

تاریخ دادنامه قطعی: 23/08/1394

شماره دادنامه قطعی: ---

پیام: در صورتی که عدم تمکین زوجه منشا مفارقت جسمانی طولانی مدت و صدور حکم

تجویز ازدواج مجدد برای زوج باشد، وی نمی تواند با استناد به عسر و حرج ناشی از آن

تقاضای الزام زوج به طلاق را مطرح کند.

دینا

رای خلاصه جریان پرونده

در تاریخ 11/04/1393 خانم ن. الف.ف. به وکالت از خانم م. الف. به استناد تصاویر

مصدق عقد نامه و وکالتنامه دادخواستی به خواسته صدور گواهی عدم امکان سازش به

طرفیت آقای ع. الف. تقدیم و چنین توضیح میدهد، موکله به موجب نکاحنامه پیوست به

تاریخ 8/10/69 به عقد دایم خوانده محترم درآمده و بنا به مشکلات عدیده ادامه زندگی

میسر نمی باشد و قریب 9 سال است که زوجین جدا از هم زندگی می کنند و زوج در خلال

این مدت زندگی مشترک دیگری تشکیل و صاحب فرزند هم شده است در حالی که این

تفریق طولانی بدون اجرای صیغه طلاق موجب عسر و حرج و لطمات روحی شدیدی

بموکل بنده گردیده است که حاضر است در قبال بذل بخشی از مهریه در قبال اجرای صیغه طلاق می باشد لذا مستندا به مواد 1132، 1119، 1130 قانون مدنی صدور گواهی عدم امکان سازش برای اجرای صیغه طلاق و ثبت رسمی آن به انضمام کلیه خسارات و هزینه دادرسی مورد استماع است، پرونده جهت رسیدگی به شعبه دوم دادگاه عمومی حقوقی ن. ارجاع می گردد - آقای م. ک. و خانم ف. س. با تقدیم وکالتنامه ای خود را به عنوان وکیل زوج معرفی می کند - شعبه مذکور در تاریخ 02/07/1393 با حضور وکیل خواهان و احد از وکلای خوانده تشکیل جلسه میدهد، وکیل خواهان اظهار داشت قبل از ورود ماهیت دعوا معروض میدارد - خانم ف. س. کار آموز وکالت می باشد مطابق آیین نامه شرح وظایف کارآموزان که تحت نظارت و فقط با موافقت وکیل سرپرست خود می توانند فعالیت داشته که متاسفانه نه امضا وکیل سرپرست ایشان دیده می شود ایشان نمی تواند مستقلا به وکیل پایه یک دادگستری منفقا - منفردا وکالت داشته باشد - حال در خصوص اصل دعوا موکل قریب 9 سال است که در منزل پدرش بلا تکلیف زندگی با مشکلات عدیده ای سپری می نماید و زوج خود زندگی جداگانه تشکیل و صاحب فرزند نیز شده و از آنجا طرفین با یکدیگر نسبت فامیلی دارند در مراسم عروسی یا عزا و... مشکلات روحی و عاطفی شدیدی برای موکل ایجاد میشود لذا به استناد مواد 1142 قانون مدنی و مواد 1129 موکل با عنایت به عسر و حرج پیش آمده (از هر حیث) قصد دارد تکلیف وی معین شود در قبال بذل بخشش از مهریه خود تقاضای صدور حکم طلاق را دارد، وکیل خوانده اظهار داشت مطالب به شرح لایحه تقدیمی می باشد - مجددا وکیل خواهان اظهار داشت با توجه

**Heyvalaw.com**

به اینکه جلسه اول رسیدگی می باشد مطابق قانون آیین دادرسی مدنی خواسته خود را از

صدور گواهی عدم امکان سازش به طلاق تغییر داده لازم بتوضیح است که موکل بنده زمانی وکالت خود را به اینجانب اعطاء نموده فریب 9 سال صبر کرده لیکن حتی یک نفر از طرف همسرش برای صلح و سازش اقدامی ننموده حتی یکبار نیز تماس از طرف زوج صورت نگرفته لذا به صرف تقدیم دادخواست تمکین و صدور رای نمی تواند دلیل عشق علاقه زوج باشد چه بسا دلیل اختلافات پیش آمده حسب اظهارات موکل در زمانی موکل در نظر آباد بوده وقتی به منزل خود بازگشته متوجه می شود همسرش با کس دیگری در ارتباط بوده و پس از حدوث اختلاف نیز با همان شخص ازدواج و صاحب فرزند شدند لذا طرح دعوی تمکین فقط به قصد آزار موکل و اینکه مجوزی در جهت ثبت ازدواج خود داشته باشد حال موکله از وی کراهت شدید دارد و از طرفی 9 سال جدایی از هر حیث برای موکل موجب عسر و حرج شده چه اینکه موکله نیز قصد دارد تکلیف خود را روشن بنماید و حاضر است در قبال بخشش در بذل قسمتی از مهریه باقی مانده دادگاه حکم طلاق را صادر نماید - وکیل خوانده اظهار داشت با توجه به رای وحدت رویه شماره 716 عسر و حرج زوجه منتفی است و رای تمکین و ازدواج مجدد نیز از دادگاه محترم نظر آباد از همین شعبه صادر گردیده است. همچنین موکل حاضر به طلاق زوجه نمی باشد تمایل زندگی مشترک با زوجه را دارد، دادگاه قرار ارجاع امر بدآوری را صادر می کند - داوران زوجین به شرح نظریه مورخ 22/08/1392 نظریه خود را به دادگاه تقدیم نموده اند متعاقب آن وکیل خواهان تقاضای تحقیق از شهود در جهت اثبات ادعای خود از قبیل عدم پرداخت نفقه و نه سال تفریق و جدائی بین زوجین و انتخاب همسر دیگر توسط زوج و صاحب فرزند شدن، را از دادگاه می نماید - دادگاه با صدور قرار استماع شهادت شهود

طرفین را به این منظور دعوت می کند - رئیس پزشکی قانونی ن. طی گواهی شماره...

- 14/10/1393 نتیجه تست و آزمایش برای بررسی بارز برای زوج را منفی گزارش نموده است دادگاه

در تاریخ 17/12/1393 با حضور وکلای طرفین تشکیل جلسه میدهد و اظهارات آنان را

در صورتجلسه مذکور منعکس می نماید و سپس از دو نفر از شهود تعرفه شده خواهان

نیز به شرح اوراق جداگانه استماع گواهی به عمل می آورد (صفحات 38 و 39 پرونده)

و آنگاه پس از اخذ نظر قاضی مشاور در تاریخ 23/01/1391 در وقت فوق العاده تشکیل

جلسه داده و با بررسی پرونده ختم رسیدگی را اعلام و طی دادنامه شماره --- -

24/01/1394 ضمن شرح دعوی خواهان و انعکاس اظهارات وکیل مشارالیه و وکیل

زوج چنین رای میدهد: با توجه به محتویات پرونده و اظهارات گواهان موضوع ترک

زندگی مشترک از جانب زوج به مدت طولانی و عدم پرداخت نفقه و ازدواج مجدد خوانده

محرز است بنابراین دادگاه خواسته خواهان را مقرون به واقع تشخیص داده و به جهت

اینکه ادامه زندگی مشترک با چنین وضعی برای زوج از مصادیق عسر و حرج محسوب

می شود لذا مستندا به ماده 1130 اصلاحی قانون مدنی مصوب 1370 و بند یک تبصره

الحاقی مصوب 1381 مجتمع تشخیص مصلحت نظام حکم به طلاق زوج از باب وقوع

عسر و حرج صادر و اعلام می نماید که در صورت امتناع زوج به اجرای صیغه طلاق

به سر دفتر ثبت طلاق نمایندگی داده می شود تا نسبت به اجرای صیغه طلاق اقدام نماید -

پس از ابلاغ رای آقای ع. الف. با وکالت خانم ف.ب. نسبت به ان اعتراض و تقاضای

تجدید نظرخواهی میکند شعبه سوم دادگاه تجدید نظر استان البرز نسبت به موضوع

Heyvalaw.com

رسیدگی و در تاریخ 13/04/1394 در وقت فوق العاده تشکیل جلسه داده و با بررسی

پرونده پایان رسیدگی را اعلام و طی رای شماره --- - 22/04/1394 چنین استدلال می

کند - با توجه به محتویات پرونده نظر به اینکه دلیل اصلی زوج جهت اثبات وقوع وی

در عسر و حرج موضوع مفارقت زوجین به لحاظ ازدواج مجدد زوج بوده است لیکن با

توجه به اینکه امری که منشاء آن ارتکاب اعمال و رفتار خلاف قانون و شئون توسط زوج

بوده و منجر به وقوع زوجه در عسر و حرج شدید شود صورت نگرفته است و دلایل

ابراز شده بر اثبات مدعا کفایت نمی نماید زیرا که اولاً مفارقت زوجین از یکدیگر به تنهایی

عنوان عسر و حرج ندارد - ثانیاً رفتار زوجه سبب این امر بوده است و دادنامه های

استنادی تجدید نظر خواه که دلالت بر الزام زوجه به تمکین نموده و ازدواج مجدد زوج

نیز به همین سبب تجویز شده و به جهت عدم تمکین زوجه استحقاق نفقه نداشته است نیز

مؤید این معنی است. مع الوصف در دادنامه معترض عنه وقوع زوجه در عسر و حرج

به استناد همین امور بدون توجه به منشاء و سبب پیدایش آن مسلم دانسته شده و بر اساس

این زوج به طلاق زوجه ملزم شده است لیکن استناد دادنامه به امور یاد شده با عنایت به

جهاتی که ذکر گردید واجد خدشه و اشکال است و با عنایت به فقدان دلیل شرعی و قانونی

دیگر که دلالت بر وقوع زوجه در عسر و حرج نماید موضوع مشمول موارد مقرر در

ماده 1129 و 1130 اصلاحی قانون مدنی نبوده و در نتیجه به جهت مخالفت زوج با طلاق

و لحاظ نمودن قاعده فقهی (الطلاق بید من اخذ بالساق) دادنامه معترض عنه مغایر با قانون

بوده و در خور نقض می باشد لذا دادگاه با استناد به مستندات مذکور و ماده 358 قانون

آیین دادرسی مدنی دادنامه تجدید نظر خواسته را نقض و حکم به بطلان دعوی خواهان

Heyvalaw.com

بدوی صادر و اعلام می نماید. این رای در تاریخ 30/04/1394 ابلاغ و خانم م. الف. با

وکالت خانم ن. الف.ف. در تاریخ 18/05/1394 نسبت بان اعتراض و تقاضای فرجامخواهی می کند پرونده جهت رسیدگی پس از جری تشریفات به دیوانعالی کشور ارسال که به این شعبه ارجاع میگردد مشروح مفاد لایحه فرجامخواهی به هنگام ملاحظه گزارش قرائت خواهد شد. هیات شعبه در تاریخ بالا تشکیل است پس از قرائت گزارش آقای حیدر علی حیدری عضو ممیز و اوراق پرونده مشاوره نموده چنین رای میدهد:

رای شعبه دیوان عالی کشور

اعتراض فرجام خواه خانم م. الف. با وکالت خانم ن. الف.ف. نسبت به رای شماره --- - 22/04/1394 صادره از شعبه سوم دادگاه تجدید نظر استان البرز با توجه به مندرجات پرونده و رسیدگی های به عمل آمد وارد نیست رای دادگاه بنا به جهات و دلایل منعکس در آن و اینکه زوجه با صدور حکم تمکین حاضر نشده با شوهرش زندگی مشترکی را ادامه دهد و با تقدیم دادخواست مطالبه مهریه در حال وصول مهریه خویش میباشد و از جهت رعایت تشریفات دادرسی مخالف قانون نمی باشد فلذا مستندا به ماده 370 قانون آیین دادرسی دادگاه های عمومی و انقلاب در امور مدنی مصوب سال 1379 دادنامه فرجام خواسته ابرام و پرونده اعاده می گردد.

شعبه --- دیوانعالی کشور - رئیس و مستشار  
Heyvalaw.com

قدرت اله طیبی - حیدر علی حیدری

**دینا** تخصصی ترین سایت مشاوره حقوقی



Heyvalaw.com