توضیحی ضمیمه گزارش مالی یک شرکت دارویی)

**شرکت دارویی (نمونه چهارم)**



( برگرفته از گزارش مالی یک شرکت دارویی از سامانه اطلاع رسانی شرکتها ( کُدال) )

**شرکت دارویی (نمونه پنجم)**



( برگرفته از گزارش مالی یک شرکت دارویی از سامانه اطلاع رسانی شرکتها ( codal) )

\*لازم به ذکر است اسامی شرکت ها در این گزارش برای تصدیق حسن نیت حذف شده است.

به نظر می رسد برخی از مدیران این شرکتها شرط استخدام یا ابقای شان؛ این عدم شفافیت، کلی گویی و مبهم بودن گزارشات مالی است !

**راه حل چیست؟**

**اصلاح فرآیند ها درشرح نویسی ثبت حسابداری و گزارشگری خرید مواد اولیه :**

1. **اصلاح شرح ثبت های حسابداری در دفتر روزنامه و کل :**

ذکر جزئیات کامل برای هر قلم ماده اولیه ، شامل :

نام ژنریک هر ماده اولیه به فارسی و لاتین ، کد اِچ اِس HS code، کد سی اِی اِس CAS No. ، نام تجاری ماده اولیه به فارسی و لاتین ، مقدار خریداری شده به گرم (در مورد داروهای هورمونی به میلی گرم)، قیمت هر گرم ( در مورد داروهای هورمونی به میلی گرم)، تاریخ تولید ، تاریخ انقضاء ، درصد خلوص ، نام مرجع بازرسی کننده به فارسی و لاتین ، شماره و تاریخ مجوز ورود ماده اولیه ( سازمان غذا و دارو) ، شماره و تاریخ و خلاصه ای از گواهی بازرسی ، شماره و تاریخ و خلاصه ای از گواهی آنالیز آزمایشگاه، شماره و تاریخ و خلاصه ایی از گواهی مبداء ، نام و شناسه ملی شرکت بازرگانی وارد کننده ، نام و شناسه ملی نماینده فروش در ایران، نام تولید کننده اصلی به فارسی و لاتین، شماره و تاریخ اعتبار اسنادی LC، نام بانک گشایش کننده اعتبار اسنادی LC، شماره و تاریخ و خلاصه ایی از پیش فاکتور ، نام و کدملی مدیران تایید کننده پیش فاکتور جهت خرید، نام و کدملی مسئول فنی تایید کننده خرید ماده اولیه، شماره و تاریخ و خلاصه ایی از فاکتور، شماره و تاریخ ثبت سفارش، شماره و تاریخ مجوز ترخیص ماده اولیه ( سازمان غذا و دارو)، شماره و تاریخ قبض انبار ، نام و محل گمرک ، شماره و تاریخ اظهارنامه گمرکی، شماره و تاریخ بیمه نامه ، شماره و تاریخ مجوز مصرف ( سازمان غذا و دارو)

* **نکته قابل توجه :** موارد فوق یا بطور کامل در شرح ثبت حسابداری دفاتر روزنامه و کل ذکر نمی گردند یا با بهانه های مختلف در دفتر روزنامه ذکر می کنند "به شرح اسناد پیوست" و در دفتر کل نیز ذکر می کنند "به شرح دفتر روزنامه" و در سیستم کامپیوتری حسابداری هم ذکر می کنند "به شرح دفاتر حسابداری و اسناد حسابداری پیوست" ودر نهایت با این نحوه شرح نویسی ثبت حسابداری چنان شرح نویسی کرده اند که فقط قسمت شرح خالی گذاشته نشود! و در واقع شرحی نوشته نشده و راه هرگونه سوء استفاده ای ایجاد شده است.

1. **ثبت موارد فوق در دفاتر حسابداری و سیستم حسابداری رایانه ای بصورت توأمان و ضمیمه نمودن فایل اسکن کلیه مدارک به سیستم رایانه ایی حسابداری**
2. **افشاء صحیح خرید مواد اولیه در یادداشت توضیحی ضمیمه گزارش مالی** ( طبق نمونه ذیل)

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| نام ماده اولیه | مقدار خریداری شده به گرم | قیمت هر گرم | تاریخ انقضای ماده اولیه | درصد خلوص ماده اولیه | نام موسسه بازرسی کننده کیفیت |
| ماده اولیه الف |  |  |  |  |  |
| ماده اولیه ب |  |  |  |  |  |
| ماده اولیه ج |  |  |  |  |  |
| برای هر ماده اولیه یک سطر اختصاص داده شود | | | | | |

(این جدول باید یادداشت توضیحی ضمیمه " هزینه خرید مواد اولیه " در گزارش مالی باشد.)

1. **آیین نامه مالی و معاملاتی شرکت باید شفافیت گزارشات مالی را تاکید کند**

موارد فوق باید در آیین نامه مالی و معاملاتی ذکر گردند تا حسابرسان به آن رسیدگی و رعایت یا عدم رعایت آنرا گزارش کنند.

**نتیجه گیری:**

در این گزارش ابعاد احتمالی سوءاستفاده های مالی، فرآیند های جاری و نقشی که این فرآیند ها در سوء استفاده های می توانند داشته باشند توضیح داده شد و به شرکتهای دارویی و مدیران سالم که خودشان پیش قدم در اصلاح و جلوی گیری از فساد باشند فرآیندهای اصلاحی ارائه شد .

سازمان بورس و اوراق بهادار باید در این زمینه ابهام زدایی کند و فرمت گزارشات را در سامانه اطلاعات شرکتها (کُدالcodal ) به نحوی اصلاح کند که جای پنهان کاری (یا صرفا خالی نگذاشتن جاهای خالی فرم ها و جداول مالی با اطلاعات غیرشفاف و مبهم) برای اشخاصی که نمی خواهند موازین و ضوابط حسابداری و گزارش دهی را رعایت کنند، باقی نماند.

سازمان حسابرسی باید استاندارد ها و دستور العمل های حسابداری و گزارشگری را در این زمینه با شفافیت توضیح دهد و نواقص را برطرف کند.

در هر حال نقد کردن و خرج کردن این پورسانت ها چیزی شبیه پولشویی است و مدیران و اشخاصی که با استانداردهای حسابداری و حسابرسی، دستور العمل های حسابداری و حسابرسی و قوانین پولشویی ، آیین نامه و دستور العمل های آن بازی می کنند (به جای اینکه قانون و مقررات را رعایت کنند) باید از خود بپرسند علاوه بر لطمه ای که به جامعه می زنند و باتوجه به ابعاد چند میلیارد تومانی آن، صدمه پنهانی که به نظام اقتصادی کشور وارد می کنند آیا تحمل مجازات های قانونی را دارند؟

**امکان اخذ پورسانت پنهان در غیبت تدبیر**

ای کاش حقوق مدیران انقدر حساسیت آفرین نمی شد حداقل آن حقوق ها رسمی بود و پورسانت غیر رسمی است. هر چقدر از حقوق های رسمی کاسته شود و شفافیت ایجاد نگردد، زمینه را برای سوء استفاده مهیا می کند و این سلامت مدیران را تهدید می کند.

شرکت سرمایه گذاری را یاد دارم که وقتی مدیران شرکت های زیر مجموعه می خواستند طرح توسعه ای را اجرا کنند، از مدیران خود حمایت می کرد و با دادن تسهیلات مالی کمک می کرد تا قبل از اجرای طرح توسعه و افزایش سود و قیمت سهام، مدیران و کارکنان مقداری سهام در آن شرکت بخرند و بعد که طرح توسعه اجرا می شد و باعث افزایش سود و قیمت سهام می شد این تدبیر شرکت سرمایه گذاری (شرکت مادر یا هلدینگ) باعث رضایت و وفاداری بیشتر مدیران و کارکنان شرکت می شد.

در هر حال درست بودن و درست کار کردن سخت است، بزرگان گفته اند که چند لقمه ی سالم و حلال، بهتر از لقمه های چرب حرام.

**قال الله تعالی :**

**بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ**

**وَالْعَصْرِ ﴿۱﴾ إِنَّ الْإِنْسَانَ لَفِي خُسْرٍ ﴿۲﴾ إِلَّا الَّذِينَ آمَنُوا وَعَمِلُوا الصَّالِحَاتِ وَتَوَاصَوْا بِالْحَقِّ وَتَوَاصَوْا بِالصَّبْرِ ﴿۳﴾**

**خداوند نعمت بخش رحم گستر می فرمایند:**

**قسم به زمان ﴿۱﴾ که همانا انسان در زیان است ﴿۲﴾ مگر کسانی که ایمان آوردند و عمل صالح انجام دادند و به حق توصیه کردند و به صبر توصیه کردند ﴿۳﴾**

# فهرست منابع و مآخذ

### الف: كتابها

1. احمدي، عبداله، **جرم قاچاق**، نشر ميزان، چاپ سوم، ١٣٨٥.
2. آقازاده، عليرضا، **قاچاق كالا**، نشر آثار انديشه، چاپ اول، ١٣٨٥.
3. آنسل، مارك، **دفاع اجتماعي**، ترجمه دكتر محمد آشوري و دكتر علي حسين نجفي ابرندآبادي، انتشارات دانشگاه تهران، چاپ ١٣، ١٣٧٥.
4. باقرزاده، دكتر احد، **جرايم اقتصادي و پولشويي**، انتشارات مجد، چاپ اول، ١٣٨٣.
5. **بودجه ريزي در ايران، مسائل و چالشها**، دفتر مطالعات برنامه و بودجه مركز پژوهشهاي مجلس شوراي اسلامي، ١٣٨١.
6. پا اتي افوسو – اماه، دبليو، سوپرامانين، راج و اپرتي، كيشور، **چارچوب‎هاي حقوقي مقابله با فساد (مالي)**، ترجمه احمد رنجبر، انتشارات مركز پژوهشهاي مجلس شوراي اسلامي، چاپ اول، ١٣٨٤.
7. ربيعي، علي، **زنده باد فساد**، جامعه شناسي سياسي فساد در دولت‎هاي جهان سوم، انتشارات وزارت فرهنگ و ارشاد اسلامي، ١٣٨٣.
8. رهبر، دكتر فرهاد، ميرزاوند، فضل اله و زال پور، عليرضا، **بازشناسي عارضه فساد مالي**. چاپ اول، ١٣٨١، جلد دوم.
9. **طرح مطالعاتي تدوين برنامه مبارزه با فساد و ارتقاء سلامت در نظام اداري كشور**، انتشارات سازمان مديريت و برنامه ريزي كشور، ١٣٨٠.
10. فراهاني، محمد، **جامعه شناسي فساد و امنيت**، مطالعه موردي به مقوله فساد سياسي و اقتصادي و تأثير آن بر امنيت ملي ايران، انتشارات پرسمان، ١٣٨٤.
11. **فساد مالي و اقتصادي، ريشه‎ها، پيامدها، پيشگيري و مقابله**، انتشارات مؤسسه تحقيقات تدبير اقتصاد، ١٣٨٢، جلد ٣.
12. گاتن، آلن، **ادله الكترونيكي**، ترجمه مصيب رمضاني، انتشارات شوراي عالي توسعه قضايي، شوراي عالي اطلاع رساني، ١٣٨٣.
13. **گسترش فساد مالي و اقتصادي و روشهاي مبارزه با آن**، معاونت طرح و بررسيهاي استراتژيك گروه بررسي‎هاي اقتصادي، انتشارات مؤسسه تدبير اقتصاد، ١٣٨٠، جلد اول.
14. **گسترش فساد مالي و اقتصادي و روشهاي مبارزه با آن**، معاونت طرح و بررسيهاي استراتژيك گروه بررسي‎هاي اقتصادي، انتشارات مؤسسه تدبير اقتصاد، ١٣٨١، جلد سوم و چهارم.
15. **کنوانسیون ملل متحد برای مبارزه با فساد مالی** ،مجله حقوقي دفتر خدمات حقوقي بين‎المللي جمهوري اسلامي ايران، شماره ٣٢، بهار و تابستان ١٣٨٤.
16. محسني، عباس و اصلاني، رشيد، **بودجه ريزي در ايران، مسؤوليت محاسباتي و نظارتهاي مالي و عملياتي**، انتشارات مركز پژوهشهاي مجلس شوراي اسلامي، ١٣٨٢.
17. معدنچيان، ابراهيم، **بررسي وضعيت و برنامه ريزي براي مبارزه با فساد اداري در كره جنوبي و تانزانيا**، انتشارات پژوهشكده امام خميني (ره) و انقلاب اسلامي، ١٣٨٢.
18. معظمي، دكتر شهلا، **جرم سازمان يافته و راهكارهاي جهاني مقابله با آن**، نشر دادگستر، چاپ اول، ١٣٨٤.
19. وايت، راب و هينز، فيونا، **جرم و جرم شناسي**، ترجمه علي سليمي، نشر مؤسسه پژوهشي حوزه و دانشگاه، چاپ اول، ١٣٨٣.
20. وليدي، دكتر محمدصالح، **حقوق كيفري اقتصادي**، نشر ميزان، چاپ اول، ١٣٨٦.
21. **همايش ملي بررسي قاچاق كالا و راههاي پيشگيري از آن**، پژوهشكده اقتصاد دانشگاه تربيت مدرس، چاپ اول، ١٣٧٩.
22. همدمي خطبه سرا، ابوالفضل، **فساد مالي، علل، زمينه‎ها و راهبردهاي مبارزه با آن**، انتشارات پژوهشكده مطالعات راهبردي، ١٣٨٣.

### ب: مقالات

1. اردبيلي، دكتر محمدعلي، **پيشگيري از جرم در حقوق كنوني ايران** (ميزگرد)، مجله حقوقي دادگستري، شماره 49-48.
2. اردشيري، منصور، **خصوصي سازي در آموزش عالي**، نشريه مجلس و پژوهش، شماره ٥٥، بهار ١٣٨٦.
3. انتقال الكترونيكي وجوه و بانكداري الكترونيكي در ايران،معاونت برنامه‌ريزي وبررسي‌هاي اقتصادي وزارت بازرگاني،1383
4. آزمايش، دكتر سيدعلي، **رابطه اخلاق و حقوق كيفري**، نشريه قضاوت، شماره ٤٩، بهمن و اسفند ١٣٨٦.
5. آيت الهي، محمدصادق، **پيشگيري از تطهير درآمدها و سرمايه‎هاي نامشروع (مجرمانه) از طريق اصلاح نظام ثبتي اموال غيرمنقول،** پولشويي (مجموعه سخنرانيها و مقالات همايش بين‎المللي مبارزه با پولشويي)، نشر وفاق، چاپ دوم، ١٣٨٢.
6. باقري اصل، رضا و طلوع، عليرضا، **راههاي جامع تهيه و تدارك الكترونيكي كالا و خدمات** (مناقصه گزاري الكترونيكي)، انتشارات مركز پژوهشهاي مجلس شوراي اسلامي، ١٣٨٥.

بهرامزاده، حسينعلي و شريعتي، حسين (1385) روشهاي مبارزه با پولشويي، ماهنامه تدبیر، شماره 151

1. پاپ، جرمي، **پارلمان و قانونگذاري عليه فساد**، ترجمه مسعود فريادي، نشريه مجلس و پژوهش، شماره ٥٢، تابستان ١٣٨٥.
2. پناهي، علي و بندري، ليلا، **ابعاد اقتصادي مناقصات دولتي و ويژگيهاي فرايند حاكم بر آنها (تجربه جهاني)**، نشريه مجلس و پژوهش، شماره ٣٩، پاييز ١٣٨٢.
3. جزايري، مينا، **پولشويي و مؤسسات مالي**، نشريه مجلس و پژوهش، شماره ٣٧، بهار ١٣٨٢.
4. نجفي ابرندآبادي، دكتر علي حسين، **بررسي لايحه پيشگيري از وقوع جرم** (با رويكرد قضايي)، فصلنامه پيشگيري از جرم، شماره ٣، تابستان ١٣٨٦.
5. نجفي ابرندآبادي، دكتر علي حسين، **پيشگيري از بزهكاري و پليس محلي**، مجله امنيت، شماره 20-19، ١٣٧٩.
6. نجفي ابرندآبادي، دكتر علي حسين، **پيشگيري عادلانه از جرم**، علوم جنايي (مجموعه مقالات در تجليل از استاد دكتر محمد آشوري)، انتشارات سمت، چاپ اول، ١٣٨٣.

مجله علمي - پژوهشي مجلس شوراي اسلامي - شماره 37 سال دهم بهار 1382

روزنامه سرمايه، 28/05/86

طرح مطالعاتي مبارزه با جرم پولشويي، مركز پژوهشهاي مجلس شوراي اسلامي، تيرماه ، مرداد، و شهريور ماه 1382

1. ويلي، جان، **نقش مجالس قانونگذاري درمقابله با فساد**، ترجمه احمد رنجبر، نشريه مجلس و پژوهش، شماره ٣٦، زمستان ١٣٨١.
2. هارست، ريك استاين، آلريچ، مارتين و استرومال، سورين، **مقدمه‎اي بر مبارزه پارلمان‎ها با فساد**، ترجمه حاتم صادقي، نشريه مجلس و پژوهش، شماره ٥٣، پاييز ١٣٨٥.
3. دهقانان، حامد، **مديريت برمبناي شايستگي** (ضرورت‎ها و راهكارها)، نشريه مجلس و پژوهش، شماره ٥٣، ١٣٨٥.
4. رايجيان اصلي، مهرداد، **رهيافتي نو به بنيانهاي نظري پيشگيري از جرم**، مجله حقوقي دادگستري، شماره 49-48، ١٣٨٣.
5. رحمت الهي، حسين، **فساد و حكومت، علل و راهكارهاي برون رفت**، مجله انديشه‎هاي حقوقي، شماره ٧، پاييز و زمستان ١٣٨٥.
6. سامتي، دكتر مرتضي، شهنازي، روح اله و دهقان شباني، زهرا، **بررسي اثرگذاري اقتصادي بر فساد مالي**، فصلنامه پژوهشكده اقتصادي، شماره ٢٨، پاييز ١٣٨٥.
7. شادينا، هوشنگ، **نگاهي اجمالي به مبارزه انتظامي با قاچاق كالا**، مجله نگهبان، شماره ١٨، ١٣٨٣.
8. صفاري، دكتر علي، **مباني نظري پيشگيري از جرم**، مجله تحقيقات حقوقي، شماره 34-33، ١٣٨٠.
9. فروزنده، دكتر لطف اله، **نظارت و كنترل در مديريت اسلامي**، نشريه مجلس و پژوهش، شماره ٥٢، پاييز ١٣٨٥.
10. لوك، ژان و كلوز، نيكلا، **جرم اقتصادي و كنترل آن**، ترجمه دكتر شهرام ابراهيمي، مجله حقوقي دادگستري، ويژه نامه جرايم اقتصادي (در نوبت چاپ).
11. محمودي، مهدي، **نقش فرهنگ سازماني در كنترل فساد**، مجله تدبير، شماره ١٦، شهريور ١٣٨٤.
12. معظمي، دكتر شهلا، **پيشگيري جرم شناسي** ، فصلنامه مجد، شماره اول، ١٣٨٦.

### ج: تقريرات

1. نجفي ابرندآبادي، دكتر علي حسين، **تحليل جرم شناسي جرايم اقتصادي**، (برگرفته از تقريرات درس جرم شناسي سال تحصيلي 85-1384)، ماهنامه تعالي حقوق، شماره ٥، بهمن ١٣٨٥.
2. نجفي ابرندآبادي، دكتر علي حسين، **تحليل جرم شناسي جرايم اقتصادي**، (برگرفته از تقريرات درس جرم شناسي سال تحصيلي 85-1384)، ماهنامه تعالي حقوق، شماره 6، اسفند ١٣٨٥.
3. نجفي ابرندآبادي، دكتر علي حسين، **مباحثي در علوم جنايي** (مجموعه تقريرات)، به كوشش ابراهيمي، شهرام، ١٣٨٥.

### د: پايان‎نامه‎ها

1. رايجيان اصلي، مهرداد، **جرم انگاري سوء استفاده از قدرت در پرتو تعامل نظام حقوق بشر و حقوق كيفري**، پايان نامه دكتري حقوق كيفري و جرم شناسي، دانشگاه شهيد بهشتي، ١٣٨٥.
2. معصومي، سيدمحمد، **پيشگيري از فساد مالي و اقتصادي در حقوق ايران (اسناد بين‎المللي)**، پايان نامه كارشناسي ارشد حقوق جزا و جرم شناسي، دانشگاه امام صادق (ع)، ١٣٨٢.
3. يزدي نظري نژاد، محمدرضا، **سياست جنايي ايران در قبال جرايم اقتصادي**، پايان نامه كارشناسي ارشد حقوق جزا و جرم شناسي، دانشگاه شهيد بهشتي، ١٣٨٣.

### هـ : منابع انگليسي

1. Bryan A. Garner, Black`s law dictionary, Eight Edition.

نشر ميزان، چاپ اول، ١٣٨٤.

1. The Global program against Corruption, UN, Anticorruption toolkit, United-Nation Office on Drugs and Crime: Third Edition, Vienna, September (2004).

### و: پايگاههاي اينترنتي

1. www.africa\_union.org
2. www.audit.org.ir
3. www.coe.int
4. www.conventions.coe.int
5. www.gio.ir
6. www.iranets.ir
7. www.irica-gov.ir
8. www.majlis.ir/html
9. www.oas.org
10. www.oecd.org
11. www.prd.gov.ir
12. www.sid.ir
13. www.tpo.ir
14. www.unpan1\_un.org
15. www.usinfo.gov
16. [www.wordbank.org](http://www.wordbank.org)
17. Camdesos,The Past Manager of IMF , Money Laundering in Cyberspace, The World Bank – Financial Sector Working Paper, Nov.2004
18. Electronic Money Laundering-An Environmental Scan, Department of Justice Canada, Solicitor General Canada, Oct.1998.
19. Model Legislation on Money Laundering and Financing of Terrorism, UNITED NATIONS – Office on Drugs and Crime, Dec.2005
20. Financial Action Task Force(FATF)Site
21. Porteous 1998, Electronic Money Laundering-An Environmental Scan, Department of Justice Canada, Solicitor General Canada, Oct.1998.
22. Money Laundering in Cyberspace, The World Bank – Financial Sector Working Paper, Nov.2004
23. AML/CFT Evaluation and Assessments, Handbook for Countries and Assessors, FATF. GAFI, June2006
24. Mutual Evaluation/Detailed Assessment Report, Anti Money Laundering and Combating the Financing of Terrorism, Ministerial Final, CFATF . GAFIC, Oct.2006
25. APG Yearly Typologies Report 2005-2006, The Asia / Pacific Group on Money Laundering
26. Bank Secrecy Act / Anti Money Laundering Examination Manual, Federal Financial Institutions Examination Council , 2007
27. The Vienna Convention: The 1988 UN Convention Against Illicit Traffic In Narcotic Drugs And Psychotropic Substances UNDOCS. E/Conf. 82/IS And E/Conf. 82/14, Dec. 19. 1988
28. The FATF Report: The Report of The Financial Action Task Force (FATF) on Money Laundering, April 19, 1990.

1. - آنسل، مارك، دفاع اجتماعي، ترجمه محمد آشوري و علي حسين نجفي ابرندآبادي، انتشارات دانشگاه تهران. چ ١٣، ١٣٧٥، ص ١١١. [↑](#footnote-ref-1)
2. - نجفي ابرندآبادي، علي حسين، تحليل جرم شناختي جرايم اقتصادي (برگرفته از تقريرات درس جرم شناسي سال تحصيلي 85-1384)، ماهنامه تعالي حقوق، ش ٦، ١٣٨٥، ص ١٧. [↑](#footnote-ref-2)
3. -offences against persons [↑](#footnote-ref-3)
4. - offences againstproperties [↑](#footnote-ref-4)
5. - offences against security [↑](#footnote-ref-5)
6. - offences against public moral [↑](#footnote-ref-6)
7. -sexual offences [↑](#footnote-ref-7)
8. -pornography [↑](#footnote-ref-8)
9. -politic offences [↑](#footnote-ref-9)
10. -unlawful meeting [↑](#footnote-ref-10)
11. 3- اصل یکصد و شصت و هشتم ، رسیدگی به جرایم سیاسی و مطبوعاتی علنی است و با حضور هیات منصفه در محاکم دادگستری صورت می گیرد . نحوه انتخاب ، شرایط ، اختیارات هیات منصفه و تعریف جرم سیاسی را قانون بر اساس موازین اسلامی معین می کند . [↑](#footnote-ref-11)
12. - traffic offences [↑](#footnote-ref-12)
13. Computer offences [↑](#footnote-ref-13)
14. ‑Email & SMS [↑](#footnote-ref-14)
15. - offences against judiciary justic [↑](#footnote-ref-15)
16. Economicoffences [↑](#footnote-ref-16)
17. -ماده 109 ق.م.ا: جرائم ذیل مشمول مرور زمان تعقیب ، صدور حکم و اجرای مجازات نمی شوند :

    الف- جرائم علیه امنیت داخلی و خارجی کشوی

    ب-جرائم اقتصادی شامل کلاهبرداری و جرائم موضوع تبصره ماده 36 این قانون با رعایت مبلغ مقرر در آن ماده [↑](#footnote-ref-17)
18. - levasseor M.Georges, Le droit penal economique, cours du doctorat, universite du cair, 1960, p.184. [↑](#footnote-ref-18)
19. - حکم شماره 75/71 شعبه 12 دیوان عالی کشور [↑](#footnote-ref-19)
20. - رک: عباس زراعت، شرح قانون مجازات اسلامی، بخش تعزیرات، ج 1. [↑](#footnote-ref-20)
21. - مصطفی منیر، جرایم اساءه استعمال السلطنه الاقتصادیه ، ص 167. [↑](#footnote-ref-21)
22. - محمود محمود مصطفی، الجرایم الاقتصادیه فی القانون العام، ج 1، ص 102. [↑](#footnote-ref-22)
23. - رک: عباس زراعت، حقوق جزای عمومی، ج 1، ص 102. [↑](#footnote-ref-23)
24. - محمود نجیب حسنی، شرح قانون العقوبات اللبنانی، القسم العام، ص 281. [↑](#footnote-ref-24)
25. - mike molan denis lanser and Duncan bloy, principles of criminal law, p. 49 [↑](#footnote-ref-25)
26. - سراج، مکافحه الجرایم الاقتصادیه و الظواهر الانحرافیه، ص 96. [↑](#footnote-ref-26)
27. - prade1. Jean. Droit penal economique, p. 12. [↑](#footnote-ref-27)
28. - vidal et magnol, cour de droit criminal et de sciences penitentiaries, p. 16. [↑](#footnote-ref-28)
29. - merle et vitu, traite de droit criminal, p. 260 [↑](#footnote-ref-29)
30. - gerraud, R: traite theorique et partique du droit penal, tome I, p. 571 [↑](#footnote-ref-30)
31. - bouzat, pierre, pinate1. Jean: traite de droit penal et de criminology, I: I, p. 782 [↑](#footnote-ref-31)
32. - محمود نجیب حسنی، النظریه العامه للقصد الجنائی، ص 201. [↑](#footnote-ref-32)
33. - رباح غسان، قانون العقوبات الاقتصادی، ص 69. [↑](#footnote-ref-33)
34. - bonnet, Lucien, le but element constititif du delit p. 43. [↑](#footnote-ref-34)
35. - garraud, R: droit penal, tome I, p. 515. [↑](#footnote-ref-35)
36. - deltel.guy: de la consideration du but de lagent comme element de la responsabilite penale, p. 131. [↑](#footnote-ref-36)
37. - percerou: droit penal tome II, p. 291, mazeaud: le problem de l'union des producteurs devant la loi francaise, p. 163. [↑](#footnote-ref-37)
38. - hugueney: lois nouvelles, p. 10. [↑](#footnote-ref-38)
39. - رک: عباس زراعت، شرح قانون مجازات اسلامی، کتاب دیات؛ ج1، ص 62 و قانون مجازات اسلامی در نظم حقوقی کنونی، ص 366. [↑](#footnote-ref-39)
40. - cass.crin.fr29 janv. 1916, R.S.C.1991. P. 96. [↑](#footnote-ref-40)
41. -مصطفی العوجی، المسئولیه الجنائیه فی الموسسه الاقتصادیه، ص 253. [↑](#footnote-ref-41)
42. - محمود د اور یعقوب، المسئولیه القانون الجنایی الاقتصادی، ص 134. [↑](#footnote-ref-42)
43. - عبدالعظیم مرسی وزیر، افتراض الخطا کأساس للمسئولیه الجنائیه، ص 45 [↑](#footnote-ref-43)
44. - ملحم مارون کرم، الجریمه الاقتصادیه فی القانون اللبنانی، ص 227 [↑](#footnote-ref-44)
45. - عبدالرئوف مهدی، المسئولیه عن الجرایم الاقتصادیه فی القانون المقارن، 200. [↑](#footnote-ref-45)
46. - احمد عوض بلال، المذهب الموضوعی و تقلص الرکن المعنوی لجریمه، ص 214 [↑](#footnote-ref-46)
47. - مجتبی نورزاد، جرایم اقتصادی در حقوق کیفری ایران، انتشارات جنگل، 1389، ص 69. [↑](#footnote-ref-47)
48. \_christopher j.kent,p.22 [↑](#footnote-ref-48)
49. -criminal justice act 1993. [↑](#footnote-ref-49)
50. -control money laundering act 1986. [↑](#footnote-ref-50)
51. - the council of Europe convention 1990. [↑](#footnote-ref-51)
52. -philippe conte et Patrick maistre du chambou , p .157. [↑](#footnote-ref-52)
53. - عباس زراعت ، حقوق جزای عمومی ج 1 ، ص 53 به بعد . [↑](#footnote-ref-53)
54. -marcel rousselet et Maurice patin , droit penal special , p .593. [↑](#footnote-ref-54)
55. - هدی حامد قشقوش ، جریمه غسیل الاموال فی نطاق التعاون الدولی ، ص 116. [↑](#footnote-ref-55)
56. - سلیمان عبدالمنعم ، مسوولیه المصرف الجنائیه عن الاموال غیر النظیفه ، ص 155 [↑](#footnote-ref-56)
57. - عبدالروف مهدی ، المسوولیه الجنائیه الجرایم الاقتصادیه ص 282. [↑](#footnote-ref-57)
58. - ناصر کاتوزیان ، اثبات و دلیل اثبات ، ج 2 ، ص 158 [↑](#footnote-ref-58)
59. -Alian Denauw et filib deryck , le droit penal special , p . 224. [↑](#footnote-ref-59)
60. دکتر جعفر لنگرودی (محمد جعفر)، ترمینولوژی حقوق، نشر ابن سینا، 1346 ص 16. [↑](#footnote-ref-60)
61. دکتر جعفر لنگرودی (محمد جعفر)، مبسوط در ترمینولوژی حقوق، نشر گنج دانش، 2

    89 جلد اول ص 177. [↑](#footnote-ref-61)
62. دکتر شامبیاتی (هوشنگ)، حقوق کیفری اختصاصی (جلد سوم)، انتشارات ژوبین، چاپ اول، 1376، ص 266. [↑](#footnote-ref-62)
63. حقوق جزای عمومی، دکتر محمدرضا ساکی، انتشارات جنگل، چاپ دوم، 1388، ص119. [↑](#footnote-ref-63)
64. جهت اطلاع بیشتر مراجعه فرمائید به منبع قبلی ص129. [↑](#footnote-ref-64)
65. التحقیق فی کلمات القرآن الکریم جلد 4 ص 34، قاموس قرآن جلد 4 ص 48، المفردات فی غریب القرآن جلد 1 ص340، کتاب العین جلد 8 ص 283، لسان العرب جلد 14 ص 304، فرهنگ ابجدی جلد 1 ص 38، مفردات الفاظ قرآن جلد 2 ص 39، مصباح المیز فی شرالکبیر للرافعی جلد 2 ص 217، النهایه فی غریب الحدیث و الاثر جلد 2 ص 191. [↑](#footnote-ref-65)
66. تقریرات درس خارج فقه آیت اله مکارم شیرازی، تدوین ابوالقاسم علیایی نژادی، قم، 1376. [↑](#footnote-ref-66)
67. سوره فصلت، آیه 39. [↑](#footnote-ref-67)
68. همان منبع. [↑](#footnote-ref-68)
69. تحریرالوسیله، للامام الخمینی، جلد 1 ص 536. [↑](#footnote-ref-69)
70. همان منبع ص 601 مسأله 9. [↑](#footnote-ref-70)
71. ماهنامه دادرسی، دکتر هوشنگ شامبیاتی، بررسی فقهی، حقوقی ربا، سال اول، شماره سوم، مرداد ماه 1376 ص 19. [↑](#footnote-ref-71)
72. مبسوط در ترمینولولژی حقوقی، دکتر محمد جعفری لنگرودی، کتابخانه گنج دانش، جلد سوم ص 23-20. [↑](#footnote-ref-72)
73. تحریر الوسیله، امام خمینی (ره)، جلد اول ص 537. [↑](#footnote-ref-73)
74. رک؛ تحریرالوسیله، امام خمینی (ره) جلد اول، ص653-654. [↑](#footnote-ref-74)
75. سوره آل عمران ایه 130. [↑](#footnote-ref-75)
76. [↑](#footnote-ref-76)
77. ماده 592 ق، م، ا؛ هرکس عاملاً و عامداً برای اقدام به امری یا امتناع از انجام امری که از وظایف اشخاص مذکور در ماده (3) قانون تشدید مجازات مرتکبین ارتشاء، اختلاس و کلاهبرداری مصوب 15/09/1367 مجمع تشخیص مصلحت نظام می باشد وجه یا مالی یا سند پرداخت وجه یا تسلیم مالی را مستقیم یا غیرمستقیم بدهد در حکم راشی است و به عنوان مجازات علاوه بر ضبط مال ناشی از ارتشاء، به حبس از شش ماه تا سه سال و یا تا (74) ضربه شلاق محکوم می شود. [↑](#footnote-ref-77)
78. -curzon , L.B: Dictionary of law , p . 392 [↑](#footnote-ref-78)
79. - محمد معین ، فرهنگ فارسی ، ج 2 ص 2607 [↑](#footnote-ref-79)
80. - فصل اول لایحه مبارزه با قاچاق کالا و ارز در مورد تعاریف و کلیات است و قاچاق کالا ، قاچاق ارز ، کالا ، کالای ممنوع و کالای مجاز ، کالای مجاز مشروط ، قاچاق سازمان یافته و قاچاقچی حرفه ای و ... را تعریف کرده است . [↑](#footnote-ref-80)
81. - محمدتقی جوان ، قاچاق و تخلفات گمرکی ص 25. [↑](#footnote-ref-81)
82. - عبدالله احمدی ، جرم قاچاق ، ص 42. [↑](#footnote-ref-82)
83. ­- لایحه جدید مبارزه با قاچاق کالا و ارز ، فصلی را به پیشگیری از قاچاق اختصاص داده است که در صورت تصویب بسیاری از زمینه های تحقق قاچاق از بین می رود . [↑](#footnote-ref-83)
84. .جعفری لنگرودی دکتر محمد جعفر، ترمینولوژی حقوق، ص 19، شماره 128، ناشر گنج دانش، چاپ 2، بی تاریخ [↑](#footnote-ref-84)
85. -برای اطلاع از کسانی که مامور به خدمات عمومی محسوب می شوند به ماده 3 قانون راجع به محاکمه آنها مصوب سال 1315 مراجعه نمایند. [↑](#footnote-ref-85)
86. -در این مورد چون در فصل سوم کتاب در خصوص تصرف غیر قانونی در وجوه و اموال دولتی و عمومی توضیح کامل داده شد لذا در اینجا از تکرار آن صرف نظر می نماییم [↑](#footnote-ref-86)
87. -چون درباره موضوع اختلاس و موارد آن قبلا در فصل سوم به تفضیل توضیح داده شد در اینجا از تکرار این موارد خودداری می شود. [↑](#footnote-ref-87)
88. 1-شيخ انصاري ، مكاسب محرمه،انتشارات بیروت ،1371، ج6، ص 285 [↑](#footnote-ref-88)
89. 1- قرآن مجید سوره مبارکه مائده آیه شریفه 3 [↑](#footnote-ref-89)
90. 1-شيخ حر عاملي ، وسايل الشيعه ،مستدرك الوسايل ،ص،145، انتشارات بیروت 1996 [↑](#footnote-ref-90)
91. 1-ميرزا حسن بجنوردي ، قواعد الفقهيه ، ج 1، ص 305 ، انتشارات حوزه علمیه قم 1371 [↑](#footnote-ref-91)
92. 1-عبدالحسینعلي آبادي، حقوقجنايي ، ج 1، ص63.انتشارات دانشگاه شهید بهشتی 1376 [↑](#footnote-ref-92)
93. 1-حسن مرادي ، شركت و معاونت در جرم ، ص 120انتشارات میزان 1375 [↑](#footnote-ref-93)
94. 1- رای شعبه دوم ديوان عالي كشور.(حكم شماره 2418 ـ28/10/68) [↑](#footnote-ref-94)
95. 1- اردبیلی، محمدعلی؛ حقوق جزای عمومی، تهران، نشر میزان، 1380، چاپ سوم، ج 2، صص  و 59-57. [↑](#footnote-ref-95)
96. 1-عبدالحسين علي آبادي ، حقوق جنايي ، ج 1، ص 285 . انتشارات دانشگاه شهید بهشتی 1376 [↑](#footnote-ref-96)
97. 1-منصور جهانگیر، قانون مجازات اسلامی ، نشر دیدار، ماده126 [↑](#footnote-ref-97)
98. 1-دکترپرويز صانعي ، حقوق جزاي عمومي ، ج 2 ، ص 281 .انتشارات میزان [↑](#footnote-ref-98)
99. [↑](#footnote-ref-99)
100. 1-جعفري لنگرودي محمد جعفر ، ترمينولوژي حقوق ، ص 183انتشارات مجد 1384 [↑](#footnote-ref-100)
101. 1- حميدي منوچهر ، معاونت درجرم ، ص 11. [↑](#footnote-ref-101)
102. 1- اردبیلی، محمدعلی؛ حقوق جزای عمومی، تهران، نشر میزان، ج 2، صص  و 59-57. [↑](#footnote-ref-102)
103. 1- شامبیاتی، هوشنگ؛ حقوق جزای عمومی، تهران، انتشارات ژوبین، ج 2، صص 255 – 239. [↑](#footnote-ref-103)
104. 1-گلدوزیان ایرج ، محشای قانون مجازات ،نشر مجد ماده126 [↑](#footnote-ref-104)
105. 1-**نوربها دكتر رضا- زمينه حقوق جزاي عمومي- صفحات221 و 222** [↑](#footnote-ref-105)
106. 1- **رحمدل دكتر منصور- حقوق كيفري مواد مخدر- صفحه 48.** [↑](#footnote-ref-106)
107. 1- **اردبيلي دكتر محمد علي- حقوق جزاي عمومي- جلد دوم- صفحه 28.** [↑](#footnote-ref-107)
108. 1- **نوربهادكتر رضا- زمينه حقوق جزاي عمومي- همان صفحه.** [↑](#footnote-ref-108)
109. 2- **ماده 5 قانون آئين دادرسي كيفري: تعقيب امر جزايي فقط نسبت به مباشر، شريك و معاون جرم خواهد بود.** [↑](#footnote-ref-109)
110. 1- **نظريه كمسيون مشورتي حقوق جزاي عمومي تاريخ 28/3/1354: در امور جزايي قياس و تفسير موسع به زبان متهم جايز نيست.** [↑](#footnote-ref-110)
111. 1- **آقايي نيا دكتر حسين، تقريرات حقوق جزاي عمومي، دانشكده حقوق و علوم سياسي دانشگاه تهران، نيمسال اول سال تحصيلي 86-85.** [↑](#footnote-ref-111)
112. **1- آقايي نيا دكتر حسين، تقريرات حقوق جزاي عمومي، دانشكده حقوق و علوم سياسي دانشگاه تهران، نيمسال اول سال تحصيلي 86-85.** [↑](#footnote-ref-112)
113. 1- **حجتي. سيد مهدي و باري مجتبي. قانون مجازات اسلامي در نظم حقوقي كنوني- نشر ميثاق عدالت.** [↑](#footnote-ref-113)
114. 1- افراسیابی، محمد اسماعیل؛ حقوق جزای عمومی، تهران، انتشارات فردوسی،ج 2 [↑](#footnote-ref-114)
115. 1- **نظريه شماره 3036/7 مورخ 5/5/1373: مجازات معاونت در جرم در غير موارد منصوص علي­الاصول كمتر از مباشرت يا شركت در ارتكاب جرم است.** [↑](#footnote-ref-115)
116. 1-گلدوزیان ایرج ، محشای قانون مجازات نشر مجد [↑](#footnote-ref-116)
117. 1- شامبیاتی، هوشنگ؛حقوق جزای عمومی،انتشارات ژوبین،ج 2 [↑](#footnote-ref-117)
118. 1- صانعي پرويز ، حقوق جزاي عمومي ، ج 2 انتشارات قم [↑](#footnote-ref-118)
119. 1-ملک اسماعیلی.عزیزاله. حقوق جزای عمومی.نشر دانشگاه تهران.چاپ اول.1355ص137 [↑](#footnote-ref-119)
120. 1.Alvesalo, anne and tombs, steve; Economic crime control in Finland, sociology, sagepublication, 2004, p 167 [↑](#footnote-ref-120)
121. 2.Zyl smit, Dirk van; The place of criminal law in contemporary crime control strategies, European journal of crime, criminal law and criminal justice, vol. 8/4/ 2000,p.376 [↑](#footnote-ref-121)
122. 3.لانگست، پیتر و دیگرا؛ برنامه های جهانی مبارزه با فساد، ترجمه امیر حسین جلالی فراهانی و حمید بهره مند بگ نظر، نشر مرکز پژوهش های مجلس شورای اسلامی، چاپ اول، پاییز 1387، ص 419 [↑](#footnote-ref-122)
123. Bradshaw , david ,awolf in sheeps clothing , journal of financial crime , emerald group pub lishing limiter vol 13.no.3.2006,p291 [↑](#footnote-ref-123)
124. .لاگانست. پیترو دیگران. پیشین ص439 [↑](#footnote-ref-124)
125. - shaw margaret and dandurand, yvon, maximing the effectiveness oftechnicalassitance provided by member states in crime prevention and criminal justice european institute crime prevention and control , affiliated with the united nations Helsinki finland,2006.p.16 [↑](#footnote-ref-125)
126. - لازرژ، کریستین، پیشین، ص 139 [↑](#footnote-ref-126)
127. همان، ص 124 [↑](#footnote-ref-127)
128. -چاروسه، امین، نقش سازمان های غیر دولتی در ایجاد و حفظ سلامت نظام اداری کشور، مجموعه مقالات همایش سلامت نظام اداری، تهران، چاپ اول، 1381، ص 57 [↑](#footnote-ref-128)
129. - لانگست، پیتر، و دیگران، پیشین ، صص 443-442 [↑](#footnote-ref-129)
130. - مؤسسه تحقیقاتی تدبیر اقتصاد، پیشین، جلد اول، ص 222 [↑](#footnote-ref-130)
131. - دبلیو پا اتی افو سوه، اماه، سوپر امانین، راج، کیشور، اپرتی، پیشین، ص21 [↑](#footnote-ref-131)
132. - bussmann, kai- d; causes of economic crime and the impact of values: business ethics as a crima prevention measure, martin- luther – university, faculty of law , halle , germany , 2006 pp. 9-15 [↑](#footnote-ref-132)
133. - آزمایش، سید علی ، رابطه اخلاق و حقوق کیفری، نشریه قضاوت ، شماره 49 ، بهمن و اسفند 1386 ، ص 45 [↑](#footnote-ref-133)
134. -mcgraw, Harrison and moffeitT Kathy s. and omalley jr, johnr; an analysis of the ethical codes of corporations and business schools, journal of business ethics, springer, 2008, doi 10 . 1007, s 10551-008-9865-2.p.1 [↑](#footnote-ref-134)
135. - رفیع پور، فرامرز؛ پیشین، ص 104 [↑](#footnote-ref-135)
136. Nestor, stilpon; the impact of changing corporate governance norms on economic crime , journal of financial crime , vol. 11, no. 4, 2004. P. 348 [↑](#footnote-ref-136)
137. - croal, hazel; understanding white collar crime , open university press, 2000,p.121 [↑](#footnote-ref-137)
138. - لانگست، پیتر، و دیگران؛ پیشین، ص 430 [↑](#footnote-ref-138)
139. - نجفی ابرندآبادی، علی حسین؛ جامعه شناسی جرم، تقریرات درس جامعه شناسی جنایی (مجموعه مباحثی در علوم جنایی)، تهیه و تنظیم ، مهدی صبوری پور، دوره کارشناسی ارشد حقوق جزا و جرم شناسی، دانشکده حقوق دانشگاه شهید بهشتی ، نیمسال دوم تحصیلی 84-1383، ص2076 [↑](#footnote-ref-139)
140. - individuals propensities to commit offences [↑](#footnote-ref-140)
141. - the accurrence of criminogenic situations [↑](#footnote-ref-141)
142. - korsell, lars emanuelsson, methods to prevent economic crime , brottsforebyggande radet, Stockholm,2005, p . 7 [↑](#footnote-ref-142)
143. - ibid. p. 7 [↑](#footnote-ref-143)
144. - the Swedish national council for crime prevention, op. cit, p. 28 [↑](#footnote-ref-144)
145. - نجفی ابرند آبادی ، علی حسین؛ بررسی لایحه پیشگیری از وقوع جرم با رویکرد قضایی، فصلنامه پیشگیری از جرم، شماره 3، تابستان 86 ، ص 55 [↑](#footnote-ref-145)
146. - گسن، ریمون، تحول سیاست پیشگیری از بزهکاری در فرانسه در پرتو تصویب نامه قانونی 17 ژوئیه 2002، ترجمه شهرام ابراهیمی، مجله حقوقی دادگستری ، شماره 49و48 ، ص 55 [↑](#footnote-ref-146)
147. - newmanT Graeme r . and Ronald v. Clarke; superhighway robbery, preventing e- commerce crime, willan publishing, cullompton, devon, vk, 2003. P. 6 [↑](#footnote-ref-147)
148. -mark, pieth; the harmonization of law against economic crime, european journal of law reform, vol. 1 no. 4. 1999.p. 534 [↑](#footnote-ref-148)
149. - shaftoe, henry; crime prevention, facts, fallacies and the future, palgrave macmillan, new York, 2004. P. 99 [↑](#footnote-ref-149)
150. - مؤسسه تحقیقاتی تدبیر اقتصاد ، پیشین، جلد سوم، ص 16 [↑](#footnote-ref-150)
151. - همدمی خطبه سرا ، ابوالفضل ، فساد مالی ، علل، زمینه ها، و راهبردهای مبارزه با آن ، انتشارات پژوهشکده مطالعات راهبردی ، چاپ اول ، 1383، ص 146 [↑](#footnote-ref-151)
152. - rausch, Colette; combating serious crimes, a handbook for policymakers and practitioners, united states institute of peas, 2006. P. 360 [↑](#footnote-ref-152)
153. - nestor, stilpon; op. cit,p. 350 [↑](#footnote-ref-153)
154. - charles sampfored ,measuring corruption ,ashgate. 2007,p.13 [↑](#footnote-ref-154)
155. -reuvid jonathan the regulation and prevention of economic crime internationally london hogan page itd, 1995.p.5 [↑](#footnote-ref-155)
156. - لانگست، پیترو دیگران؛ ص366 [↑](#footnote-ref-156)
157. - دبلیو پا اتی افوسوه، اماه و دیگران ؛ پیشین، ص 24 [↑](#footnote-ref-157)
158. - نهج البلاغه؛ترجمه محمد دشتی، انتشارات پردیسان، ص 411 [↑](#footnote-ref-158)
159. -korsell lars emanuelsson ,op ,cit , p. 63 [↑](#footnote-ref-159)
160. -هفته نامه هدف و اقتصاد؛ راهکار های اجرایی مبارزه با مفاسد اقتصادی، مورخ 22/7/1382، ص4 [↑](#footnote-ref-160)
161. -روزنامه کیهان، 16 اذز 1383، به نقل از رئیس سازمان بازرسی کل کشور [↑](#footnote-ref-161)
162. - prevention of crime treatment of offenders [↑](#footnote-ref-162)
163. - ابراهیمی، شهرام ؛ کنگره های پنج سالانه پیشگیری از جرم و عدالت کیفری، دستاوردها و دور نماها

     مجله حقوقی دادگستری، شماره 53-52، پاییز و زمستان 1384، صص 358-355 [↑](#footnote-ref-163)
164. - commission on prevention of crime and criminal justice [↑](#footnote-ref-164)
165. -http://hawzah. Net:محمودی، جواد؛ به نقل از آدرس اینترنتی [↑](#footnote-ref-165)
166. - http:// [www.unodc](http://www.unodc). org [↑](#footnote-ref-166)
167. -مؤسسه تحقیقاتی تدبیر اقتصاد ؛ پیشین، جلد دوم،صص 111-110 [↑](#footnote-ref-167)
168. - رفیع الرحمان، ابوظیب، بهبود عملکرد دولت از طریق اصلاح دستگاه اداری ، سازمان مدیریت و برنامه ریزی کشور ، ترجمه محمد صفار، چاپ اول ، 1384، صص16-15 [↑](#footnote-ref-168)
169. - heineman, jr. ben w, and heimanm, fritz; the long war against corruption, foreign affairs, vol. 85, no. 3. May- june 2006, p.77 [↑](#footnote-ref-169)
170. -لانگست، پیتر ودیگران ؛ پیشین، ص 181 [↑](#footnote-ref-170)
171. - del frate anna alvazzi pasqua, Giovanni, responding to the challenges of corruption , united nations interregional crime and justice, res ea rch institute , rome/Milan, 2000p.287 [↑](#footnote-ref-171)
172. - دفتر مقابله با مواد مخدر و جرم سازمان ملل متحد، پیشین، ص 177 [↑](#footnote-ref-172)
173. به نقل از:united nations; financial havens, banking secrecy and money laundering, office for drug control and crime prevention, newyork united nations, 1998 1- clarke, op.cit, p. 24 [↑](#footnote-ref-173)
174. - باقری اصل، رضاو طلوع، علیرضا؛ راه های جامع تهیه و تدارک الکترونیکی کالا و خدمات (مناقصه گزاری الکترونیکی)، انتشارات مرکز پژوهش های مجلس شورای اسلامی ، 1385، ص 10 [↑](#footnote-ref-174)
175. - ابراهیمی، شهرام، پیشگیری از جرم در چالش با موازین حقوق بشر، ص 200 [↑](#footnote-ref-175)
176. - نجفی ابرند ابادی، علی حسین و هاشم بیگی، حمید، دانشنامه جرم شناسی، مرکز و چاپ انتشارات دانشگاه شهید بهشتی با همکاری کتابخانه گنج دانش، ص76 [↑](#footnote-ref-176)
177. - محمودی جانکی، فیروز، مفهوم آزادی و نسبت آن با جرم انگاری، علوم جنایی، مؤسسه تحقیقاتی علوم و جزایی و جرم شناسی، شماره 1، ص 91 [↑](#footnote-ref-177)
178. - استفانی، گاستون، لواسور، زرژ و بولوک، برناز؛ حقوق جزای عمومی ، ترجمه حسن دادبان ، جلد اول، چاپ اول، انتشارات دانشگاه علامه طباطبایی تهران، ص 23 [↑](#footnote-ref-178)
179. ###### Kofele- kale , ndiva, the lnternational law of responsibility for economic crimes, ashgate publishing limited. 2006.p200

     [↑](#footnote-ref-179)
180. کاظمی، قباد، تأثیر جرایم سازمان یافته بر مبانی حقوق کیفری ماهوی ، رساله برای اخذ درجه دکتری در حقوق کیفری و جرم شناسی، دانشگاه شهید بهشتی ف بهار 1389، ص88 [↑](#footnote-ref-180)
181. ###### - letizia, paoli; the paradoxes of organized crime, crime , law and social change, vol. 37. January, 2002, pp.51-3

     [↑](#footnote-ref-181)
182. - ابراهیمی، شهرام، بررسی تطبیقی جرایم مخل جریان عدالت کیفری در حقوق ایران و فرانسه، پایان نامه کارشناسی ارشد دانشگاه امام صادق (ع)، ص1 [↑](#footnote-ref-182)
183. ###### Catherine elliott and quinn criminal law , third edition , pearson education limited eng;and 2000.p.32

     [↑](#footnote-ref-183)
184. - نجفی ارند آبادی، علی حسین، تقریرات درس در آمدی بر جرم شناسی بزهکاری اقتصادی و حقوق کیفری اقتصادی، دوره کارشناسی ارشد دانشگاه شهید بهشتی ، نیمسال نخست 85-1384 ، ص 2280 [↑](#footnote-ref-184)
185. - نوربها، رضا، تقریرات درس حقوق کیفری عمومی (دوره کارشناسی ارشد)، دانشکده حقوق دانشگاه شهید بهشتی، ص 10 [↑](#footnote-ref-185)
186. - Sun beale,sara and g. safwat, adam , what developments in western Europe tell us about American critiques of corporate criminal liability , buffalo criminal law review , vol 8 2005 pp.89 -163 [↑](#footnote-ref-186)
187. - لانگست، پیتر، و دیگران، پیشین، ص 633 [↑](#footnote-ref-187)
188. .lowell, abed avid and arnold, kathrync, corporate crime after 2000 :a new law enforcement challenge, American criminal law review, volume 40, 2003, p.221 [↑](#footnote-ref-188)
189. .گلدوریان،ایرج،پیشین،ص 67 [↑](#footnote-ref-189)
190. . محمودی جانکی،فیروز؛نظام کیفردهی،هدفهاوضرورتها،تازههای علوم جنایی،مجموعه مقاله زیرنظرعلی حسین نجفی ابرآبادی،بنیادحقوقی میزان،چاپ نخست،بهار 1388،ص 667 [↑](#footnote-ref-190)
191. . صفاری،علی؛کیفرشناسی وتوجیه کیفر،علوم جنایی،جلددوم،چاپ نخست،انتشارات سلسبیل،بهار 1384،ص 109 [↑](#footnote-ref-191)
192. . ابراهیمی،شهرام؛پیشگیری ازجرم درچالش با موازین حقوق بشر،ص 210 [↑](#footnote-ref-192)
193. . شمسناتری،محمدابراهیم؛سیاست کیفری ایران درقبال جرایم سازمان یافته با رویکرد به حقوق جزای بین الملل،رسالةدکتری حقوق جزاوجرم شناسی،دانشگاه تربیت مدرس، ،ص 270 [↑](#footnote-ref-193)
194. . بولوک،برنارد؛کیفرشناسی،ترجمه علی حسین نجفی ابرندآبادی،مجمع علمی وفرهنگی مجد،چاپاول،اسفند 1372،ص 62 [↑](#footnote-ref-194)
195. . شمس ناتری،محمدابراهیم؛پیشین،ص 282 [↑](#footnote-ref-195)
196. جوانمرد،بهروز،فراینددادرسی درحقوق کیفری ایران،انتشارات بهنامی،چاپاول، 1389،ص 256 [↑](#footnote-ref-196)
197. آشوری ، محمد، آئین دادرسی کیفری ، جلداول ، انتشارات سمت، چاپ پانزدهم، ص12 [↑](#footnote-ref-197)
198. -croall, hazel, invisible crimes, their victims and their regulation, whire-collar cime: an overview and discussion , macmillan press ltd, 1999p 35 [↑](#footnote-ref-198)
199. شاملو، باقر ؛ اصل برائت کیفری در نظام های نوین دادرسی ، مجموعه علوم جنایی ، مرکز تحقیق و توسعه علوم انسانی (سمت)،ص 280 [↑](#footnote-ref-199)
200. شمس ناتری ، محمد ابراهیم ؛ اصل برائت و موارد عدول از آن در حقوق کیفری، مجموعه علوم جنایی ، مرکز تحقیق و توسعه علوم انسانی (سمت )، ص 296 [↑](#footnote-ref-200)
201. Money Laundering [↑](#footnote-ref-201)
202. White Collar Crime [↑](#footnote-ref-202)
203. Camdesos,The Past Manager of IMF , Money Laundering in Cyberspace, The World Bank – Financial Sector Working Paper, Nov.2004 [↑](#footnote-ref-203)
204. e-Money [↑](#footnote-ref-204)
205. e- Payment [↑](#footnote-ref-205)
206. Wire Transfer [↑](#footnote-ref-206)
207. Mobile Payment [↑](#footnote-ref-207)
208. Mobile Banking [↑](#footnote-ref-208)
209. e- Banking [↑](#footnote-ref-209)
210. Electronic Money Laundering [↑](#footnote-ref-210)
211. Electronic Money Laundering-An Environmental Scan, Department of Justice Canada, Solicitor General Canada, Oct.1998. [↑](#footnote-ref-211)
212. Model Legislation on Money Laundering and Financing of Terrorism, UNITED NATIONS – Office on Drugs and Crime, Dec.2005 [↑](#footnote-ref-212)
213. Financial Regulations [↑](#footnote-ref-213)
214. سرنوشت لايحهء تاثيرگذار و چالش‌برانگيز «مبارزه با جرم پولشويی» که حدود سه سال از تدوين و تصويب آن در مجلس می‌گذرد هنوز مبهم و نامشخص است و براساس آخرين اظهارنظرها، پس از نرسيدن به جمع‌بندی‌های لازم در مورد اصلاحات موردنياز اين لايحه در مجمع تشخيص مصلحت نظام -که از29 ارديبهشت بررسی آن را شروع کرده بود- حدود دو هفته پيش دوباره به مجلس بازگردانده شده است و به گفتهء مرتضی تمدن، عضو کميسيون برنامه و بودجهء مجلس، قرار است با تشکيل کارگروهی شش نفره برای بررسی و اصلاح آن،  مجددا، به مجمع تشخيص مصلحت نظام بازگردانده شود.(روزنامه سرمايه، 28/05/86) [↑](#footnote-ref-214)
215. مجله علمي - پژوهشي مجلس شوراي اسلامي - شماره 37 سال دهم بهار 1382 [↑](#footnote-ref-215)
216. Financial Action Task Force(FATF) [↑](#footnote-ref-216)
217. بهرامزاده، حسينعلي و شريعتي، حسين (1385) روشهاي مبارزه با پولشويي، ماهنامه تدبیر، شماره 151 [↑](#footnote-ref-217)
218. Electronic Money Laundering-An Environmental Scan, Department of Justice Canada, Solicitor General Canada, Oct.1998. [↑](#footnote-ref-218)
219. Porteous 1998, Electronic Money Laundering-An Environmental Scan, Department of Justice Canada, Solicitor General Canada, Oct.1998. [↑](#footnote-ref-219)
220. Gross Domestic Product(GDP) [↑](#footnote-ref-220)
221. Money Laundering in Cyberspace, The World Bank – Financial Sector Working Paper, Nov.2004 [↑](#footnote-ref-221)
222. OECD [↑](#footnote-ref-222)
223. THE FATF REPORT 1990 [↑](#footnote-ref-223)
224. CICAD [↑](#footnote-ref-224)
225. بهرامزاده، حسينعلي و شريعتي، حسين (1385) روشهاي مبارزه با پولشويي، ماهنامه تدبیر، شماره 151 [↑](#footnote-ref-225)
226. Counter-Terrorism Committee (CTC) [↑](#footnote-ref-226)
227. FATF [↑](#footnote-ref-227)
228. Basel Committee on Banking Supervision [↑](#footnote-ref-228)
229. Council of Europe [↑](#footnote-ref-229)
230. European Union [↑](#footnote-ref-230)
231. Money Laundering in Cyberspace, The World Bank – Financial Sector Working Paper, Nov.2004 [↑](#footnote-ref-231)
232. AML/CFT Evaluation and Assessments, Handbook for Countries and Assessors, FATF. GAFI, June2006 [↑](#footnote-ref-232)
233. Mutual Evaluation/Detailed Assessment Report, Anti Money Laundering and Combating the Financing of Terrorism, Ministerial Final, CFATF . GAFIC, Oct.2006 [↑](#footnote-ref-233)
234. Model Legislation on Money Laundering and Financing of Terrorism, UNITED NATIONS – Office on Drugs and Crime, Dec.2005 [↑](#footnote-ref-234)
235. APG Yearly Typologies Report 2005-2006, The Asia / Pacific Group on Money Laundering [↑](#footnote-ref-235)
236. Bank Secrecy Act / Anti Money Laundering Examination Manual, Federal Financial Institutions Examination Council , 2007 [↑](#footnote-ref-236)
237. انتقال الكترونيكي وجوه و بانكداري الكترونيكي در ايران،معاونت برنامه‌ريزي وبررسي‌هاي اقتصادي وزارت بازرگاني،1383 [↑](#footnote-ref-237)
238. . جليلي و آبادي, 1379, ص‌ص 77ـ41. [↑](#footnote-ref-238)
239. . cashnet [↑](#footnote-ref-239)
240. . Reed & Davies (1995), P.1. [↑](#footnote-ref-240)
241. . On-Line [↑](#footnote-ref-241)
242. . Off-Line [↑](#footnote-ref-242)
243. . Digital Cash [↑](#footnote-ref-243)
244. . اباذري, پردازشگر, شماره 9, سال دوم. [↑](#footnote-ref-244)
245. . On-Line [↑](#footnote-ref-245)
246. . Off-Line [↑](#footnote-ref-246)
247. Personal Computer(PC) [↑](#footnote-ref-247)
248. Birch and Mac Evoy ,1996) [↑](#footnote-ref-248)
249. US Department of the Treasury Conference, 1996 [↑](#footnote-ref-249)
250. Customer Relationship Management (CRM) [↑](#footnote-ref-250)
251. Un traceability [↑](#footnote-ref-251)
252. Mobility [↑](#footnote-ref-252)
253. . Infinite Duration [↑](#footnote-ref-253)
254. . Until Destroyed [↑](#footnote-ref-254)
255. . كهزادي, 1380, شماره 27. [↑](#footnote-ref-255)
256. . Off-Line [↑](#footnote-ref-256)
257. Money Laundering in Cyberspace, The World Bank – Financial Sector Working Paper, Nov.2004 [↑](#footnote-ref-257)
258. The Merchant Issuer Model [↑](#footnote-ref-258)
259. The Bank Issuer Model [↑](#footnote-ref-259)
260. Non-Bank Issuer Model [↑](#footnote-ref-260)
261. Peer to Peer Model [↑](#footnote-ref-261)
262. e-Finance [↑](#footnote-ref-262)
263. The Special Agent in Charge of the Financial Crimes Division of the US Secret Service [↑](#footnote-ref-263)
264. Yakuza [↑](#footnote-ref-264)
265. Russian Mafia [↑](#footnote-ref-265)
266. APG Yearly Typologies Report 2005-2006, The Asia / Pacific Group on Money Laundering [↑](#footnote-ref-266)
267. Structuring [↑](#footnote-ref-267)
268. Smurfing [↑](#footnote-ref-268)
269. Shell Companies [↑](#footnote-ref-269)
270. C0-Mingling [↑](#footnote-ref-270)
271. False invoicing [↑](#footnote-ref-271)
272. False Identification [↑](#footnote-ref-272)
273. Charities or non-Profit organizations [↑](#footnote-ref-273)
274. پولشويي در صندوق‌هاي قرض‌الحسنه شايعه است. اما از جمله موضوعاتی که در سال‌های اخير دربارهء پولشويی پيوسته مطرح بوده، مبادی پولشويی و راه‌های ورود پول‌های کثيف به سيستم پول کشور است و در اين ميان، صندوق‌های قرض‌الحسنه همواره در صف اول آماج اين اتهامات قرار داشته‌اند اما عضو هيات مديرهء‌سازمان اقتصاد اسلامی در گفت‌وگو با «سرمايه» ضمن رد اين اتهامات، تمام اين حرف‌ها را شايعاتی بيش نمی‌داند.   ميرمحمد صادقی در پاسخ به اين سوال که «آيا به نظر شما صندوق‌های قرض‌الحسنه پوششی برای اعمال خلاف چون پولشويی محسوب می‌شوند يا خير؟» به تاکيد گفت: «اين‌گفته‌ها شايعه است، در تمام صندوق‌های قرض‌الحسنه که حدود چهار هزار صندوق هستند اگر به دنبال صندوق‌های متخلف باشند به عدد 10 هم نمی‌رسند(روزنامه سرمايه 28/5/1386) [↑](#footnote-ref-274)
275. E-gold [↑](#footnote-ref-275)
276. E-gold Ltd. [↑](#footnote-ref-276)
277. World Wide Web (WWW) [↑](#footnote-ref-277)
278. Phil Osborne [↑](#footnote-ref-278)
279. Department of Customs Cyber Smuggling Center [↑](#footnote-ref-279)
280. Internet Casinos [↑](#footnote-ref-280)
281. RAND [↑](#footnote-ref-281)
282. CTI [↑](#footnote-ref-282)
283. Forrester [↑](#footnote-ref-283)
284. Electronic Payment [↑](#footnote-ref-284)
285. APG Yearly Typologies Report 2005-2006, The Asia / Pacific Group on Money Laundering [↑](#footnote-ref-285)
286. United Nations Office on Drugs and Crimes (UNODC) [↑](#footnote-ref-286)
287. FATF [↑](#footnote-ref-287)
288. Wire Transfer [↑](#footnote-ref-288)
289. Credit Card [↑](#footnote-ref-289)
290. Debit Card [↑](#footnote-ref-290)
291. AML/CFT Evaluation and Assessments, Handbook for Countries and Assessors, FATF. GAFI, June2006 [↑](#footnote-ref-291)
292. Recommendation 10 [↑](#footnote-ref-292)
293. SR. VII [↑](#footnote-ref-293)
294. Record Keeping and Wire transfer Rules [↑](#footnote-ref-294)
295. R10.1 [↑](#footnote-ref-295)
296. R10.2 [↑](#footnote-ref-296)
297. R10.3 [↑](#footnote-ref-297)
298. SR VII.1 [↑](#footnote-ref-298)
299. SR VII.2 [↑](#footnote-ref-299)
300. SR VII.3 [↑](#footnote-ref-300)
301. SR VII.4 [↑](#footnote-ref-301)
302. SR VII.5 [↑](#footnote-ref-302)
303. Risk Based Procedure [↑](#footnote-ref-303)
304. SR VII.6 [↑](#footnote-ref-304)
305. SR VII.7 [↑](#footnote-ref-305)
306. SR VII.8 [↑](#footnote-ref-306)
307. SR VII.9 [↑](#footnote-ref-307)
308. R 17.1 [↑](#footnote-ref-308)
309. FATF [↑](#footnote-ref-309)
310. R 17.4 [↑](#footnote-ref-310)
311. Bank Secrecy Act / Anti Money Laundering Examination Manual, Federal Financial Institutions Examination Council , 2007 [↑](#footnote-ref-311)
312. Automated teller Machine (ATM) [↑](#footnote-ref-312)
313. Telephone Banking [↑](#footnote-ref-313)
314. Internet Banking [↑](#footnote-ref-314)
315. Online Opening Account [↑](#footnote-ref-315)
316. Monitoring [↑](#footnote-ref-316)
317. Electronic Money Laundering-An Environmental Scan, Department of Justice Canada, Solicitor General Canada, Oct.1998. [↑](#footnote-ref-317)
318. Domestic Measures [↑](#footnote-ref-318)
319. Training and Education [↑](#footnote-ref-319)
320. Information Sharing and Retention [↑](#footnote-ref-320)
321. Interpol [↑](#footnote-ref-321)
322. Secrecy Law [↑](#footnote-ref-322)
323. Data Mining [↑](#footnote-ref-323)