موضوع:

بررسی خسارات ناشی از برهم زدن نامزدی

گردآورنده:

**دکترپژمان محمدی**

و عاطفه خلیلی نوگورانی

**چکیده**

موضوع نامزدی یکی از مباحث حقوق خانواده است که در خصوص شرعی بودن آن و احکام مترتب بر آن نظرات مختلفی ارائه شده است. در حالی که در حقوق اسلام این تاسیس پیش بینی نشده است، در حقوق موضوعه برگرفته از قانون مدنی قانونگذار نامی از این تاسیس برده و آثار و احکامی را از آن نفی نموده است و به گونه ای بر وجود واقعی این نهاد صحه گذاشته است. وعده نکاح ممکن است بنا به عللی منحل و از این واقعه ممکن است آثاری حاصل گردد. یکی از اثار مهم آن، خسارات ناشی از بهم خوردن نامزدی به متضرر توسط عامل می باشد. در این مورد نص صریح قانونی که امکان جبران خسارت را پیش بینی کرده باشد به دست نیامده. مسئولیت جبران خسارت به عنوان مصداقی از مسئولیت غیرقراردادی ناشی از تقصیر طرف مقابل مورد بررسی قرار گرفته است. حال سعی ما بر این است تا در این نوشته پس از شرح و بیان مفهوم نامزدی با دیدی انتقادی به توجیه و مدلل ساختن مبنای جبران خسارت پرداخته شده بپردازیم.

کلید واژه : نامزدی (وعده نکاح) – خسارت ( مادی و معنوی)

**مقدمه**

خانواده به عنوان با اهمیت ترین نهاد اجتماعی از دیرباز خصوصا در قرون اخیر موقعیت و مقام ممتازی را در بین همه ی نهادهای حقوقی به دست آورده است. اهمیت حقوق خانواده تا حد زیادی ناشی از ارزش و مقام والای خود خانواده است. خانواده هسته ی مرکزی اجتماع و نخستین مکانی است که شخص در آن گام می نهد و آداب زندگی و اصول و رسوم اجتماعی و تعاون و ایثار و از خود گذشتگی را فرا می گیرد. خانواده مرکز رشد و عواطف و احساسات و کانون حمایت از انسان است. کسی که از حمایت خانواده برخوردار نیست بی پناه و در معرض فساد و تباهی ست. اهمیت اجتماعی و اقتصادی خانواده قانون گذار را برآن داشته که قوانینی برای حمایت از خانواده وضع کند. حمایت قانونی از خانواده امروزه در همه ی کشورها از جمله ایران مورد توجه بسیار است. چنان چه مهمترین و عالی ترین قانون، یعنی قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران در اصل دهم خود حمایت از خانواده را چنین تضمین کرده است: "از آنجا که خانواده واحد بنیادی جامعه است، همه قوانین و مقررات و برنامه ریزی های مربوطه باید در جهت آسان تر کردن تشکیل خانواده، پاسداری از قداست آن و استواری روابط خانوادگی بر پایه ی حقوق و اخلاق اسلامی باشد". خواستگاری اولین مرحله ی ایجاد رابطه ی زوجین در حقوق ایران برای تشکیل خانواده است. پیش از نکاح پسر و خانواده اش به قصد آشنایی طرفین و تشخیص تمایل وصلت از جانب دختر به خواستگاری او می روند و طرفین با یکدیگر در مورد زندگی آینده صحبت می کنند و اقوام نزدیک نیز جهات خوب و بد را بررسی می کنند. در پایان اگر به توافق رسیدند دختر و پسر نامزد می شوند. نامزدی مرحله ای برای شناخت هرچه بیشتر نامزدها و خانواده های آنهاست. رفتار متقابل نامزدها نقش مهمی را در زندگی آتی ایشان ایفا می کند. وعده ی ازدواج به معنای تعهد زن و مرد به ازدواج با یکدیگر است. بنابراین این وعده یک اعلام نامزدی ساده است و ارزش نکاح را ندارد و الزامی هم برای آن متصور نیست. در حقیقت زن و مرد، زن و شوهر تلقی نمی شوند. چون این وعده تعهدی بر انجام عقد است و تا عقد صورت نگیرد آنان ملزم به انجام وظیفه ای نخواهند بود. برخی حقوقدانان این وعده را فقط یک قول اخلاقی می شمارند[[1]](#footnote-1) از این روز ضروری است خانواده ها خصوصا خانواده ی زن با دقت و هوشیاری بیشتر در انتخاب دست بزنند. ماده 1035 قانون مدنی با اعلام اینکه به صرف امتناع از وصلت نمی توان از طرف دیگر مطالبه ی خسارت کرد به وضوح به این بیان صحه می گذارد که خواستگاری و نامزدی بک اعلام ساده و قول اخلاقی ست و برهم زدن آن بیش از خسارت مادی خسارت معنوی به فرد وارد می کند که جبران ناپذیر است. خسارات وارده در حد هزینه ی برگزاری مراسم قابل مطالبه است و حال آنکه یک سری خسارات معنوی هم هستند که در ارزیابی این خسارات اتفاق نظر وجود ندارد. که در این راستا سوالاتی به ذهن می آید:

1-الزام نامزد به جبران خسارت بر کدام قاعده متکی ست؟

2-با حذف ماده 1036 در چه مواردی نامزد پیمان شکن مسئول خسارات ناشی از این اقدام نمی شود؟

3-خسارات تا چه میزان است؟

4-آیا زیان های معنوی نیز در این رابطه به حساب می آید یا خیر؟

که در این نوشتار سعی بر آن است که با استقراء در قانون مدنی و تحلیل مقررات مربوط به نامزدی، به دقت تبیین و روشن شود.

**1-مفهوم نامزدی**

در مواردی که دو شخص تصمیم به بستن پیمانی گرفته اند و در شرایط آن نیز به هم کنار آمده اند گاه به دلیل موانع خارجی نمی توانند پیمان نهایی را به طور قطع واقع سازند. پس برای اینکه زمینه را آماده سازند و در آینده نیز به وقوع قرارداد مطمئن باشند در برابر هم تعهد می کنند که آن را در مدت معین و باهمان شرایط مورد توافق منعقد سازند. این پیمان مقدماتی را "وعده قرارداد" [[2]](#footnote-2) یا "پیش قرارداد" [[3]](#footnote-3) وگاه قولنامه می نامند.[[4]](#footnote-4) نامزدی در لغت به معنای مشخص کردن یا نام بردن کسی برای شغل یا کار می باشد.[[5]](#footnote-5) در نکاح نیز مرسوم است که پیش از ازدواج مرد به خواستگاری زن می رود با هم درباره زندگی آینده گفتگو می کنند، خویشان نیک و بد این اتفاق را می سنجند و سرانجام هنگامی که به توافق رسیدند زن و مرد نامزد می شوند هر چند که در این باره هیچ گاه سندی تنظیم نمی شود. ولی معنی عرفی نامزدی این است که پسر و دختر هم آمادگی خود را برای ایجاد خانواده اعلام می دارند و هم ملتزم می شوند همسر یکدیگر بشوند[[6]](#footnote-6).

نظرات متعددی در مورد ماهیت این پدیده ی حقوقی مطرح است. گروهی از استادان حقوق معتقدند که نامزدی تعهدی است که بین زن و مرد انجام می شود و عرف و اخلاق آن دو را مکلف می کند به پیمان خود استوار بمانند و یک وعده ی ساده یا نوید اخلاقی نمی باشد.[[7]](#footnote-7) برخلاف دسته ی دیگر که نامزدی را الزام آور نمی دانند و تعهدات قبل از نکاح را تعهد یکطرفه دانسته و با فرض اینکه وعده ی نکاح از اسباب تعهد باشد این تعهد را جایز محسوب نموده و لازم نمی پندارند.[[8]](#footnote-8) و اما دسته ی سوم از نامزدی به عنوان وعده ی ازدواج که تعهد اخلاقی ایجاد می کند یاد نموده و وعده را درجه ی ضعیف تعهد به شمار می اورند که وعده دهنده می تواند آن را بر هم بزند.[[9]](#footnote-9)

با توجه به نظرات ارائه شده در این زمینه نامزدی یک قرارداد است ولی قراردادی جایز که طرفین می تواند آن را فسخ کند. ماده 1035 قانون مدنی در این باره می گوید "وعده ازدواج ایجاد علقه ی زوجیت نمی کند اگر چه تمام یا قسمتی از مهریه که بین طرفین برای موقع ازدواج مقرر گردیده پرداخت شده باشد، بنابراین هریک از زن و مرد مادام که عقد نکاح جاری نشده می توانند از وصلت امتناع کند و طرف دیگر نمی تواند به هیچ وجه او را مجبور به ازدواج کرده و یا از جهت صرف امتناع از وصلت مطالبه ی خسارت نماید" با توجه به اینکه ازدواج امری اساسی در زندگی افراد به شمار می رود و آثار خطیری به دنبال دارد قانونگذار این حق را برای طرفین مفروض داشته که تا آخرین لحظه قبل از وقوع عقد از تصمیم خود بازگردد هرچند از نظر اخلاقی مذموم است اما بهتر آن است که زن و مرد خانواده ای متزلزل و ناهماهنگ تشکیل و یک عمر در رنج زندگی کنند. بنابراین هیچ یک از نامزدها نمی توانند از طریق قضایی نامزد دیگر را مجبور به ازدواج نماید و صرف خودداری از ازدواج مجوز مطالیه ی خسارت نیست؛ معهذا اگر یکی از نامزدها در بهم زنده نامزدی مقصر باشد نامزد دیگر می تواند با رعایت حدود مقررات در قانون مطالبه ی خسارت کند.

**2- برهم زدن نامزدی**

گفته شد که طبق ماده 1035 قانون مدنی هریک از نامزدها می توانند از وصلت امتناع کنند خواه این امر علت موجه داشته یا بدون علت موجه باشد. به دستور این ماده طرف دیگر نمی تواند به هیچ وجه شخص را مجبور به ازدواج کند حال ممکن است سوال شود آیا آوردن شرطی مبنی بر تعهد به ازدواج ضمن نامزدی می تواند برای نامزدها تعهد ایجاد کند با خیر؟ به طور مثال مردی تعهد کند که دختری را به همسری بگیرد یا در قرارداد ملزم شود که در صورت تخلف مبلغی بپردازد آیا وجه التزامی را که مرد به عهده گرفته است می توان از او مطالبه کرد؟

قبل از دادن پاسخ به این سوالات بهتر از گفته شود وجه الیزام مبلغی ست که عاقدین به عنوان میزان خسارت متحمل الوقوع ناشی از عدم اجرای تعهد و یا از تاخیر یا سوء اجرا تعهد، طی توافق پیش بینی کنند. گاه از زیر چتر خسارت بیرون است، بدین معنا که صرفا جهت تمدید تعهد قرارداد است که اگر اجرا نشود باید مبلغی معین بدهد حتی اگر خسارتی نباشد.[[10]](#footnote-10)

گروهی از حقوقدانان معتقدند نامزدها می توانند به وسیله ی قرارداد خصوصی تعهد کند اگر هرکدام از انعقاد نکاح امتناع کند باید وجه التزامی به دیگری بپردازد. در این صورت انان ملزم هستند طبق تعهد رفتار کنند زیرا قراردادهای خصوصی طبق ماده 10 قانون مدنی در صورتی که مخالف صریح قانون یا اخلاق حسنه و نظم عمومی نباشند صحیح است و قانون نیز بطلان این امر را اعلام نداشته.[[11]](#footnote-11)

اما به نظر می رسد که این امر اصولا از مصادیق ماده 10 قانون مدنی خارج استف زیرا به موجب این ماده تعهدات خصوصی نباید مخالف قانون باشد حال آنکه ایجاد چنین تعهدی مخالف منطوق ماده 1035 قانون مدنی می باشد و هیچ عاملی نمی تواند آنان را مجبور به نکاح کند. بنابراین تعهد مذکور و وجه التزام تعیین شده باطل و بلااثر است.

**3-خسارت ناشی از برهم زدن نامزدی**

ماده 1036 قانون مدنی که در اصلاحات اخیر حذف شده چنین مقرر داشته بود "اگر یکی از نامزدها وصلت منظور را بدون علت موجهی برهم بزند در حالی که طرف مقابل یا ابوین او یا اشخاص دیگر به اعتماد وقوع ازدواج مغرور شده و مخارجی کرده باشند طرفی که وصلت را بهم زده باید از عهد ی خسارت وارده بر آید ولی خسارات مزبور فقط مربوط به مخارج متعارفه خواهد بود" برپایه ی این حکم اولا نامزدها در بهم زدن این پیمان آزادی کامل ندارند و باید علت موجهی برای این پیمان شکنی داشته باشند وگرنه متخلف باید خسارتی را که از هوسبازی او به بار می آید جبران کند هرچند که زیان دیده ها اشخاص خارجی باشند.[[12]](#footnote-12) ثانیا تنها مخارج متعارف قابل مطالبه دانسته شده بود مانند هزینه ی اجاره خانه، دوختن لباس عروس، جشن نامزدی در حدود شئون زن و مرد. ولی اگر یکی از نامزدها مخارج نامتعارف کرده بود از قبیل مهمانی های غیرمعمول یا مسافرت های تفریحی پرخرج نمی توان خسارتش را از کسی که نامزدی را بهم زده بگیرد[[13]](#footnote-13). تحلیل حقوقی این ماده آسان نیست زیرا چگونه می توان پذیرفت که شخص ملزم شود که زیان های ناشی از اجرای حقی را که قانون به او داده است را بپردازد؟ در اصلاح سال 1361 این ماده حذف شده است. در همین راستا ذیل ماده 1035 قانون مدنی مشعر بر این امر است که مطالبه در اثر امتناع از نامزدی ممنوع است اما در صورتی که در اثر امتناع از وصلت خسارتی به طرف دیگر وارد آید برای مطالبه و جبران باید علت رو جستجو نمود.[[14]](#footnote-14) حالت اول در صورتی که امتناع نامزد از وصلت علت موجهی دارد مثلا وضعیت نامزد دیگر.در این صورت بر هم زننده ی وصلت مسئول پرداخت خسارت نیستف زیرا سبب آن به طور مثال پنهان داشتن وضعیت اخلاقی یا مالی نامزد سابق است و یا در حالتی که زوجه مبتلا به مرضی شده که ازدواج برای او ممنوع است و یا زوج مجبور به مهاجرت می گردد.[[15]](#footnote-15) و حالت دوم قضیه در صورتی است که امتناع نامزد از وصلت علت موجهی ندارد. که در این مورد با اینکه ماده 1036 قانون مدنی حذف شده و دیگر قابل استناد نیست به نظر می رسد که زیان های ناشی از بر هم زدن ناموجه نامزدی بر طبق قواعد عمومی مسئولیت مدنی، قابل مطالبه است. در واقع بر هم زدن نامزدی بدون علت موجه یک نوع سوء استفاده از حق و تقصیراست که موجب ضمان و مسئولیت مدنی خواهد بود. از جمله آخر ماده 1035 نیز می توان استنباط کرد که مطالبه ی خسارت در این گونه موارد ممکن است. نامزدی که با دادن وعده ی همسری دیگری را بفریبد یا بدون علت موجه پیمان خود را به هم زند، از حقی که قانون به او داده است سوء استفاده کرده است و باید زیان های ناشی از آن را جبران کند. نامزد می تواند از نکاح منصرف شود اما نمی تواند این حق را وسیله ی استفاده ی نامشروع یا راضی کردن هوس یا جبران بی احتیاطی و تردید خود سازد. به بیان دیگر ضمان نامزد به دلیل تقصیر اوضاع و احوالی است که با رجوع از وعده همراه شده و الزامی قهری دارد.[[16]](#footnote-16) در این مورد برخی مستند ماده 1036 را علاوه بر قاعده غرور، قاعده ی تسبیب شمرده اند.[[17]](#footnote-17)

**4-مبنای الزام به جبران خسارت**

قرارداد نامزدی عقدی است جایز، یعنی هریک از دو طرف میتواند آن را برهم زند و طرف دیگر نمی تواند از جهت صرف امتناع از وصلت مطالبه ی خسارت نماید؛ با وجود این هرگاه طرفی که پیمان نامزدی را به هم زده است از این حق سوء استفاده کند و علت موجهی برای کار خود نداشته باشد باید خسارت ناشی از تقصیر کار خود را جبران سازد. بر طبق اصل 40 قانون اساسی جمهوری اسلامی "هیچ کس نمی تواند اعمال حق خویش را وسیله ی اضرار به غیر یا تجاوز به منافع عمومی قرار دهد" پس اباحه ی بر هم زدن نامزدی، به عنوان قاعده ی عمومی منافاتی با تقصیر فسخ کننده ی در مورد استفاده از این حق ندارد و قصد اضرار و بی مبالاتی و تقصیر او می تواند مبنای مسئولیت قرار گیرد. در ذیل ماده 1037 در مورد مطالبه خسارت بابت هزینه گردش که در ایام نامزدی با طرف دیگر انجام شده است، چون هدیه به هزینه ی مزبور صادق نیست، و نامزد به امید وصلت آتی متحمل چنین مخارجی شده است، علی الهذا چنین وجوهی قابل مطالبه نیست[[18]](#footnote-18). به بیان دیگر مبنای الزام نامزد به جبران خسارت، سوء استفاده از حقی است که قانون گذار نسبت به برهم زدن نامزدی به او داده است و مبنای مستقیم آن پیمان شکنی نیست.

**5-خساراتی که قابل مطالبه است**

سوال اینجاست که هرگاه در اثر برهم خوردی نامزدی بدون علت موجه به حیثیت وآبروی نامزد دیگر یا به عواطف و احساسات او لطمه قابل توجهی وارد شود آیا زیان دیده می تواند از این حیث مطالبه ی خسارت کند؟

قانون مدنی در این باره ساکت است اما با توجه به ملاک اصل 171 قانون اساسی و قانون مسئولیت مدنی 1339 که جبران خسارت معنوی را به صراحت شناخته است، می توان به نامزد زیان دیده حق داد که علاوه بر مطالبه ی خسارت مادی جبران زیان های معنوی را نیز بخواهد. به عبارتی می توان گفت خسارات قابل مطالبه محدود به زیان های مادی نیستو تاثیرات روحی و هتک حرمت اجتماعی از قبیل افتادن بر سر زبان ها و نزدیک نشدن دیگری برای ازدواج با او و امثال آن که به شخص وارد می گردد نیز قابل مطالبه اند.[[19]](#footnote-19) اما در باره چگونگی ارزیابی خسارت معنوی اتفاق نظر وجود ندارد.[[20]](#footnote-20) در رویه قضایی ما به این گونه خسارات رای داده نمی شود. اما اگر این امر موجب خسارات مادی گردد به طور مثال به طرف دیگر در اثر امتناع از نامزدی صدمات روحی و روانی وارد شود و دچار بیماری عصبی گردد، نامزد پیمان شکن موظف است از باب تسبیب، مخارج مداوا را بپردازد.[[21]](#footnote-21)

**5-1-وضع هدایا**

مواد 1037 و 1038 قانون مدنی[[22]](#footnote-22)، وضعیت هدایا را پس از برهم خوردن نامزدی در حالت مختلف بیان می کنند:

اولا: در صورت بهم خوردن نامزدی هریک از نامزدها می توانند عین اموالی را که به عنوان هدیه به طرف مقابل یا ابوین او داده در صورتی که موجود باشد مسترد نماید. هدایایی که قبل از ازدواج، نامزدها به یکدیگر یا به پدر مادرشان به عنوان ارمغان می دهند، عنوانا امانت نمی باشند بلکه ظاهرا عطیه و هبه اند و هبه ی غیرمعوض با بقای عین قابل استرداد است. در اینجا هبه مشروط به ازدواج است. هرچند این شرط بیان نشده باشد؛ بنابراین در صورت برهم زدن نامزدی مال موهبه قابل استرداد می باشد[[23]](#footnote-23).

ثانیا: چنانچه عین اموال موجود نباشد در این صورت دوحالت به ذهن متبادر می گردد: 1-اگر عین از اموالی باشد که مصرف می شوند و عادتا نگهداری نمی شوند؛ مانند گل و شیرینی که با توجه به طبیعت این اشیاء معلوم است که از همان ابتدا تملیک بصورت منجز صورت گرفته و طرف مقابل، مالک آن هدایا می گردد و دهنده آن را به طرف دیگر اباحه کرده است و این اباحه، حق تصرف داده و اجازه تلف می دهد[[24]](#footnote-24). 2-اگر عین از اموالی باشد که عادتا نگهداری می شوند؛ مانند حلقه ی نامزدی و طلاجات که تملیک اینگونه اشیاء معلق بر وقوع عقد نکاح است و اگر نامزدی بهم بخورد موردی برای باقی ماندن هدیه نزد نامزد باقی نمی ماند و چنانچه هدایا نزد وی باقی بماند، از مصادیق دارا شدن بلاجهت خواهد بود؛ بنابراین نسبت به عین مال در صورت موجود بودن و نسبت به بدل آن از مثل یا قیمت در صورت تلف مسئول خواهد بود.

ثالثا: آنچه از ماده 1038 برداشت می شود ناظر بربهم خوردن وصلت است و نه بهم زدن آن[[25]](#footnote-25). هرگاه وصلت در اثر فوت یکی از نامزدها بهم بخورد، عین هدایای موجود، مسترد می گردد ولیکن برخلاف آنچه در قسمت برهم زدن نامزدی اشاره شد، در صورت تلف هدایا، قیمت آنها مطالبه نخواهد شد؛ هرچند که تلف هدایاف بواطه تقصیر نامزد فوت شده باشد. باید توجه داشت این حکم بر عدالت و رسوم اجتماعی استوار می باشد و گرنه سقوط حق را به هیچ قاعده حقوقی نمی توان استوار کرد[[26]](#footnote-26). اما چنانچه قبل از فوت متهب از ازدواج امتناع کند و وصلت را بهم بزند- در صورت تلف اعم از اینکه اختیاری یا قهری باشد، واهب حق دارد بدل یا قیمت را مطالبه کند[[27]](#footnote-27). در بعضی نقاط رسم بر این است که داماد در ایام نامزدی مقداری ابریشم یا پشم به عروس می دهد که بریسد. اگر پسر یا دختر قبل از نکاح فوت کند، اصل جنس مال داماد است و آن دختر که به دستور داماد کار کرده است، مستحق اجرت المثل عمل می باشد[[28]](#footnote-28).

**5-2-وضعیت نامه ها**

از آنجا که نوشتن نامه مانند هدایا برمبنای وقوع ازدواج در آینده و بعنوان همسر آینده و شریک زندگی فرستاده می شود، بر هم زدن نامزدی اساس این رابطه را متزلزل می کند و اخلاق نیز نگهداری این صندوق های اسرار را روا نمی داند. گذشته از اینها از ماده 1037 قانون مدنی چنین برداشت می شود که قانون گذار مایل است وضع نامه ها را هرچه بیشتر به حالت قبل از نامزدی برگرداند[[29]](#footnote-29).

**نتیجه و پیشنهاد**

نامزدي به رابطه حقوقي في مابين پسرودختري كه ازسوي فرد نخست(پسر) مورد خواستگاري واقع شده است، اطلاق مي شود. بدين معنا كه درصورت خواستگاري مرد اززن براي ازدواج و موافقت زن با پيشنهاد وي، آن را دراصطلاح عرف نامزدي گويند وهريك ازآن دونامزدهاي ديگري خوانده مي شوند. پيشنهاد زناشويي ازطرف مرد و موافقت زن با اين امر، ايجاد علقه زوجيت نمي كند، بلكه نامزدي «وعده ازدواج» است كه تعهد اخلاقي ايجاد مي كند. نامزدي مدت ندارد ومادام كه يكي اززوجين آن را برهم نزند، باقي خواهد بود. بنابراين، نامزدي دوراني است براي آشنايي هرچه بيشتردختروپسري كه درصدد ازدواج و آغاززندگي جديد ومستقل هستند. پس مي توان گفت كه دوران نامزدي مقدمه اي براي ازدواج وپيش درآمدي براي آشنايي طرفين با خلقيات وروحيه يكديگربراي برنامه ريزي يك زندگي مستمرو دائمي است. به موجب ماده(1035)قانون مدني:«وعده ازدواج ايجاد علقه زوجيت نمي‏كند،اگر چه تمام يا قسمتي‏ ازمهريه كه بين طرفين براي موقع ازدواج‏ مقرر گرديده پرداخت شده باشد.بنابراين، هركدام اززن ومرد مي‏توانند مادام كه عقد نكاح جاري نشده‏باشد از وصلت امتناع كنند و طرف ديگر نمي‏تواند به هيچ وجه او را مجبور به ازدواج كرده و يا از جهت صرف‏ امتناع از وصلت،مطالبه خسارتي نمايد.» البته بايد توجه داشت اگر چه نامزدي يك تعهد اخلاقي است امانوعي قرارداد جايز است، قراردادي به معناي تعهد به ازدواج در آينده كه پيرو قواعد و الزامات حقوقي است چنان كه در حقوق سوئيس نيز نامزدي به عنوان قرارداد حقوقي در نظر گرفته شده است. از آنجا كه ازدواج،قرارداد مهمي است كه‏ سرنوشت يك عمر زوجين و يا افراد ديگري را رقم مي زند و در صورت عدم دقت‏ كافي بر عواقب و آثار آن ممكن است نتايج‏ شومي به دنبال داشته باشد،قانونگذاردر ماده 1035به‏ خواستگاران اجازه داده است تا زماني كه‏ صريحاً خود را با جاري ساختن صيغه ازدواج‏ متعهد نساخته‏اند، بتوانند از تصميم خود باز گردند، با اين وجود در صورت اثبات تقصير يكي از نامزدها امكان مطالبه خسارت وجود دارد البته ضروري است كه علت امتناع از وصلت مشخص شود. به عنوان مثال اگر مشخص شود كه سبب امتناع اطلاع از وضعيت نامزد ديگر بوده،يعني آگاهي بر وضعيت اخلاقي و مالي سابق نامزد و يا ابتلاي زوجه به بيماري كه ازدواج را براي وي غير ممكن سازد، برهم زننده نامزدي مسئول جبران خسارت نخواهد بود. الزام‏آور نبودن تعهد به ازدواج موجب‏ گرديده كه مشاوران حقوقي راههاي متفاوتي‏ را براي الزام‏آور نمودن تعهد به ازدواج‏ پيش‏بيني نمايند.برخي از حقوقدانان معتقدند كه نامزدها مي توانند به وسيله قراردادخصوصي تعهد كنند كه هر كدام از انعقاد نكاح امتناع كند وجه التزام معين را به طرف ديگر بپردازديعني هر كدام از طرفين متعهد شوند كه طبق تعهدي كه كرده اند رفتار كنند، در اين صورت قرارداد فوق در زمره قراردادهاي خصوصي قرار خواهد داشت كه در ماده 10 قانون مدني به آن اشاره شده؛ بر اساس اين ماده قانوني قراردادي كه مخالف صريح قانون يا اخلاق حسنه و نظم عمومي نباشد صحيح است. درجواب اين گروه از حقوقدانان بايد گفت كه؛ اين توجيه اصولاً از مصاديق ماده 10قانون مدني خارج است؛ زيرا همان گونه كه در ماده فوق تصريح شده تعهدات خصوصي نبايد مخالف صريح با قانون باشد در حالي كه تعيين وجه التزام مخالف صريح منطوق ماده1035 ق.م بوده ومغايربا آزادي نامزدها درانعقاد نكاح مي باشد. البته نبايد ازنظردورداشت چنانچه به يكي ازطرفين براثربرهم زدن نامزدي به دليل غيرموجهي، خسارتي وارد شود اوسبب ورود خسارت بوده وبايد تمامي خسارتهاي مادي ومعنوي آن را جبران كند. برخي ازحقوقدانان خسارتهاي معنوي ناشي ازبرهم زدن نامزدي را بر دو قسم مي دانند.

1- لطمه هاي عاطفي و تاثرات روحي و رواني،

2- هتك حرمت اجتماعي و خدشه وارد شده به موقعيت نامزد ديگر كه امكان خواستگاري ديگران را از او دشوار مي سازد.

با وجود اينكه قانون مدني در خصوص خسارت معنوي ناشي ازبرهم زدن نامزدي سكوت كرده با توجه به اصل171 قانون اساسي وقانون مسئوليت مدني مصوب1339 كه به صراحت خسارت معنوي را به رسميت شناخته است مي توان به زيان ديده حق داد كه علاوه بر مطالبه خسارتهاي مادي ، خواهان جبران خسارتها ي معنوي ناشي از اين قضيه نيز باشد. البته نبايد از نظر دور داشت كه جواز مطالبه خسارت معنوي تنها در فرض برهم زدن بدون عذرموجه نامزدي ويا تقصير يكي ازنامزدها ممكن خواهد بود. نبايد ازنظردورداشت كه امتناع از وصلت چنانچه به واسطه بي قيدي و بدون عذر موجه باشد موجب اضرار به ديگري و از مصاديق سوءاستفاده از حق است. چنان كه اصل چهلم قانون اساسي مقرر مي دارد : « هيچ كس نمي تواند اعمال خويش را وسيله اضرار به غير يا تجاوز به منافع عمومي قرار دهد.» بنابراين سوءاستفاده از حق چنانچه موجب ايراد زيان معنوي يا مادي شود جبران آن ضروري است.این اصل منطبق با قاعده فقهی "لاضرر و لاضرار فی الاسلام" می باشد. چناچه طبق ماده 1 قانون مسئوليت مدني نيز «هر كس بدون مجوز قانوني عمداً يا در نتيجه بي احتياطي به جان، سلامتي، مال، آزادي، حيثيت يا شهرت تجاري يا به هر حق ديگر كه به موجب قانون براي افراد ايجاد شده لطمه وارد كند كه موجب ضرر مادي يا معنوي ديگري شود، مسئول جبران خسارت ناشي از عمل خود است.» بنابراين طرف زيان ديده، بويژه دختر و خانواده او كه به لحاظ عاطفي و روحي آسيب فراواني از به هم خوردن وصلت خواهند ديد، مي تواند ضمن تقديم دادخواست به مرجع قضائي مربوطه، در مقام مطالبه خسارات وارده (مادي و معنوي) ناشي ا زبر هم خوردن نامزدي مزبور نمايند و به استناد قاعده غرور و تسبيب وبه موجب مستندات شرعي و قانوني، در مقام استيفاي حق خويش بر آيند.

**منابع**

**کتب:**

امامی،حسن،حقوق مدنی،جلدچهارم،چاپ بیست و یکم،انتشارات اسلامیه،1389

جعفری لنگرودی،محمدجعفر،الفارق،جلدپنجم،چاپ اول،انتشارات گنج دانش،1388

جعفری لنگرودی،محمدجعفر،ترمینولوژی حقوق مدنی،انتشارات گنج دانش،1376

جعفری لنگرودی، محمدجعفر، حقوق خانواده، جلد اول، انتشارات گنج دانش، 1387

حائری شاهباغ، علی، شرح قانون مدنی، انتشارات گنج دانش، 1376

صفائی،سیدحسین،امامی،اسدالله،حقوق خانواده،جلداول،چاپ سی ام،انتشارات دانشگاه تهران،1387

طاهری، حجت الاسلام حبیب الله، حقوق مدنی 5، جلد سوم، وابسته به جامعه مدرسین حوزه علمیه قم

طالقانی،کمال الدین طالقانی،فرهنگ فارسی شهسواری،انتشارت سعیدی،1363

قائمی،علی، تشکیل خانواده در اسلام، تهران، چاپ دهم، انتشارات اميري، 1378

قاسم زاده و دیگران،سید مرتضی،تفسیر قانون مدنی،چاپ پنجم،انتشارات سمت،1390

کاتوزیان، ناصر، حقوق خانواده، جلد اول، انتشارات دانشگاه تهران، 1388

کاتوزیان،ناصر،الزامات خارج از قرارداد(مسئولیت مدنی)،جلد اول،چاپ نهم،انتشارات دانشگاه تهران،1389

کاتوزیان، ناصر، عقود معین، جلد اول، چاپ هفتم، شرکت سهامی انتشار، 1392

معصومی،سید مسعود،احکام روابط زن و مرد،چاپ هجدهم،انتشارات حوزه علمیه قم،1379

محقق داماد، سید مصطفی،بررسی فقهی حقوقی خانواده، انتشارات فرهنگ و ارشاد اسلامی،تهران،1384

مطهری،مرتضی،نظام حقوقی زن در اسلام، چاپ سی و یکم، انتشارت صدر،1381

**مقالات:**

توکلی کرمانی، سعید، خواستگاری و نامزدی، ماهنامه دادرسی، سال اول، شماره سوم، مرداد 1376

دیانی، عبدالرسول، نامزدی،ماهنامه شماره 40، سال هفتم، آبان 1382

فصیح، منصور، چگونگی مطالبه خسارت ناشی از بر هم زدن نامزدی، روزنامه رسالت، شماره 7278،سال1392

مهرابی، مهرناز، بررسی حقوق نامزدی، مجله فقه و حقوق اسلامی،بهمن 1380

Black’s law dictionary: Joseph R Nolan

1. 1- کاتوزیان،ناصر، حقوق خانواده، ص42 [↑](#footnote-ref-1)
2. -promesse de contract [↑](#footnote-ref-2)
3. -avant-contract [↑](#footnote-ref-3)
4. 4- در باره مفهوم قولنامه و آثار حقوقی آن رجوع شود به ناصرکاتوزیان، عقودمعین،جلد1،شماره36به بعد [↑](#footnote-ref-4)
5. 5- فرهنگ فارسی کمال الدین طالقانی [↑](#footnote-ref-5)
6. 6-کاتوزیان،ناصر، حقوق خانواده، ص39. [↑](#footnote-ref-6)
7. 7-کاتوزیان،ناصر،حقوق خانواده، ص39تا40-صفایی،حسین،حقوق خانواده،جلد1،ص34 [↑](#footnote-ref-7)
8. 8-جعفری لنگرودی،محمد، حقوق خانواده، جلد1،ص87 [↑](#footnote-ref-8)
9. 9-امامی،حسن،حقوق مدنی، جلد4،ص370 [↑](#footnote-ref-9)
10. 10-لنگردی،محمد،الفارق ،ص242 [↑](#footnote-ref-10)
11. 11-امامی،حسن،حقوق مدنی،جلد4،ص271 [↑](#footnote-ref-11)
12. 12-کاتوزیان،ناصر،حقوق خانواده، شماره 23،ص45 [↑](#footnote-ref-12)
13. 13-صفایی،حسین،حقوق خانواده، شماره 21،ص28 [↑](#footnote-ref-13)
14. 14-امامی،حسن،حقوق مدنی،ص272 [↑](#footnote-ref-14)
15. 15-شرح قانون مدنی، علی حائری شاهباغ،ص817 [↑](#footnote-ref-15)
16. 16-کاتوزیان، ناصر،مسئولیت مدنی(الزامات خارج قرارداد)، انتشارات دانشگاه تهران،چاپ نهم1389، جلد اول [↑](#footnote-ref-16)
17. 17-مطهری،سیدمرتضی،نظام حقوقی زن در اسلام، ص42 [↑](#footnote-ref-17)
18. 18-قاسم زاده، مرتضی و دیگران، تفسیر قانون مدنی [↑](#footnote-ref-18)
19. 19-امامی،حسن، حقوق مدنی،ص332 [↑](#footnote-ref-19)
20. 20-کاتوزیان، ناصر، حقوق خانواده،ص48 [↑](#footnote-ref-20)
21. 21-امامی،حسن، حقوق مدنی،ص273 [↑](#footnote-ref-21)
22. 22-بموجب ماده 1037 قانون مدنی: هریک از نامزدها می تواند در صورت بهم خوردن وصلت منظور هدایایی را به طرف دیگر یا ابوین او برای وصلت منظور داده است مطالبه کند. اگر عین هدایا موجود نباشد مستحق قیمت هدایایی خواهد بود که عادتا نگاه داشته می شود مگر اینکه آن هدایا بدون تقصیر طرف دیگر تلف شده باشد. و ماده 1038 قانون مدنی مقرر می دارد: مفاد ماده ی قبل از حیث رجوع به قیمت در موردی که وصلت منظور در اثر فوت یکی از نامزدها بهم بخورد مجری نخواهد بود. [↑](#footnote-ref-22)
23. 23-شرح قانون مدنی.ص 888 – از دیدگاه فقهی تقدیم هدایا از سوی نامزدها یا کسان آنها از مصادیق هبه است و واهب می تواند در غیر موارد فردی الارحام مال موهوبه را مسترد دارد، مگر اینکه مال تلف شده باشد و یا اینکه واهب یا متهب فوت کند که در این موارد مال موهوبه قابل استرداد نیست. (تحریر الوسیله،ج 2،کتاب الهبه،مساله 7 و 18) [↑](#footnote-ref-23)
24. 24-کتاب النکاح، جامع الشتات، میرزای قمی،ص402،به نقل از حقوق مدنی5، حبیب الله طاهری،ج3،ص48 و 49 [↑](#footnote-ref-24)
25. 25-حقوق خانواده،جعفری لنگرودی،ص12 [↑](#footnote-ref-25)
26. 26-حقوق مدنی، کاتوزیان، ص45 [↑](#footnote-ref-26)
27. 27-حقوق مدنی، امامی،ص45 [↑](#footnote-ref-27)
28. 28-شرح قانون مدنی، ص888 [↑](#footnote-ref-28)
29. 29-حقوق خانواده،کانوزیان،ص47 [↑](#footnote-ref-29)