

فصلنامه مطالعات حقوق

Journal of Legal Studies

شماره بیست و سوم، تابستان ۱۳۹۷، صص ۱۸۵-۱۹۷ Vol 2, No 23, 2018, p 185-197

ISSN: (2538-6395)

شماره شاپا (۲۵۳۸-۶۳۹۵)

ارکان تشکیل دهنده جرم سقط جنین در حقوق ایران و فرانسه

محمد رضا کونانی^۱، جلال جعفری^۲، یوسف الماسی^۳

۱. دانشجوی کارشناسی ارشد حقوق کیفری و جرم شناسی

نویسنده مسئول mohamadrezakoonani44@gmail.com

۲. عضو هیئت علمی گروه حقوق، واحد ملارد، دانشگاه آزاد اسلامی، ملارد، ایران

۳. کارشناسی ارشد حقوق کیفری و جرم شناسی و بازپرس دادرسی عمومی و انقلاب

چکیده

هدف تحقیق حاضر ارائه نقطه نظرات عملی به مجامع حقوقی و محافل قضایی و بررسی و تطبیق قانون دو کشور و ارائه راهکار مناسب است. روش پژوهش توصیفی - تحلیلی می باشد و روش گردآوری اطلاعات به صورت کتابخانه ای است. نتایج تحقیق نشان می دهد که در قانون جزای فرانسه نیز مواردی وجود دارد که با وجود انطباق چند عنوان در مفاهیم و شرایط قانونگذار آنها را از هم متمایز کرده است و از این حیث با قوانین ایران مشترک است. در حقوق فرانسه به خلاف حقوق ایران جرم سقط جنین مطلق است و مقید نیست یعنی حامله بودن زن و حصول نتیجه شرط نیست و لذا سقط جنین تصویری هرگز وجود نیافته و یا مرده بودن جنین قبل از اخراج عمدی که در واقع جرم محال است، در قانون فرانسه قابل مجازات می باشد. رکن مادی در هر دو قانون یعنی ایران و فرانسه باهم شبیه هستند، اما با تفاوت بین این دو قانون در عمل غیرمادی است، همانطور که می دانیم در قانون مجازات اسلامی عمل غیرمادی پیش بینی شده ولی در قانون فرانسه تنها عمل مادی مد نظر می باشد.

واژه های کلیدی: حقوق کیفری، سقط جنین، فرانسه، ایران

مقدمه

جرائم علیه تمامیت جسمانی از قبیل قتل و جرح از موضوعاتی است که قانون‌گذار سخت به آن اهتمام داشته و برای جلوگیری از وقوع آن و نیز جبران صدمات و خسارات وارده، احکامی را مقرر کرده است، اما آیا همه این قوانین و قواعد درمورد جنایات وارد بر جنین و سقط آن نیز جاری می‌شود، مسلماً پاسخ منفی است، زیرا هرچند که جنین منشأ انسان است و به خصوص در اواخر دوران حاملگی صورت انسانی به خود می‌گیرد و شاید بتوان لفظ «انسان» را بر او اطلاق کرد اما تا زمانی که مراحل تکامل خود را طی نکرده و متولد نشده است، انسان کامل و مستقلی نیست، به مادر خود متصل است و بسان عضوی از اعضای اوست و بدون او قادر به ادامه حیات خود نیست و از همین رو شاید اطلاق لفظ «انسان» براو صحیح نباشد، به جهت این ویژگی دوگانه «سقط جنین یا حمل» احکام و قوانین خاص خود را دارد که از جهاتی با جنایات وارد بر «انسان متولد شده» مشابه و از جهاتی نیز متفاوت است. کیفر و مجازات در اینجا با توجه به شخص جانی، حالات مختلفی خواهد داشت، زیرا جانی یا خود مادر است و یا غیر او، درحالت اخیر غیر مادر به طور عمدی مباشرت به اسقاط جنین کرده که یا این کار را از طریق ضرب و شتم و اذیت و آزار زن حامله انجام داده و یا به دنبال درخواست مادر و تمکین وی درمقابل او با دادن دارو و وسائل دیگر، اقدام به سقط نموده است و فرد مرتکب، یا پزشک، ماما و داروفروش می‌باشد و یا از افراد عادی است. کیفر سقط در هر یک از حالات فوق با دیگری متفاوت است. (راسخ، ۱۳۸۹: ۱۶۵)

۱- رکن قانونی جرم سقط جنین در حقوق ایران و فرانسه

۱-۱- در حقوق ایران

قانون مجازات عمومی مصوب ۱۳۰۴ مواد ۱۸۱ تا ۱۸۳ به جرم، سقط جنین اختصاص داشت و حسب این مواد برای هر کسی که در ارتکاب این جرم، خواه به نحو مباشرت و یا معاونت دخالت می‌کرد، مجازات پیش‌بینی می‌نمود.

ماده ۱۸۱ «هرکس به واسطه دادن ادویه یا وسایل دیگری موجب سقط حمل زنی گردد، جزای او از یک تا سه سال حبس جنحه‌ای است و اگر زن حامله را دلالت به استعمال وسایل مذکوره نماید، جزای او از سه تا شش ماه حبس جنحه‌ای خواهد بود».

ماده ۱۸۲ «زنی که عالماً بدون اجازه طیب، راضی به خوردن ادویه یا ماکولات یا مشروبات یا استعمال وسایل مذکوره شده یا تمکین از استعمال آن وسایل کرده و به این واسطه حمل خود را ساقط کرده باشد، مجازات او از یک تا سه سال حبس جنحه‌ای است و اگر این اقدام زن در نتیجه امر شوهر خود باشد زن از مجازات معاف و شوهر به مجازات مذکور محکوم خواهد شد.» (مهریانی، ۱۳۸۰: ۲۹)

ماده ۱۸۳ «طیب یا قابله یا جراح یا دوا فروش و اشخاصی که به عنوان طبابت یا قابلگی جراحی ویا دوا فروشی، وسایل سقط حمل را فراهم آورند. از سه تا ده سال حبس جنایی درجه یک محکوم خواهند شد، مگر اینکه ثابت شود که این اقدام طیب یا قابله یا جراح برای حفظ حیات مادر می باشد».

همچنین مواد ۹۰ و ۹۱ قانون مجازات اسلامی مصوب ۱۳۶۲، در مورد جرم سقط جنین، مقرر می نمود: ماده ۹۰ «هر کس زن حامله را دلالت به استعمال ادویه یا وسایل دیگری که موجب سقط حمل می گردد بنماید به سه الی شش ماه حبس محکوم خواهد شد»

ماده ۹۱ «اگر زن حامله برای سقط جنین به طیب و یا قابله مراجعه کند و طیب هم عالماً عامداً مباشرت به اسقاط جنین بنماید، دیه جنین به عهده اوست و اگر روح در جنین دیده شده باشد باید قصاص شود و اگر او را به وسایل اسقاط جنین راهنمایی کند به شش ماه تا سه سال حبس محکوم می شود»

در حال حاضر نیز مواد، ۷۱۶ تا ۷۲۱ ق.م.ا در مورد دیه جنین و مواد ۶۲۲، ۶۲۳ و ۶۲۴ قانون مجازات اسلامی، ارکان قانونی سقط جنین عمدی محسوب می شوند. برابر ماده ۶۲۲ قانون مجازات اسلامی سقط عمدی جنین یا حمل جنین بیان گردیده است: «هر کس عالماً و عاملاً به واسطه ضرب یا آزار زن حامله، موجب سقط جنین وی شود، علاوه بر پرداخت دیه یا قصاص بر حسب مورد به حبس از یک تا سه سال محکوم خواهد شد.»

ماده ۶۲۳ ق.م.ا: «هر کس به واسطه دادن ادویه یا وسایل دیگری موجب سقط جنین شود به شش ماه تا یک سال حبس محکوم می شود و اگر و عالماً و عاملاً زن حامله را به استعمال این ادویه و وسایلی راهنمایی کند که جنین وی سقط گردد، به حبس از سه تا شش ماه محکوم خواهد شد.»

ماده ۶۲۴ ق.م.ا: «اگر طیب یا ماما با دارو فروش و اشخاصی که به عنوان طبابت یا مامایی یا جراح یا دارو فروشی اقدام می کنند، وسایل سقط جنین فراهم سازند و یا مباشرت به اسقاط جنین نمایند، به حبس از دو تا پنج سال محکوم خواهند شد و حکم به پرداخت دیه مطابق مقررات مربوط، صورت خواهد پذیرفت».

۲-۱- در حقوق فرانسه

در ابتدا چند نکته قابل تذکر است، اولاً اینکه در حقوق فرانسه به خلاف حقوق ایران جرم سقط جنین مطلق است و مقید نیست یعنی حامله بودن زن و حصول نتیجه شرط نیست و لذا سقط جنین تصویری و هرگز وجود نیافته، و یا مرده بودن جنین قبل از اخراج عمدی که در واقع جرم محال است در قانون فرانسه قابل مجازات می باشد. ثانیاً در قانون مجازات فرانسه شروع به جرم در مسئله سقط جنین قابل تصور است، به خلاف قانون مجازات اسلامی ماده ۳۱۷ قانون جزای فرانسه، پزشکی را که پس از تعیین قیمت عمل سقط جنین با کیفیت محتوی وسایل در منزل زن آبستنی غافلگیر شده بود را به عنوان شروع به جرم قابل مجازات دانست و یا مثال دیگر در مورد زن حامله ای که وی را روی تخت خوابانیده و سرنگی برای تزریق آماده نموده است لیکن بواسطه امتناع مصرانه زن موفق به تزریق نشده است شروع به جرم شناخته است. همچنین

در مبحث دوم از کتاب قانون جزای فرانسه شاهد مثالی برای تایید موضوع وجود دارد در این مبحث آمده است. در اینجا زن چه حامله باشد و چه به ظاهر احساس کند حامله است مشمول مقررات ماده ۸۴ آیین نامه قانونی خواهد بود. (بوشهری، ۱۳۹۰: ۱۸۰)

اما بر طبق سلسله بحث به نصوص مواد در فرانسه می‌پردازیم. در قانون کیفری فرانسه مصوب ۱۹۹۲ که آخرین قانون این کشور است مسئله سقط جنین در قوانین به شرح زیر آمده است.

ماده ۲۲۳-۱۰ که در مورد قطع غیرقانونی حاملگی است و رضایت زن باردار را شرط می‌داند و چنانچه قطع دوران بارداری بدون رضایت زن باردار صورت گیرد قابل مجازات می‌باشد.

در قوانین فرانسه همچنین سقط جنین توسط شخص ثالث مورد توجه قرار گرفته است صرف‌نظر از اینکه شخص پزشک باشد و یا شخص عادی و سقط توسط شخص ثالثی که پزشک می‌باشد در مقررات خاصی قانونگذار فرانسوی بدان اشاره کرده است.

در ماده ۲۲۳-۱۲ قانون کیفری فرانسه، قانون‌گذار شخصی را که دلالت به سقط می‌کند قابل مجازات دانسته و در این ماده پیش بینی شده است که مجازات مرتکب ۳۰۰ هزار فرانک جزای نقدی می‌باشد و در مورد کسانی که به عادت مرتکب جرم مزبور شوند مجازات را تا ۵ سال حبس و ۵۰۰ هزار فرانک جزای نقدی قابل افزایش دانسته است.

در ماده ۶۴۵ قانون کیفری فرانسه همچنین ممنوعیت فروش، ارائه، معرفی و... داروهای سقط آور را اشاره می‌کند و دارو سازان را از این امر مستثنی می‌کند البته برای چنین افرادی مقررات خاصی را پیش بینی نموده است که در تبصره این ماده آمده است.

در قانون بهداشت عمومی نیز همچنین مقرراتی راجع به سقط جنین وجود دارد که در بخش اول از این قوانین آمده است قطع عمدی حاملگی انجام شده قبل از پایان ۱۰ هفتگی غیرقابل کیفر می‌باشد و در ادامه ماده ۱۶۲-۱۰ آمده است که وضعیت فقر مادر علل موجهه جرم تلقی شده است.

در این قوانین همچنین ماده ۱۶۲-۲ نحوه اجرای سقط در موارد قانونی را معرفی می‌کند و این عمل را توسط یک پزشک مجاز می‌داند.

در همین قوانین و آن هم در بخش چهارم به عنوان موانع موجود در قطع عمدی حاملگی موادی در این زمینه وجود دارد که در ماده ۱۲۲-۱۵ به آن اشاره شده است.

بعد از ملاحظه نصوص مواد بحث حالت ضرورت که به عنوان آخرین بحث بود در این جا نیز به عنوان آخرین بحث آمده است باید گفت در قانون جزای فرانسه حالت ضرورت یک حالت موسعی دارد و محدودیت‌هایی که در قانون ایران وجود دارد در قانون فرانسه بدین گونه نیست به عنوان نمونه در ماده ۱-۱۶۲ از قانون بهداشت عمومی آمده است که فقر زن باردار می‌تواند موجهی برای انقطاع دوران بارداری باشد و شرایط آن را نیز ذکر کرده است. در مجموع چنین می‌توان نتیجه این که ضرورت که از جمله علل موجهه جرم سقط جنین است دایره ای گسترده تر از آنچه که در قوانین ایران یافت می‌شود،

دارد. ضمن این که بعضی از قوانین به نوعی از سقط حمایت کرده که از سیاق بعضی از مواد به خوبی ظاهر است و بعضاً جرائم سقط به دلیل عدم رعایت نظامات مقرر در قوانین در انجام سقط جنین می‌باشد. (تدین، ۱۳۹۱: ۴۱۹)

۲- رکن مادی در حقوق ایران و فرانسه

۲-۱- حقوق ایران

دومین رکن اساسی هر جرمی، رکن مادی است که در مورد جرم سقط جنین رکن مادی، اجمالاً ممکن است فیزیکی یا شیمیایی باشد. در بحث از رکن مادی مطالب را به تفکیک مواد قانون مجازات اسلامی خواهیم آورد. از طرفی در خصوص این جرم مواردی یافت می‌شود که افعال غیر مادی هستند لذا ما در این مبحث و در گفتار اول عنوان افعال مادی و غیرمادی را انتخاب کرده ایم. عنصر مادی هر جرمی تنها از عمل فیزیکی تشکیل نشده است بلکه علاوه بر آن اجزاء دیگری را نیز در بر می‌گیرد که فقدان بعضی از این عوامل عنصر مادی جرم کامل نخواهد بود. اجزاء مختلف عنصر مادی که عبارت اند از:

۱- علل مادی فیزیکی که می‌تواند فعل یا ترک فعل باشد.

۲- شرایط و اوضاع و احوال که قانون‌گذار وجود و یا فقدان آنها را شرط لازم برای تحقق جرم دانسته است.

۳- نتیجه حاصله از عمل که باید با جزء اول رابطه سببیت داشته باشد.

البته بعضی جرائم ممکن است یکی از دو شرط اخیر را نداشته باشد چنانچه مثلاً در جرائم مطلق عامل سوم یعنی نتیجه حاصله نیاز ندارد با این حال جرم مزبور محقق می‌شود مانند شهادت کذب. در مورد جرم سقط جنین از بین سه عامل اساسی در عنصر مادی تنها عامل دوم مدنظر قانون‌گذار نبوده است. در حقوق ایران رکن مادی سقط جنین عمدی، همان عمل شخص مرتکب است که باعث سقط جنین زن حامله می‌گردد. تحقق رکن مادی منوط به حصول شرایط ذیل است:

۱. آبتنی زن و وجود جنین زنده ۲. انجام فعل یا عمل مادی توسط مرتکب که به دو صورت فعل مجرمانه مستقیم (مرتکب شخصاً مباشرت به سقط جنین می‌نماید) و عمل مجرمانه غیرمستقیم (شخص خودش مباشرت به سقط جنین نمی‌نماید و فقط زن حامله را دلالت و راهنمایی می‌کند که جنین خود را سقط نماید) انجام می‌گیرد.

۳. استفاده از روش‌هایی که منجر به سقط جنین گردد.

اعم از روش‌های شیمیایی یا فیزیکی، طبیعی یا مصنوعی، به کاربردن وسایل جراحی یا وسایل دیگری که موجب باز شدن دهانه رحم گردد مانند کورتاژ، راه رفتن زیاد و بی‌موقع، اسب سواری و...

۴. وجود رابطه سببیت بین عمل مرتکب و جنین سقط شده

بنابراین اگر زن حامله نباشد یا حاملگی او ظاهر نشده باشد به جهت غیرممکن بودن سقط جنین، عمل مرتکب بر روی زن غیر حامل، سقط جنین محسوب نمی‌شود. و نیز برای تحقق عنصر مادی، انجام عملیات مجرمانه به‌طور مستقیم (مانند عمل جراحی) یا غیرمستقیم (مانند ضربه زدن به شکم یا استعمال دارو) به‌وسیله پزشک یا افراد عادی لازم است. (ولیدی، ۱۳۷۳: ۱۱۸)

پس می‌توان رکن مادی سقط جنین را به موارد زیر تقسیم کرد:

۱- وجود جنین یا حامله بودن زن: از آنجایی که بزه سقط جنین، جرمی مقید به حصول نتیجه می‌باشد، لذا برای تحقق آن وجود جنین و یا حامله بودن زن شرط است و مقصود از حاملگی «لقاح تخمک زن با نطفه مرد در استقرار آن در جوار مخاطی رحم و تشکیل جفت و جنین» است. بنابراین، چنانچه کسی بر روی زنی اقدام به انجام عملیاتی جهت سقط جنین او نماید، ولی بعداً کاشف گردد که مجنی علیه حامله نبوده، چنین شخصی به لحاظ سقط جنین عمدی قابل تعقیب و مجازات نخواهد بود و عملیات انجام شده را جرم محال می‌نامند. در صورتی که زن حامله باشد ولی وسیله ارتکاب جرم خراب باشد، جرم عقیم است.

۲- دومین شرط در سقط جنین آن است که قبل از موعد طبیعی یا وسیله ای غیر اخراج شود. (ورنون، ۲۰۰۲ م) در مورد اخراج جنین و اینکه در چه زمانی جنین استقرار پیدا میکند بین نظام های حقوقی از نظر تفکر و بینش و فلسفه ی وجودی جنین اتفاق نظر وجود ندارد (یوسف علی، ۲۰۰۲ م، بوون، ۱۹۹۷ م) در مورد سقط جنین از نظر حقوق اسلام باید گفت که از همان مراحل ابتدایی جنین مستقر خواهد شد و مراحل تکوینی آن در فصل اول توضیح داده شده است.

۳- رفتار فیزیکی: دومین جزء رکن مادی بز سقط جنین عمدی، فعل و مرتکب می‌باشد. برای تحقق سقط جنین عمدی باید از ناحیه مرتکب فعل مثبت مادی به نحو مباشرت و یا معاونت صورت پذیرد؛ بنابراین ترک فعل نمی‌تواند به عنوان رکن مادی این جرم محسوب شود. اما به نظر یکی از اساتید در ترک فعل موضوع ماده ۲۹۵ ق. م. ا و سقط جنین ناشی از اذیت و آزار حاصل از ترک فعل موصوف در انتساب نتیجه به ممتنع تردیدی به جای نمی‌گذارد. مانند آنکه پرستاری از دادن دارو و یا تزریق آمپول خودداری کند. (آقای نی، ۱۳۹۲: ۳۵۴) که به نظر میرسد جمله ی ایشان صحیح باشد. وسایلی که برای اسقاط جنین مورد استفاده قرار می‌گیرد، ممکن است فیزیکی و یا شیمیایی باشد؛ وسایل فیزیکی شامل استفاده از ابزار کورتاژ و یا ایراد هر نوع صدمه جسمی مانند اذیت و آزار می‌باشد و وسایل شیمیایی نیز تزریق آمپول، تجویز و خوراندن دارو و استفاده از سایر ادویه جات، ماکولات و مشروبات را در بر می‌گیرد. قانون‌گذار در ماده ۶۲۲ بیان نموده: «هرکس عالماً عامداً به واسطه ضرب یا اذیت و آزار زن حامله، موجب سقط جنین وی شود علاوه بر پرداخت دیه با قصاص، حسب مورد به حبس از یک تا سه سال محکوم خواهد شد» ملاحظه می‌گردد سقط جنین موضوع این ماده، سقط از راه ضرب و یا اذیت و آزار زن حامله است که شامل اذیت و آزار روحی او نیز می‌شود. منظور از ضرب انجام فعلی است که تمامیت جسمی زن حامله را مورد تعرض قرار داده و منتهی به سقط جنین شود. بنابراین اصابت ضربه به جنین شرط نیست و وسیله ایراد

ضرب هم موثر در مقام نمی باشد. منظور از اذیت و آزار به معنای رنج، عذاب، شکنجه، اندوه، غم و تالم است که برخلاف «ضرب» بر تمامیت بدن زن حامله اصابت نمی کند ولی موجب تالم، رحمت و به ستوده آوردن وی می گردد و در نهایت منتهی به سقط جنین می شود. رفتارهای ذیل را می توان از مصادیق اذیت و آزار محسوب کرد؛ انفجار صوتی؛ اسلحه کشیدن، تحریض سگ درنده، آمیزش خشونت آمیز در روزهای آخر حاملگی، فحاشی یا ادای سخنان رکیک، فریاد کشیدن (ماده ۴۹۹ و ۵۰۱ ق.م.ا) و امثال آن‌ها. سقط جنین موضوع این ماده می تواند از ناحیه هر فردی اعم از پزشک و غیرپزشک ارتکاب یابد. تصریح مقنن در ماده ۶۲۲ به اصطلاح «زن حامله» متضمن دو نکته است: نخست آنکه صدمه به جنین آزمایشگاهی که هنوز به زن منتقل نگردیده است و وضعیت جنینی که قبل از موعد طبیعی زایمان شده، ولی به علت عدم قابلیت زیست در دستگاه های حمایتی نگهداری میشود از شمول ماده خارج است. دوم، تحقق حاملگی و عینیت یافتن جنین ضروری است. بنابراین اشتباه مرتکب در ایراد ضرب به قصد سقط جنین به زن را که حامله نیست را نمیتوان به عنوان شروع به سقط جنین بررسی کرد اما اقدام انجام شده به استناد تبصره ماده ۱۲۲ ق.م.ا جرم محال بوده و به مجازات شروع به جرم محکوم میشود. (آقایی نیا، ۱۳۹۲: ۳۵۳) و نکته ای دیگر که در خور اهمیت است اینکه در حال حاضر با توجه به مواد ۱۹ و ۱۲۲ ق.م.ا مصوب ۱۳۹۲ تنها شروع به سقط جنین ماده ۶۲۴ قابل ارتکاب است.

در ماده ۶۲۳ نیز آمده است: «هرکس به واسطه دادن ادویه یا وسایل دیگری موجب سقط جنین زن گردد، به شش ماه تا یک سال حبس محکوم می شود و اگر عالماً و عامداً زن حامله ای را دلالت به استعمال ادویه یا وسایل دیگری نماید که جنین وی سقط گردد. به حبس از سه تا شش ماه محکوم خواهد شد. مگر اینکه ثابت شود این اقدام برای حفظ حیات مادر می باشد و در هر مورد حکم به پرداخت دیه، مطابق مقررات مربوط داده خواهد شد» ماده مذکور؛ ناظر به اسقاط عمدی جنین با وسایل شیمیایی و فیزیکی توسط افراد عادی و غیرمتخصص با توجه به لفظ «هرکس» می باشد. اصطلاح «دادن» منصرف از نحوه تهیه موضوع آن یعنی «ادویه یا وسایل دیگری» است. به عبارت دیگر مرتکب به هر نحو که وسیله را داده باشد به عبارتی اسال ادویه یا وسایل دیگر با پست یا پیک و غیره با تحویل مستقیم آن فرقی ندارد. و منظور از ادویه، ادویه کاری نیست بلکه ادویه جمع دوا است و شامل داروهای گیاهی یا شیمیایی است. نکته ای که در این ماده قابل توجه است؛ اینکه دلالت به استعمال ادویه وسایل دیگر در قسمت دوم ماده مذکور، از نظر کیفری، مصداقی از معاونت در جرم می باشد، اما قانون گذار آن را به عنوان جرم خاصی تلقی نموده است. حفظ حیات مادر انگیزه ای است که مقنن به قید حصر آنرا عذر معاف کننده قرار داده است و لذا سایر انگیزه ها هرچند نیک باشند، از شمول این حکم خارج است. مانند آنکه کسی با توجه به کثرت فرزندان که زن حامله به علت فقر قادر به اداره آنها نیست، مبادرت به دادن یا دلالت به استعمال دارو یا وسیله ای کند یا به زنی که به نحو نامشروع حامله شده است برای سقط کمک کند. و حفظ حیات مادر را باید منحصر به از دست رفتن آن در صورت ادامه حیات جنین در ذهن مرتکب دانست.

همچنین مطابق ماده ۶۲۴: «اگر طبیب یا ماما یا دارو فروش و اشخاصی که به عنوان طبابت یا مامایی یا جراحی یا داروفروشی اقدام می‌کنند، وسایل سقط‌جنین فراهم سازند و یا مباشرت به اسقاط جنین نمایند به حبس از دو تا پنج سال محکوم خواهند شد و حکم به پرداخت دیه مطابق مقررات مربوطه صورت خواهد پذیرفت» قانون گذار در صدر این ماده به دو گروه از اشخاص اشاره داشته که عبارت اند از:

۱- «طبیب، ماما یا داروفروش» که برابر مقررات وقانون تشکیل وزارت بهداشت درمان و آموزش پزشکی مجاز به طبابت، مامایی و داروفروش هستند.

۲- «اشخاصی که به عنوان طبابت یا مامایی یا جراحی یا داروفروشی اقدام می‌کنند» منظور از این بند کسانی هستند که مجوز لازم برای انجام چنین مشاغلی بر خلاف گروه اول در دست ندارند و این اقدام را به عنوان شغل یا حرفه خود انجام می‌دهند و به این امور اشتغال دارند. از میان این دو گروه طبیب و ماما و دارو ساز در صورت مباشرت و دادن وسیله فقط به مجازات ماده ۶۲۴ کتاب پنجم محکوم می‌شوند در حالیکه اگر توسط سایر اشخاص باشد یعنی اشخاص گروه دوم علاوه بر مجازات در ماده ذکر شده، به مجازات مقرر در ماده ۳ از قانون مربوط به مقررات امور پزشکی و دارویی و مواد خوردنی و آشامیدنی مصوب ۱۳۳۴ اصلاحی ۱۳۷۹ با رعایت قواعد تعدد جرم محکوم خواهد شد:

هر کس بدون داشتن پروانه رسمی به امور پزشکی، داروسازی، دندانپزشکی، آزمایشگاهی، فیزیوتراپی و مامائی اشتغال ورزد یا بدون پروانه ازوزارت بهداشت، درمان و آموزش پزشکی اقدام به تأسیس یکی از مؤسسات پزشکی مصرح در ماده (۱) نماید یا پروانه خود را به دیگری واگذار یا پروانه دیگری را مورد استفاده قرار دهد بلافاصله محل کار آن‌ها توسط وزارت بهداشت درمان و آموزش پزشکی تعطیل و به حبس تعزیری از شش ماه تا سه سال و پرداخت جریمه نقدی از پنج میلیون تا پنجاه میلیون ریال محکوم خواهد شد و در صورت تکرار به حبس از دو تا ده سال و پرداخت جریمه از پنج میلیون تا صد میلیون ریال یا دو برابر قیمت داروهای مکشوفه (هر کدام که بیشتر باشد) محکوم خواهد شد.

۲-۲- در حقوق فرانسه

اساساً رکن مادی در جهت سقط یا آنچه در قوانین کشورمان می‌باشد شباهت چشمگیری دارد و آن این است که هر دو قانون ابراز سقط را فیزیکی و شیمیایی می‌دانند. در کتاب‌های حقوق جزای اختصاصی فرانسه وقتی بحث از تعریف سقط می‌شود. ابزارهای سقط را نیز اشاره می‌کنند.

البته در حقوق فرانسه در کنار وسایل فیزیکی و شیمیایی، بعضاً حقوقدانان مورد ثالثی را دخالت می‌دهند که وضع آنها کاملاً روشن نیست مانند: دویدن، راه رفتن، پریدن و افراط در رض یا لباس تنگ و چسبان همچنین در حقوق فرانسه در مورد وسایل شیمیایی مسئله ای را مطرح می‌کنند و آن عدم کفایت وسیله است. که در واقع وسیله شیمیایی کافی برای سقط جنین نیست. در این صورت نیز دیوان کشور فرانسه شروع به سقط جنین دانسته و مجازات در نظر گرفته است. درحالی که در قانون ایران همانطور که گفته

شد شروع به جرم سقط جنین مطرح نیست. اما تفاوت بین این دو قانون در عمل غیرمادی است. همانطور که گذشت در قوانین مجازات اسلامی عمل غیرمادی پیش بینی شده ولی در قانون فرانسه تنها عمل مادی مدنظر می‌باشد. چنان که گذشت در قانون جزای اسلامی سقط جنین با ترک فعل تحقق پیدا نمی‌کرد و تنها فعل مثبت مادی موجب تحقق سقط جنین می‌شود آیا در حقوق فرانسه نیز چنین وضعی است و یا این که متفاوت است؟ به نظر می‌رسد قطع عمد حاملگی در قانون مجازات فرانسه نیز تنها از طریق فعل مثبت مادی صورت می‌گیرد و ترک فعل دخالتی ندارد زیرا از منطوق مواد راجعه به بحث سقط جنین چنین بر می‌آید به عنوان نمونه در ماده ۱-۲۲۳ از عبارتهای «عمل» و «انجام» استفاده شده است و حتی در عنوان کردن سقط جنین از واژه «اسقاط» استفاده شده است که این واژه خود در معنای مثبت بکار می‌رود.

در قوانین بهداشت عمومی نیز همین واژگان بکار رفته چنانکه در آیین نامه ۱۵-۱۶۲ از عبارت «Lefait» استفاده شده است. و اما از مشترکات بحث مسئله موضوعیت داشتن شخص در امر سقط می‌باشد که در قانون جزای فرانسه نیز این مسئله نمود دارد به نحوی که پزشکان و داروسازان، فروشندگان دارو و تجار و سازندگان مواد شیمیایی و... از نظر میزان مجازات‌ها در مرتبه شدید تری نسبت به سایر اشخاص قرار دارند البته این بدان معنی نیست که سایر اشخاص عادی مجاز به فروش یا ساخت داروهای سقط آور می‌باشند ولی در مقایسه با پزشکان، این دسته مجازات سنگین تری را متحمل می‌شوند اما تفاوتی که مسئله مزبور با قانون کشورمان دارد این است که در این ماده همچنین ممنوعیت ساخت داروهای سقط آور توسط داروسازان را با شرایطی برداشته است چنانکه در بخشی از آیین نامه ۶۴۵ قانون جزای فرانسه آمده است. گاهی اوقات داروسازان می‌توانند داروها و مواد شیمیایی ذیل را بفروش برسانند تنها در صورت جواز پزشکی که این جواز باید به ثبت رسیده باشد و توسط شهرداری یا کمیسر پلیس تایید شده باشد. (گودرزی بروجرد، ۱۳۸۶: ۲۰۹)

۳- رکن معنوی در حقوق ایران و فرانسه

۳-۱- در حقوق ایران

سقط جنین یا حمل از جمله جرایمی است که در آن احراز سوء نیت عام و خاص هر دو لازم است یعنی مرتکب باید با علم به حامله بودن زن و به قصد سقط جنین اقدام به سقط نماید. بنابر این در صورتی که صدمات و ضربات وارده بر یک زن آبستن بدون اطلاع از حامل بودن وی و بدون این که نتایج حاصله قابل پیش بینی باشد منجر به سقط حمل شود مرتکب مشمول مقررات سقط جنین عمدی نبوده است.

با این مقدمه سقط جنین، بر اساس رکن معنوی به سه گونه تقسیم می‌شود:

الف- سقط جنین عمدی: مانند این که شخصی با علم به این که زن حامل است او را مورد ضرب و ازار قرار دهد و نتیجه را هم پیش بینی کند.

ب- سقط جنین شبه عمد: مانند این که شخص ضارب علم به حامل بودن ندارد و از قضا زن حامل است ولی خطای او محرز است و رابطه سببیت بین خطا و سقط زن وجود دارد.

ج- سقط جنین خطایی: مانند این که شخص نه سوء نیت عام دارد یعنی به واسطه حامل بودن نمی زند و بالطبع سوء نیت خاص هم ندارد یعنی این که نتیجه را نمی خواهد.

در ماده ۲۲۲ق.م.ا کلمه «عالمماً و عامداً» آمده است یعنی بداند که حامله است و بخواهد که سقط کند. در ماده ۲۲۳ق.م.ا آمده است: «... و اگر عالمماً و عامداً...» در این ماده نیز همچنین کلمه عالمماً و عامداً تکرار شده است که در واقع حاکی از سوء نیت عام و سوء نیت خاص توأمان است. در کل می توان نتیجه گرفت مرتکب باید با علم به حامله بودن زن و به قصد حصول نتیجه اسقاط جنین یا حمل، مرتکب جرم شده باشد.

در مجموع می توان چنین نتیجه گرفت برای تحقق جرم سقط جنین عمدی لازم است که:

اولاً: مرتکب به حامله بودن زن عالم باشد، یعنی اطلاع و آگاهی داشته باشد که زن حامله است، بنابراین چنانچه کسی نسبت به این امر جاهل باشد مثلاً چنانچه شخصی، صدمات و ضرباتی بر یک زن حامله بدون اطلاع از حامل بودن وی دارد نماید که منجر به سقط حمل شود» از این حیث قابل تعقیب نیست.

دوماً: نه تنها در اقدامات مادی که سبب سقط جنین می شوند باید عمد داشته باشد، بلکه خواهان حصول نتیجه مجرمانه (سقط جنین) نیز باشد. بنابراین، چنانچه پزشکی اطلاعی از حامله بودن بیمار نداشته باشد و اقدام به تجویز دارویی نماید که سبب سقط گردد؛ به عنوان سقط جنین عمدی قابل تعقیب نخواهد بود و نیز همچنین است اگر کسی بدون اطلاع از حامله بودن زن با ایراد ضربه ای به شکم او سبب سقط جنین شود. (زراعت، ۱۳۹۲: ۱۲۵)

علاوه بر مطالب بالا، مطالب سترگ جناب آقای دکتر حسین میر محمد صادقی در مورد عنصر روانی سقط جنین دارای اهمیت بسیار بالایی می باشد:

اولاً هرگاه ضارب صرفاً قصد مضروب کردن زنی را که می داند باردار است داشته باشد یا علاوه بر آن، قصد از بین بردن جنین را هم در همان حالت جنینی داشته باشد ولی بر اثر ضربات وارده، زن وضع حمل کرده و نوزاد او پس از دقایقی، بر اثر همان ضرباتی که در دوران جنینی تحمل کرده است، بمیرد، به نظر می رسد که بتوان ضارب را، علاوه بر ایراد ضرب و جرح عمدی نسبت به مادر، به ارتکاب قتل شبه عمدی علیه نوزاد هم محکوم کرد. بدیهی است، در این حالت اگر زن بمیرد، عمل ضارب نسبت به زن نیز (به شرط نوع کشنده نبودن ضربات) قتل شبه عمد خواهد بود.

ثانیاً اگر ضارب، برای مثال، قصد مضروب کردن شخصی را که در کنار زن حامله ایستاده بوده داشته ولی، بر اثر خطا در هدف گیری، ضربه او به زن بخورد و همان حادثه رخ دهد، جرم مرتکب، هم از لحاظ ایراد ضرب به مادر و هم در مورد قتل نوزاد متولد شده، خطای محض است، و در نتیجه، عاقله وی عهده دار پرداخت دیه خواهد بود.

ثالثاً، وقتی است که ضارب قصد قتل یا مضروب کردن زنی را، که نمی داند باردار است، دارد و بر اثر ضربات وارده به زن همان حادثه مذکور در مثالهای قبل نسبت به جنین رخ می دهد. در این حالت، جرم مرتکب نسبت به زن، حسب مورد، قتل با ایراد ضرب و جرح عمدی و نسبت به نوزاد قتل خطای محض می باشد.

بالاخره، چهارمین حالت آن است که شخصی، با علم به این که زن در روزهای پایانی بارداری خود قرار دارد، وی را به قصد آن که حمل وی زنده متولد شده و سپس بمیرد، مورد ضرب و جرح قرار دهد و همان اتفاق مورد نظر ضارب رخ دهد. در این حالت جرم مرتکب، هم نسبت به ایراد ضرب و جرح به زن و هم نسبت به قتل نوزاد، عمدی محسوب می شود، هرچند که احراز وجود چنین قصدی در مرتکب نسبت به حمل زن بسیار مشکل خواهد بود. البته در همه این موارد، اثبات زنده متولد شدن جنین، که علی الاصول با مشاهده علایم حیات، مثل حرکت و نظایر آن، قابل اثبات است، و نیز اثبات قابلیت بالقوه جنین برای زیستن به عنوان یک انسان زنده (در صورتی که در دوران جنینی ضربه نمی خورد) از اهمیت برخوردار می باشد. زیرا، در صورت فقدان شرط اول حکم به قتل یک انسان زنده نمیتوان داد، و با فقدان شرط دوم، رابطه سببیت خدشه دار می شود.

علی رغم سکوت «قانون مجازات اسلامی» سابق، مصوب سال ۱۳۷۰، در موضوع مورد بحث، «قانون مجازات اسلامی»، مصوب سال ۱۳۹۲، صراحت موضع فوق الذکر را پذیرفته و در تبصره ماده ۳۰۶ اظهار داشته است، «اگر جنینی زنده متولد شود و دارای قابلیت ادامه حیات باشد و جنایت قبل از تولد منجر به نقص یا مرگ او پس از تولد شود و یا نقص او بعد از تولد باقی بماند، قصاص ثابت است». البته، به نظر نگارنده، ثبوت قصاص در چنین حالتی منوط به احراز قصد به شکلی که در حالت چهارم فوق الذکر بیان شد میباشد، وگرنه هرگاه قصد مرتکب، صدمه زدن به جنین در همان حالت جنینی باشد، ولی اتفاق مذکور در تبصره ماده ۳۰۶ رخ دهد، نمی توان ارتکاب جنایت عمدی علیه انسان زنده را محقق دانسته و حکم به قصاص داد؛ بلکه مورد مشمول حالت اول فوق الذکر خواهد بود.

۲-۳- در حقوق فرانسه

در بحث رکن معنوی این مسئله قابل دقت است که احراز سوءنیت از جمله مشترکان قانون جزای ایران و فرانسه است. در قوانین جزای فرانسه سقط جنین که با علامت اختصاری I. V. G عنوان می شود به معنی قطع عمدی حاملگی می باشد.

بنابراین در قانون مجازات اسلامی اگر احراز عنصر معنوی در لابلای کلمات قانون به چشم می خورد ولی در قانون مجازات فرانسه مسئله عنصر معنوی از تیر قابل برداشت و بهره برداری است. البته در مواد راجع به قطع عمدی حاملگی نیز به کرات رویرو هستیم. در بعضی موارد اگرچه عین واژه عمد بکارنرفته است ولی از فحوی عبارت چنین برداشتی می شود ملاحظه کردید در قانون مجازات اسلامی هم چنین نمونه ای را

داشتیم. چنانکه از کلمه اسقاط عنوان قصديه را احراز نمودیم. در بحث تطبیقی نیز این چنین مواردی وجود دارد.

قبل از ارائه شاهد مثال ذکر نکته‌ای ضروری است و آن این که وقتی قابل شدیم بعضی اعمال دارای عناوین قصديه هستند. این مطلب عمومیت دارد و اختصاص به زبان فارس و یا عربی و... ندارد. بنابراین در زبان فرانسه نیز افعالی هستند که عنوان کردن آنها در واقع قصد را هم به دنبال دارند.

با این مقدمه، می‌بینیم که در زبان فرانسه به معنی عمل واسقاط می‌باشد. در درون خود عنوان قصديه را نیز یدک می‌کشند. این واژگان در مادتين ۱۰-۲۲۳ و ۱۲-۲۲۳ بکار رفته است. از اینها که بگذریم بعضی ترکیبات حاکی از عنوان قصديه می‌باشد به عنوان نمونه در ماده ای از مواد بهداشت عمومی چنین آمده است که زن باردار می‌تواند تقاضا کند که این ترکیب خود بیانگر عنوان قصديه است.

اما در پاسخ به این سوال که آیا در موضوع مورد بحث، انگیزه موجب زوال وصف مجرمانه است یا خیر؟ باید گفت تأثیر انگیزه اگرچه در قوانین سقط صراحتاً پیش بینی نشده است ولی موجب زوال وصف مجرمانه است. همانطور که گذشت دیدیم وضعیت فقر مادر موجبی برای سقط جنین به حساب آمده است بنابراین پاسخ به سؤال مثبت است. (بوشهری، ۱۳۹۰: ۲۴۱)

نتیجه‌گیری

با توجه به بررسی انجام شده بین حقوق کیفری ایران و فرانسه در قبال سقط جنین نتایج نشان می‌دهند که در قانون ایران اساساً سقط جنین جرم شناخته شده و جواز سقط جنین ارادی صرفاً در صورتی که حفظ حیات مادر موقوف به سقط جنین باشد و آن هم قبل از ولوج روح جایز و برای بعد از ولوج روح اختلاف نظر وجود دارد. در قانون فرانسه به ختم دوران حاملگی قبل از پایان هفته دهم حاملگی به عنوان فقر و ختم حاملگی در هر مرحله از دوران حاملگی در صورتی که ادامه حاملگی به طور جدی سلامت مادر را به خطر اندازد یا امکان قوی وجود داشته باشد که بچه متولد نشده از بیماری خطرناک ویژه رنج می‌برد و یا در زمان تشخیص به عنوان علاج ناپذیر توصیف می‌شود با رعایت شرایط قانونی مجاز شناخته شده است. با توجه به قانون مجازات اسلامی مصوب ۱۳۹۲ سقط جنین توسط مادر حتی اگر به صرت عمدی باشد مجازاتی برای وی پیش بینی نشده اما در قانون و حقوق فرانسه اینگونه نیست. در حقوق فرانسه به خلاف حقوق ایران جرم سقط جنین مطلق است و مقید نیست یعنی حامله بودن زن و حصول نتیجه شرط نیست و لذا سقط جنین تصویری و هرگز وجود نیافته، و یا مرده بودن جنین قبل از اخراج عمدی که در واقع جرم محال است در قانون فرانسه قابل مجازات می‌باشد. و از حیث رکن مادی در حقوق ایران رویه ی برابری را با حقوق فرانسه در نظر گرفته اما در حقوق فرانسه تفاوت چشمگیری وجود دارد.

فهرست منابع و مآخذ

- قرآن کریم
- آریان‌پور کاشانی، عباس، ۱۳۷۲، فرهنگ کامل انگلیسی-فارسی، جلد دوم، چاپ ششم، مؤسسه انتشارات امیرکبیر
- آقایی نیا، حسین، ۱۳۹۲، حقوق کیفری اختصاصی، جرائم علیه اشخاص (جنایات)، جلد اول، چاپ هشتم، انتشارات میزان.
- بوشهری، جعفر، ۱۳۹۰، حقوق جزای فرانسه، شرکت سهامی انتشار
- بیگ زاده، صفر، ۱۳۸۷، نظام حقوقی فرانسه، انتشارات سمت، چاپ اول
- تدین، عباس، ۱۳۹۱، قانون آیین دادرسی کیفری فرانسه، تهران، انتشارات خرسندی
- جعفری لنگرودی، محمدجعفر، ۱۳۴۶، ترمینولوژی حقوق، کتابخانه ابن سینا.
- راسخ، محمد، ۱۳۸۹، مقاله جدال حیات، مجله تحقیقات حقوقی شماره ۳۸
- سیاح، احمد، ۱۳۷۸، فرهنگ بزرگ جامع نوین (عربی به فارسی)، جلد اول، چاپ دوم، تهران، انتشارات اسلام
- شامبیانی، هوشنگ؛ ۱۳۷۶، حقوق جزای اختصاصی، تهران، انتشارات، ویستار، چاپ چهارم، ج ۱
- صنایی زاده، حسین، ۱۳۹۴، پزشکی قانونی، چاپ چهارم، انتشارات دادگستر
- عمید، حسن، ۱۳۵۵، فرهنگ فارسی، جلد چهارم، انتشارات امیرکبیر
- گودرزی بروجردی، محمدرضا و لیلا مقدادی، ۱۳۸۶، تاریخ تحولات زندان، نشر میزان، چاپ دوم
- گودرزی، فرامرز، ۱۳۹۲، مقدمه ای بر پزشکی قانونی، انتشارات امور دانشگاهی
- گلدوزیان، ایرج؛ ۱۳۸۵، حقوق جزای اختصاصی، تهران، انتشارات ماجد، چاپ سوم، ج ۱.
- میرمحمدصادقی، حسین، ۱۳۹۳، جرائم علیه اشخاص، چاپ چهاردهم، انتشارات میزان.
- ولیدی، محمد صالح، ۱۳۹۲، حقوق جزای اختصاصی، جلد دوم، انتشارات امیرکبیر.

قوانین

- قانون اساسی، ۱۳۵۸.
- قانون تعزیرات، ۱۳۶۲ و ۱۳۵۷.
- قانون دیات، ۱۳۶۱.
- قانون راجع به سقط درمانی، ۱۳۸۴.
- قانون مجازات اسلامی، ۱۳۷۰.
- قانون مجازات اسلامی، ۱۳۹۲.
- قانون مربوط به مقررات امور پزشکی و دارویی و مواد خوردنی و آشامیدنی، مصوب ۱۳۳۴ اصلاحی