مجلهٔ حقوقی، نشریهٔ مرکز امور حقوقی بین المللی معاونت حقوقی و امور مجلس ریاست جمهوری شمارهٔ سی و ششم،۱۳۸۶، صص ۱۶۸ ـ ۱۴۳

بررسی قانون ضد تروریسم انگلستان*

مهدی حاتمی ** و محمود حاجیزاده ***

چکیده

عدالت کیفری و رعایت اصول حقوق بشر در مبارزه با تروریسم، نقش بسیار مهمی در کارآمدی اقدامات کشورها و نهادهای دستاندرکار مبارزه با پدیده شوم تروریسم دارد. به همین لحاظ بررسی قانون ضد تروریسم انگلیس و انتقادات وارد بر آن میتواند حاوی پیام مهمی برای مدعیان مبارزه با تروریسم باشد. در این مقاله نویسندگان سعی در طرح مجدد اصول و قواعد حقوق بشر در مبارزه با تروریسم در چارچوب قانون ضد تروریسم انگلیس دارند. شایان ذکر است که استفاده از آرای دیوان اروپایی حقوق بشر و تفاسیر عمومی کمیته حقوق بشر ملل متحد در خصوص این موضوع، جایگاه خطیر و غیرقابل تخطی رعایت اصول حاکم بر مبارزه با تروریسم را تبیین نموده است.

بررسی قانون ضد تروریسم ... * ۱۴۳

^{*.} Anti-Terrorism, Crime and Security Act (2001) (ATCSA).

^{**.} دانشجوی دکتری حقوق بینالملل دانشگاه تهران.

^{***.} دانشجوی کارشناسی ارشد حقوق بشر دانشگاه تهران.

مقدمه

امروزه پدیده تروریسم به یکی از مهمترین دغدغههای امنیتی ملتها و دولتها در سراسر جهان تبدیل شده است. رواج پدیده تروریسم منحصر به منطقه و یا دولتهای خاصی نیست، بلکه از کشورهای کوچک کمتر توسعهیافته تا بزرگترین قدرتهای دنیا بهنحوی با این معضل امنیتی مواجه هستند. توجیهات تروریستها برای ارتکاب این اعمال و نیز نحوهٔ مبارزه با تروریسم اگرچه اشکال متفاوتی به خود می گیرد اما بهنظر میرسد، هم تروریستها و هم مدعیان مبارزه با تروریسم خود را ملزم به رعایت اصول حقوق بشری نمیدانند.

این مقاله در پی آن است که روشن نماید قانون ضدتروریسم ۲۰۰۱ انگلیس که مدت اعتبار آن تا ۱۰ نوامبر ۲۰۰۶ میباشد تا چه میزان با اصول و موازین حقوق بشری منطبق است و مشخص نماید که چگونه میتوانیم میان نگرانیهای امنیتی دولتها در زمینه مبارزه با تروریسم از یکسو و رعایت اصول و موازین حقوق بشری از سوی دیگر تعادل برقرار نماییم.

در مبحث اول این مقاله به بررسی تعلیق میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی و کنوانسیون اروپایی حقوق بشر که بهموجب قانون ضدتروریسم صورت گرفته است میپردازیم و مشروعیت این اقدامات را براساس تعهدات انگلستان بهموجب حقوق بینالملل و رویه قضائی دیوان اروپایی حقوق بشر مورد ملاحظه قرار میدهیم.

در مبحث دوم به ارزیابی صدور تأییدیه توسط وزیر کشور و گروههای تروریستی که مشمول صدور تأییدیه از جانب وزیر کشور هستند می پردازیم.

در مبحث سوم تبعیض آمیز بودن این قانون از لحاظ حقوقی و عملی را مورد بررسی قرار می دهیم.

در مبحث چهارم بازداشت مظنونان تروریستی را بهموجب قانون ضد تروریسم مطرح می کنیم و مشخص مینماییم که قانون ضد تروریسم تا چه میزان با استانداردهای حقوق بشری از قبیل ضرورت تفهیم اتهام و معقول بودن مدت بازداشت سازگاری دارد.

در مبحث پنجم کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی** را که بهموجب قانون ضدتروریسم بهمنظور تصمیمگیری در مورد مشروعیت تأییدیه صادره از جانب وزیر کشور ایجاد شده است از لحاظ اصول دادرسی منصفانه مورد مداقه قرار میدهیم.

در پایان دلایل مورد استفاده در رسیدگی به پروندههای تروریستی بهموجب قانون ضدتروریسم را مورد بحث قرار میدهیم و در این خصوص به موضع دادگاههای انگلیس راجعبه

۱۴۴ 🌣 مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

^{*.} Certification

^{**.} Special Immigration Appeal Commission (SIAC).

دلایل محرمانه اشاره مینماییم.

مبحث اول تعلیق میثاق حقوق مدنی و سیاسی و کنوانسیون اروپایی حقوق بشر بهموجب قانون ضدتروریسم

بند اول ـ طرح موضوع

بعد از ۱۱ سپتامبر ۲۰۰۱ پارلمان بریتانیا قانون ضدتروریسم را تصویب نمود. در فصل ۴ این قانون آیینی برای بازداشت مظنونان تروریست غیرانگلیسی، بدون اینکه حکم محکومیتی علیه آنها صادر شده باشد، در نظر گرفته شد. انگلستان براساس بخش (۱) ۳۰ این قانون اعلامیههای تعلیقی را بهموجب ماده ۱۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر ٔ و ماده ۴ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی ٔ تنظیم نموده است.

بند دوم ـ علل توسل انگلستان به اعلامیههای تعلیقی

دلایلی را که دولت انگلستان برای توسل به اعلامیههای تعلیقی از کنوانسیون اروپایی حقوق بشر و میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی مطرح نموده بهشرح ذیل میباشد:

بررسی قانون ضد تروریسم ... * ۱۴۵

^{1.} ماده ۱۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر:

 [«]۱ـ در زمان جنگ یا وضعیت اضطراری عمومی دیگری که تهدید کننده حیات ملت باشد، هر دولت معظم متعاهد می تواند از تعهدات خودش به موجب این کنوانسیون تا میزانی که دقیقاً به وسیله مقتضیات آن وضعیت مورد نیاز باشد، عدول نماید مشروط به اینکه چنین اقداماتی با تعهدات دیگر آن به موجب حقوق بین الملل ناسازگار نباشد.

۲_ هیچ تعلیقی نباید از ماده ۲، مگر در مورد مرگهای ناشی از اعمال مشروع جنگی، یا از مواد ۳-۴ (بند ۱) و ماده ۷ بهموجب این مقرره انجام شود.

۳ـ هر دولت معظم متعاهد که از حق تعلیق استفاده می کند باید دبیر کل شورای اروپا را بهطور کامل از اقداماتی که انجام داده و دلایل استناد به این اقدامات مطلع نماید. آن دولت همچنین باید دبیر کل شورای اروپا را در زمانی که چنین اقداماتی متوقف شدهاند و مقررات کنوانسیون مجدداً بهطور کامل اجرا میشوند، مطلع نماید».

۲. ماده ۴ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی:

[«]۱ـ هر گاه یک خطر عمومی استثنائی (فوقالعاده) موجودیت ملتی را تهدید کند و این خطر رسماً اعلام شود، کشورهای طرف این میثاق می توانند تدابیری خارج از الزامات مقرر در این میثاق را به میزانی که آن وضعیت حتماً ایجاب می نماید اتخاذ نمایند مشروط بر اینکه تدبیر مزبور با سایر الزاماتی که طبق حقوق بین الملل به عهده دارند مغایرت نداشته باشد و منجربه تبعیضی منحصراً براساس نژاد، رنگ، جنس ، زبان، اصل و منشأ مذهبی یا اجتماعی نشود.

۲ـ حکم مذکور در بند فوق هیچگونه انحراف از مواد ۶٬ ۷٬ ۸ (بندهای اول و دوم) ۱۱، ۱۱، ۱۵، ۱۶ و ۱۸ را تجویز نمی کند. ۳ـ دولتهای طرف این میثاق که از حق تعلیق استفاده می کنند مکلفند بلافاصله سایر دولتهای طرف میثاق را توسط دبیر کـل ملل متحد از مقرراتی که از آن انحراف ورزیده و جهاتی که موجب انحراف شده است مطلع نمایند و در تاریخی کـه بـه ایـن تعلیق خاتمه می دهند مراتب را به وسیله اعلامیه جدیدی از همان مجرا اطلاع دهند».

۱ دلیل حقوقی: یکی از موانع بازگرداندن مظنونان تروریست غیرانگلیسی به کشور ملیشان امکان استناد به « اصل سوورینگ» یا « اصل عدم عودت» میباشد. « اصل سوورینگ» برآمده از رویه قضائی کنوانسیون اروپایی حقوق بشر است که بهموجب آن یک دولت عضو کنوانسیون نمی تواند شخص حاضر در سرزمین خودش را، درصورتی که آن شخص دلیل اساسی ارائه نماید که امکان دارد در کشور دیگر با خطر رفتار غیرمنطبق با برخی استانداردهای کنوانسیون مواجه شود، به کشور مزبور منتقل نماید. البته قضیه سوورینگ رفتار مغایر با ماده ۳ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر و را شامل می شود؛ با این حال حمایتهای این اصل به مجازات اعدام و انکار آشکار دادرسی منصفانه نیز تعمیم می یابد. $^{\rm V}$

همچنین حمایتهای ناشی از اصل سوورینگ به بند (و) ماده ۱ $^{\Lambda}$ و بند (۲) ماده ۳۳ کنوانسیون راجعبه وضعیت پناهندگان ۱۹۵۱ $^{\circ}$ نیز تعمیم می یابد زیرا این حمایتها هیچگونه استثنائی را بر مبنای رفتار مظنونان نمی پذیرند. $^{\circ}$

در بخش ۲۳ قانون ضدتروریسم از «اصل سوورینگ» به عنوان دلیل حقوقی برای عدم امکان انتقال مظنونین به کشور ملی شان یا هر کشور دیگری که متعهد به پذیرش آنها باشد، یاد شده است. ۱۱

٨. بند (و) ماده ۱ كنوانسيون راجعبه وضعيت پناهندگان ١٩٥١:

۱۴۶ * مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

^{3.} Principle of Non-Refoulement.

^{4.} Colin Warbrick, The European Response to Terrorism in an Age of Human Rights, EJIL, vol. 15, No. 5 (2004), p. 1007.

^{5.} Soering v. UK, Series A, No. 161, para. 91.

آ. ماده ۳ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر: «هیچ کس نباید تحت شکنجه یا رفتار یا مجازات غیرانسانی یا تحقیراًمیـز قـرار گیرد».

^{7.} Colin Warbrick, op.cit., p. 1008.

[«]مقررات این کنوانسیون در مورد اشخاصی که علیه آنها دلایل محکمی دال بر موارد زیر وجود داشته باشد مجری نخواهد بود:

الف مرتکب جنایتی علیه صلح یا بشریت یا جنایت جنگی شده باشند (طبق تعاریف مندرج در اسناد بینالمللی که برای پیش بینی مقررات مربوط به این جنایات تنظیم گردیده است).

ب_ قبل از آنکه در کشور پناه دهنده به عنوان پناهنده پذیرفته شوند در خارج از آن کشور مرتکب جنایات مهمی که مشمول مجازات عمومی می باشد شده باشند.

ج_ مرتكب اعمالي كه مغاير با مقاصد و اصول مللمتحد است، شده باشند».

بند (۲) ماده ۳۳ کنوانسیون راجعبه وضعیت پناهندگان:

^{«..} اما پناهندهای که براساس دلایل کافی حضورش برای امنیت کشوری که در آن بهسر میبرد خطرناک بوده یا طبـق رأی قطعی دادگاه محکوم به ارتکاب جرم یا جنایت مهمی شده و مضر به حال جامعه آن کشور تشخیص داده شـود، نمـی توانـد از مقررات مذکور در این ماده استفاده بنماید».

^{10.} Colin Warbrick, *op.cit.*, p. 1008.

^{11.} Ibid., p. 1008.

۲ـ دلیل عملی: دلیل دیگری که برای عدم امکان انتقال مظنونین تروریستی به کشوری دیگر مطرح گردید وجود ملاحظات عملی بود؛ ملاحظاتی از قبیل فقدان روابط سیاسی با کشوری که انتقال باید به آنجا صورت بگیرد و یا اینکه انتقال به دلیل عدم ثبات در آن کشور عملاً امکان پذیر نباشد.

۳ـ دلایل مصلحتی: سومین دلیلی که در خصوص عدم امکان انتقال اشخاص مظنون به تروریسم از جانب مقامات انگلیسی مطرح شده است، مربوط به مواردی است که اصولاً دولتی وجود دارد که مایل به پذیرش مظنونین میباشد و آن مظنونین نیز مایل هستند تا خاک انگلستان را ترک نمایند، ولی به دلیل آنکه احتمال دارد این اشخاص دارای اطلاعاتی باشند که بتواند برای اشخاصی که در کشور مقصد در صدد توسل به فعالیتهای تروریستی علیه انگلستان هستند ارزشمند باشد، انتقال آنها به مصلحت نمی باشد.

بدین ترتیب دولت انگلیس با وضعیتی روبرو بود که براساس آن اتباع غیرانگلیسی که دولت انگلستان به دست داشتن آنها در فعالیتهای مخرب علیه امنیت ملی انگلستان مظنون بود، قابل تعقیب نبودند. به عبارت دیگر این دولت نه می توانست آنها را به دولت دیگری منتقل نماید و نه این امکان وجود داشت تا آنها را بهموجب حقوق موجود به عنوان مظنونان به جرم یا به عنوان اشخاص در انتظار اخراج بازداشت نماید.

بنا به دلایل فوق، قانون ضدتروریسم ۲۰۰۱ اختیار بازداشت را مطرح نمود و بهخاطر اینکه ممکن بود این نوع بازداشت (بازداشت بدون چشمانداز فوری انتقال یا بازداشت پیشگیرانه) با بند (۱) ماده ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر^{۱۴} و ماده ۹ میثاق بینالمللی حقوق مدنی و

بررسی قانون ضد تروریسم ... * ۱۴۷

^{12.} Ibid., p. 1010.

^{13.} *Ibid.*, p. 1008.

١٤. بند (١) ماده ۵ كنوانسيون اروپايي حقوق بشر:

[«]همه افراد حق دارند که از آزادی و امنیت برخوردار باشند. هیچ کس را نمی توان از آزادی اش محروم ساخت مگر در موارد ذیل و طبق روشهای قانونی:

I) چنانچه کسی پس از اعلام محکومیت از جانب دادگاه صالح به روشی قانونمند زندانی شده باشد؛

II) درصورتی که شخصی به علت عدم پیروی از قرار قانونی دادگاه یا بهمنظور تضمین اجرای تعهدی قانونی، توقیف یا حبس قانونمند شود؛

III) هنگامی که دلایل موجهی وجود داشته باشد مبنی بر اینکه شخصی مرتکب جرمی شده یا اینکه دلایل معقولی، این تصور را بوجود اَورد که ضرورت ایجاب می کند برای جلوگیری از ارتکاب جرم یا ممانعت از فرار پس از ارتکاب جرم، شخص را، بهمنظور هدایت نزد مقام صالح قضائی دستگیر و حبس کرد؛

IV) چنانچه فرد صغیری با هدف نظارت بر تعلیم و تربیت او و یا جهت حضور نزد مقام صالح قضائی بهطور قانونمنـد حـبس شده باشد؛

V درصورتی که شخص، مبتلا به یک بیماری مسری بوده و احتمال سرایت آن داده شود و یا از جمله افـراد روانـی، الکلـی، معتاد و یا ولگرد باشد؛

سیاسی 10 مغایرت پیدا کند، یک اعلامیه تعلیقی بهموجب بخش 10 قانون ضدتروریسم 10 در چارچوب ماده 10 کنوانسیون اروپایی حقوق بشر و ماده 10 میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی صادر گردید.

اگرچه بهموجب قانون مهاجرت ۱۹۷۱ انگلیس اختیار وسیعی به مقامات انگلیسی برای بازداشت شخص غیرانگلیسی که حضور او در انگلستان بنا به دلایل امنیت ملی مساعد نیست داده شده، ۱۲ لیکن دیوان استیناف، بازداشت فردی که باید اخراج شود بدون آنکه هیچگونه چشمانداز روشنی از انتقال او وجود داشته باشد را نامشروع دانسته است. ۱۸

بند سوم ـ ارزیابی مشروعیت تعلیق صورت گرفته از جانب انگلستان

در خصوص مشروعیت تعلیق صورت گرفته از سوی انگلستان، هم کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی و هم دیوان استیناف انگلیس طی احکام جداگانهای بر وجود یک وضعیت اضطراری عمومی که تهدیدکننده حیات ملت است صحه گذاردهاند. ۱۹ در هر حال لردهای حقوقدان پارلمان انگلیس در مورد وجود یک وضعیت اضطراری و اینکه آیا تعلیق در این مورد دقیقاً مورد نیاز

VI زمانی که دستگیری یا حبس قانونمند برای جلوگیری از ورود و نفوذ غیرقانونی به خاک و قلمرو یک کشور صورت گیرد، یا در مورد شخصی اجرا شود که دادرسی اخراج یا استرداد از کشور درباره او در جریان باشد...».

• 1. ماده ۹ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی:

«۱ـ هرکس حق آزادی و امنیت شخصی دارد. هیچ کس را نمی توان خودسرانه (بدون مجوز) دستگیر یا بازداشت (زندانی) نمود. از هیچ کس نمی توان سلب آزادی کرد مگر به جهات و طبق آیین دادرسی مقرر به حکم قانون.

۲_ هر کس دستگیر می شود باید در موقع دستگیر شدن از جهات (علل) آن مطلع شود و در اسرع وقت اخطاریه ای دایـر بـه هرگونه اتهامی که به او نسبت داده شده، دریافت نماید.

۳ـ هرکس به اتهام جرمی دستگیر یا بازداشت (زندانی) میشود باید او را در اسرع وقت در محضر دادرس یا هر مقام دیگری که بهموجب قانون مجاز به اعمال اختیارات قضائی باشد حاضر نمود و باید در مدت معقولی دادرسی یا آزاد شود.

بازداشت (زندانی نمودن) اشخاصی که در انتظار دادرسی هستند نباید قاعده کلی باشد لیکن آزادی موقت ممکن است موکول به اخذ تضمینهایی شود که حضور متهم را در جلسه دادرسی و سایر مراحل رسیدگی قضائی و حسب مورد برای اجرای حکم تأمین نماید.

۴_ هرکس بر اثر دستگیری یا بازداشت (زندانی) شدن از آزادی محروم شود حق دارد که به دادگاه تظلم نماید به این منظور که دادگاه بدون تأخیر راجعبه قانونی بودن بازداشت اظهار رأی بکند و در صورت غیرقانونی بودن بازداشت حکم آزادی او را صادر کند.

۵_ هرکس که بهطور غیرقانونی دستگیر یا بازداشت (زندانی) شده باشد حق جبران خسارت خواهد داشت».

11. بند (الف) ١ بخش ٣٠ قانون ضدتروريسم:

«تعلیق توسط انگلستان از بند (۱) ماده ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر که به بازداشت یک شخص در مواقعی که قصد انتقال یا اخراج او از انگلستان وجود دارد، اتخاذ میشود».

- **17.** Immigration ACT (1971), S. 5 (3).
- 18. Collin Warbrick, op.cit, p. 1008.
- 19. Oonagh Sands, British Prevention of Terrorism Act 2005, ASIL, p. 2.

۱۴۸ * مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

می باشد یا خیر اختلاف نظر دارند. ۲۰

از نظر لرد بینگهام در این خصوص یک «وضعیت اضطراری عمومی» وجود دارد. او معتقد است که کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی فینفسه در مورد این موضوع قانونی دچار گمراهی نشده است. ۲۱ مطابق رویه قضائی اروپایی این امر در اختیار دولت بریتانیاست تا تصمیم گیری نماید که آیا یک وضعیت اضطراری وجود دارد یا خیر؛ و این تصمیم بیشتر سیاسی بوده است تا حقوقی. ۲۲

در تأیید نظریه لرد بینگهام، دیوان اروپایی حقوق بشر، اختیار وسیع ارزیابی را برای دولتها درنظر گرفته است تا تعیین نمایند که آیا تمهیدات تعلیقی از کنوانسیون اروپایی حقوق بشر مناسبترین یا مقتضی ترین تمهیدات هستند یا خیر. برای نمونه دیوان در یک قضیه چنین اظهار نموده است:

با وجود این، اعلامیههای تعلیقی صورت گرفته از سوی انگلستان بهموجب قانون ضدتروریسم با انتقاداتی رو به روست؛ از جمله رویه تبعیض آمیـز انگلستان در این باره باعث شده تا تمهیدات مندرج در فصل ۴ قانون ضدتروریسم تنها به مظنونان تروریستی بیگانه اعمال شود که این امر در مغایرت آشکار با بند (۱) ماده ۴ میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی ۲۴ میباشد. همچنین بهموجب تفسیر عمومی شماره ۲۹ کمیته حقوق بشر (۲۰۰۱)، ۲۵ اگرچه ماده

بررسی قانون ضد تروریسم ... * ۱۴۹

^{20.} *Ibid.*, p. 2.

^{21.} *Ibid.*, p. 2.

^{22.} *Ibid.*, p. 2.

^{23.} Ireland v. UK, 18 Jonuary 1978, Series A, No. 15, pp. 78-79, para. 207.

۲۲. «... کشورهای طرف این میثاق می توانند تدابیری خارج از الزامات مقرر در این میثاق اتخاذ نمایند مشروط بر اینکه تدابیر مزبور منجر به تبعیضی منحصراً بر اساس نژاد، رنگ، جنس، زبان، اصل و منشأ مذهبی یا اجتماعی نشود».

۲۰. کمیته حقوق بشر ارگانی است که بهموجب ماده ۲۸ میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی بهمنظور نظارت بـر اجـرای تعهدات مندرج در میثاق توسط دولتهای عضو بوجود آمده است.

 77 و مقررات میثاق درخصوص عدم تبعیض (یعنی بند (۱) ماده 77 ماده 77 بند (۱) ماده

انتقاد دیگری که بر این قانون وارد است آن است که بسیاری از تدابیری که دولت بریتانیا بهموجب قانون ضدتروریسم اتخاذ کرده، در خارج از دامنهٔ تعلیق صورت گرفته توسط انگلستان (بند (۱) ماده ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر) قرار می گیرد و بدین ترتیب با تعهدات بین المللی آن دولت در تعارض است. البته در مباحث بعدی این تدابیر بیشتر مورد بحث قرار خواهند گرفت.

77. ماده ۲۶ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی: «۱ – کلیه اشخاص در مقابل قانون متساوی هستند و بدون هیچ گونه تبعیض استحقاق حمایت بالسویه قانون را دارند. از این لحاظ قانون باید هر گونه تبعیضی را منع و برای کلیه اشخاص حمایت مؤثر و متساوی علیه هر نوع تبعیض خصوصاً از حیث نژاد، رنگ، جنس، زبان، مذهب، عقاید سیاسی و عقاید دیگر، اصل و منشأ ملی یا اجتماعی، مکنت، نسب یا هر وضعیت دیگر تضمین بکند».

۲۷. بند (۱) ماده ۲ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی: «دولتهای طرف این میثاق متعهد می شوند که حقوق شناخته شده در این میثاق را درباره کلیه افراد مقیم در قلمرو حاکمیتشان بدون هیچ گونه تمایزی از قبیل نژاد، رنگ، جنس، زبان، مذهب، عقیده سیاسی یا عقیده دیگر، اصل و منشأ ملی یا اجتماعی، ثروت، نسب یا سایر وضعیتها محترم شمرده و تضمین کنند».

۲۸. ماده ۳ میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی: «دولتهای طرف این میثاق متعهد می شوند که تـساوی حقـوق زنـان و مردان را در استفاده از حقوق مدنی و سیاسی پیش بینی شده در این میثاق تأمین کنند».

۲۹. بند (۱) ماده ۱۴ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی: «همه در مقابل دادگاهها و دیوانهای دادگستری متساوی هستند. هرکس حق دارد به اینکه به دادخواهی او منصفانه و علنی در یک دادگاه صالح مستقل و بی طرف تشکیل شده طبق قانون رسیدگی بشود و در آن دادگاه درباره حقانیت اتهامات جزایی علیه او یا اختلافات راجع به حقوق و الزامات او در امور مدنی اتخاذ تصمیم بنماید ...».

• ۳. بند (۴) ماده ۲۳ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی: «دولتهای طرف این میثاق تـدابیر مقتـضی بـهمنظـور تـساوی حقوق و مسئولیتهای زوجین در مورد ازدواج در مدت زوجیت و هنگام انحلال آن اتخاذ خواهند کرد. در صورت انحلال ازدواج، [این دولتها] پیش بینیهایی برای تأمین حمایت لازم از اطفال به عمل خواهند آورد».

۱۳. بند (۱) ماده ۲۴ میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی: «هر کودکی بدون هیچ گونه تبعیض از حیث نژاد، رنگ، جنس، زبان، مذهب، اصل و منشأ ملی یا اجتماعی، مکنت یا نسب حق دارد از تدابیر حمایتی که به اقتضای وضع صغیر بودنش از طرف خانوادهٔ او و جامعه و حکومت کشور او باید بهعمل آید برخوردار گردد».

۳۲. ماده ۲۵: «هر انسان عضو اجتماع حق و امکان خواهد داشت بدون (در نظر گرفتن) هیچ یک از تبعیضات مذکور در ماده ۲ و بدون محدودیت غیرمعقول:

الف) در اداره امور عمومی توسط مباشر، یا بهواسطهٔ نمایندگانی که آزادانه انتخاب شوند شرکت نماید.

ب) در انتخابات ادواری که از روی صحت به آرای عمومی مساوی و مخفی انجام شـود و تـضمین کننـده بیـان آزادانـه اراده انتخاب کنندگان باشد رأی بدهد و انتخاب شود.

ج) با حق تساوی طبق شرایط کلی بتواند به مشاغل عمومی کشور خود نایل شود».

33. Generl Comment, No. 29, States of Emergency, (Art. 4), CCPR/ C/ 21/ Rev.1/ Add. 11, 31 August 2001, para. 8.

۱۵ ❖ مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

مبحث دوم تأییدیه

بند اول ـ ارزیابی صدور تأییدیه از جانب وزیر کشور

بخش ۲۱ قانون ضدتروریسم اختیار صدور تأییدیه (گواهینامه) را درصورتی که وزیر کشور به طور معقولی معتقد باشد حضور یک شخص در انگلستان تهدیدکننده امنیت ملی است و یا مظنون باشد که این شخص یک تروریست بین المللی است به وی اعطاء می نماید.

در بخش ۱ قانون تروریسم سال ۲۰۰۰، * مفهوم بسیار وسیعی برای تروریسم درنظر گرفته شده است. بهموجب آن قانون، تروریسم تنها به اقدام علیه انگلستان محدود نمی شود، بلکه به هر اقدام طراحی شده برای تحت تأثیر قرار دادن سیاست هر دولت در هر جای دنیا تروریسم اطلاق می شود. بهموجب بخش (۲۱۴ قانون ضدتروریسم سال ۲۰۰۱ تعریف ارائه شده در بخش ۱ قانون تروریسم ۲۰۰۰ به این قانون نیز تسری می یابد. در این قانون اختیار محدود کردن حقوق فردی به یک مقام اجرایی (وزیر کشور) اعطاء شده است، درحالی که قاعدتاً این امر باید با مجوز یک نهاد قضائی صورت گیرد، زیرا اصولاً ضامن صیانت از حقوق فردی در هر کشوری قوه قضائیه آن کشور است و هرگونه تحدید این حقوق باید با اجازه آن نهاد صورت گیرد.

بند دوم ـ گروههای تروریستی مشمول صدور تأییدیه از جانب وزیر کشور

بهموجب بخش (الف)(۲۱(۳) قانون ضدتروریسم یک گروه تروریستی برای آنکه مشمول این قانون قرار گیرد، باید تحت کنترل یا اعمال نفوذ اشخاصی خارج از انگلستان باشد. یک تروریست صرفاً شخصی نیست که مستقیماً در تروریسم بینالمللی وارد شده است بلکه شخصی را که «عضو یا متعلق به یک گروه تروریستی بینالمللی است» یا «ارتباطاتی» با یک چنین گروهی دارد نیز شامل می شود. یک شخص تنها زمانی دارای ارتباطات با یک گروه تروریستی بینالمللی است که «آن گروه تروریستی را حمایت یا مساعدت نماید». تاین شرط به خاطر آن گنجانده شده تا کسانی را که از اهداف این گروه طرفداری می کنند یا خودشان را در آن اهداف سهیم می دانند بدون آنکه ابزارهای آن گروه را برای رسیدن به آن اهداف تأمین نمایند مستثنا

^{34.} Colin Warbrick, op.cit., p. 1009.

^{*.} Terrorsim Act (2000).

٣٥. اصل يكصد و پنجاه و ششم قانون اساسي جمهوري اسلامي ايران.

^{36.} Colin Warbrick, op. cit., p. 1009.

بررسی قانون ضد تروریسم ... * ۱۵۱

کند.^{۳۷} در واقع این محدودیت ضروری بهمنظور انطباق با مواد ۱۰ و ۱۱ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر اتخاذ شد.^{۳۸}

در زمان تصویب این قانون دادستان کل انگلستان اظهار داشت: «مطابق معیار مندرج در ماده ۱۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر اقدامات تهدیدآمیز تهدیدهایی است که نسبت به حیات ملت از جانب القاعده و متحدین آن نشأت گرفتهاند».

بنابراین قانون ضدتروریسم تنها تهدید از جانب بیگانگان مظنون به داشتن ارتباط با القاعده یا شبکههای متحد آن را مهار کرده است. این امر در قضیه (M) نیز تأیید شده است. (M) یک عضو مخالف لیبیایی ضد قذافی بود که در انگلستان اقامت داشت. در سال ۲۰۰۲ به دلیل عدم امکان بازگرداندن او به لیبی به علت خطری که نسبت به امنیت او در صورت بازگشت وجود داشت، به دستور وزیر کشور بازداشت شد. در (M) مارس ۲۰۰۴، کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی تشخیص داد که هیچگونه قرینه ای وجود ندارد تا از یک سوءظن معقول حمایت نماییم که حضور (M) در انگلستان یک تهدید نسبت به امنیت ملی است. گدیوان استیناف نیز رأی کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی را تأیید نمود. (M)

مبحث سوم تبعیض آمیز بودن قانون ضدتروریسم

بند اول ـ غيرقابل توجيه بودن تبعيض اعمال شده از لحاظ حقوقي

بخش ۲۲ قانون ضدتروریسم اجازه میدهد تا هر یک از احکام قانون مهاجرت (۱۹۷۱) که می تواند به عدم ورود و یا انتقال یک شخص از انگلستان منجر شود علیه یک تروریست بین المللی مظنون اتخاذ شود، اگرچه این حکم نتواند بنا به دلایل حقوقی یا عملی به انتقال یک شخص از انگلستان منتج شود. 77 گنجاندن یک عنصر قانون مهاجرت به این تمهید، بدین معناست که قانون ضدتروریسم تنها به کسانی که تبعه انگلستان نیستند اعمال خواهد گردید. 77 معناست که قانون ضدتروریسم تنها به کسانی که تبعه انگلستان نیستند اعمال خواهد گردید. 77 یکی دیگر از ایراداتی که به این قانون وارد می باشد تبعیض آمیز بودن بخش 77 این

^{37.} Ibid., p. 1009.

^{38.} *Ibid.*

^{39.} *Ibid.*, p. 1012.

^{40.} M v. Secretary of State for the Home Department, SIAC. SC/17/2002.

^{41.} Colin Warbrick, *op.cit.*, p. 1012.

^{42.} Ibid., p. 1009.

^{43.} *Ibid.*

۱۵۲ * مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

قانون است؛ زیرا این قانون تنها نسبت به اتباع غیرانگلیسی اعمال می شود. به عبارت دیگر، با وجود خطری که از جانب اتباع انگلیسی وجود دارد این امکان به موجب قانون ضدتروریسم موجود نیست تا بتوان شکایاتی را بنا به همان دلایلی که برای بازداشتهای غیرملی وجود دارد علیه آنها اقامه نمود.

ماده ۲۶ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی ^{۴۵} تبعیض را چه در قانون و چه در عمل در هر زمینه تنظیم شده یا مورد حمایت مقامات عمومی منع می نماید. ^{۴۶} بنابراین ماده ۲۶ به تعهدات تحمیل شده بر دولتهای عضو در رابطه با قانون و اعمال آن مربوط می شود؛ ازاین رو زمانی که قانونی توسط یک دولت عضو وضع می شود، آن قانون باید شرط مندرج در ماده ۲۶ را که محتوای آن نباید تبعیض آمیز باشد بر آورده نماید. ^{۴۷} همچنین اصل عدم تبعیض در ماده ۱۴۰ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر ^{۴۸} نیز تصریح شده است.

بنابراین رویه دولت انگلستان در اعمال تبعیض میان شهروندان بریتانیایی و غیربریتانیایی در مغایرت با ماده ۲۶ میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی و ماده ۱۴ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر میباشد.

بند دوم _ غيرقابل توجيه بودن تبعيض اعمال شده از لحاظ عملي

وزیر کشور بریتانیا بیان داشته که تهدید از جانب گروههای تروریستی مرتبط با القاعده عمدتاً از طرف بیگانگان است، ولی دلایل عمدهای وجود دارد که این قضیه اکنون صحت ندارد. ^{۴۹} برای نمونه بمبگذاریهای انتحاری که در می ۲۰۰۳ در انگلستان توسط اتباع بریتانیایی بهوقوع پیوست ثابت نمود که تهدید از جانب شهروندان انگلیسی نیز جدی است. ^{۵۰} علاوه براین، براساس آمارها تقریباً ۳۰ درصد مظنونان قانون تروریسم ۲۰۰۰ در سال گذشته (۲۰۰۲) بریتانیایی بودهاند. ^{۵۱}

44.*Ibid*.

25. رک. زیرنویس شماره ۲۶.

بررسی قانون ضد تروریسم ... 💸 ۱۵۳

^{46.} General Comment, No. 18, 10/11/89 (Art.26), para. 12.

^{47.} *Ibid.*, para. 12.

٤٨. ماده ۱۴ كنوانسيون اروپايي حقوق بشر: «برخوردارى از حقوق و آزاديهاى مندرج در اين كنوانسيون بايد بدون هيچ گونـه تبعيضى بنا به هر دليلى از قبيل جنسيت، نژاد، رنگ، زبان، مذهب، عقيده سياسى يا عقايد ديگر، ريشه ملى يا اجتماعى، تعلـق به يک اقليت ملى، مكنت، نسب يا وضعيتهاى ديگر تأمين شود».

^{49.} Privy Counsellor Review Committee, Anti-Terrorism, Crime and Security Act 2001 Review, 18th December 2003, www.Statewatch.Org/news/2003/doc/atcs Report.Pdf, p. 33, para. 193.

^{50.} *Ibid.*, p. 54, para. 193.

^{51.} *Ibid.*

مبحث چهارم بازداشت مظنونان تروریستی بهموجب قانون ضد تروریسم

بند اول ـ نادیده گرفتن ضرورت تفهیم اتهام در زمان بازداشت

بهموجب بخش ۲۳ قانون ضد تروریسم، وزیر کشور می تواند اشخاص مظنون به فعالیتهای تروریستی را درصورتی که امکان اخراج آنها بنا به دلایل حقوقی یا عملی وجود نداشته باشد بازداشت نماید. همچنین مظنونانی که تحت بازداشت قرار می گیرند، با هیچ گونه اتهام خاصی مواجه نمی شوند و همه دلایل، علیه آنها ارائه نمی شود، به علاوه فرصت رد آن دلایل نیز به آنها داده نمی شود. ^{۱۵} این امر اساساً یک محدودیت مهم در فرآیند رسید گی ترافعی است و خطر جریان سوء قضائی را افزایش می دهد. ^{۱۵} این رویه با تعهدات بین المللی انگلستان در خصوص ضرورت تفهیم اتهام در زمان بازداشت، مندرج در بند (۲) ماده ۹ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی و بند (۲) ماده ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر ^{۱۵} نیز معارض می باشد.

علاوه بر این، ضرورت تفهیم اتهام در رویه قضائی دیوان و کمیسیون اروپایی حقوق بشر نیز مورد تأکید قرار گرفته است. برای نمونه در قضیهای که خانمی به نام مارگارت مورای توسط نظامیان در منزلش بدون اینکه آنها علت بازداشت را به وی اطلاع دهند دستگیر شده بود، کمیسیون اروپایی حقوق بشر بعد از شکایت خانم مارگارت مورای علیه انگلستان در ۱۰ دسامبر ۱۹۸۱ دادخواست او را قابل پذیرش دانست و موضوع را از موارد اعمال بند (۲) ماده ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر تلقی کرد.

بند دوم ـ نامعین بودن مدت بازداشت

بهموجب بخش ۲۳ قانون ضدتروریسم وزیر کشور می تواند اشخاص مظنون به فعالیتهای تروریستی را برای مدتی نامعین بازداشت نماید. در مورد اینکه آیا بازداشت نامعین می تواند منجربه شکنجه یا رفتار غیرانسانی در مغایرت با ماده ۳ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر^{۵۵} یا ماده

^{52.} *Ibid.*, p. 52, para. 187.

^{53.} *Ibia*

۵۵. بند (۲) ماده ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر: «هر فرد بازداشتی باید در کوتاهترین مهلت و به زبانی که آن را متوجه می شود از علل دستگیری و اتهامات وارد بر خود مطلع شود».

۵۵. دکتر آشوری، محمد، حقوق بشر و مفاهیم مساوات، انصاف و عدالت، نشر گرایش، چ اول، فروردین ۸۳، ص ۳۰۷. **۵۵.** رک. زیرنویس شماره ۶.

۱۵۴ 💸 مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

۷ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی Na ردد، تفسیر عمومی شماره ۲۰ کمیته حقوق بشر در سال ۱۹۹۲ اظهار می دارد: «کمیته خاطرنشان می کند که محدودیت انفرادی طولانی مدت شخص بازداشتی یا زندانی می تواند منتهی به اعمال ممنوعه به موجب ماده ۷ یعنی منع شکنجه یا رفتارهای ظالمانه و غیرانسانی گردد». $^{\Lambda a}$ همچنین در همان تفسیر عمومی مقرر شده است: «قصد مقررات ماده ۷ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی این است تا هم از حیثیت و هم از تمامیت جسمی و ذهنی شخص حمایت نماید...». $^{\Lambda a}$ علاوه بر این، ممنوعیت مندرج در ماده ۷ میثاق مذکور نه تنها به اعمالی که سبب رنج جسمانی می شوند بلکه به اعمالی که سبب رنج روحی به قربانی می شوند نیز مرتبط است. 3

حتی اگر معتقد باشیم که بازداشت طولانی مدت (نامعین) بر تمامیت جسمانی بازداشت شدگان تأثیر چندانی ندارد، شواهدی وجود دارد که نشان میدهد، این نوع بازداشت تمامیت روحی بازداشت شدگان مؤثر بوده است.

در ۹ ژوئن ۲۰۰۵ کمیته اروپایی پیشگیری از شکنجه و رفتار یا مجازات غیرانسانی یا تحقیراًمیز (CPT) 5 به درخواست دولت انگلیس، گزارش خود در مورد بازدید از انگلستان در مارس ۲۰۰۴ را منتشر نمود. این کمیته بر رفتار با اشخاص بازداشت شده بهموجب قانون ضدتروریسم ۲۰۰۱ متمرکز شد و توجه خاصی را به تأثیر شرایط بازداشت بر سلامت جسمی و روحی بازداشت شدگان معطوف نمود. این گزارش اظهار میدارد:

« تعداد زیادی از بازداشت شدگان در وضعیت روحی نامطلوب، به عنوان نتیجه ای از بازداشت سبب خودشان، به سر می برند و همچنین بعضی در شرایط نامطلوب جسمانی بودند. بازداشت سبب اختلالات روحی در اکثریت بازداشت شده است زیرا بازداشت با فقدان کنترل قضائی ناشی از خصیصه نامعین بودن بازداشت آنها و این حقیقت که اطلاعی ندارند که چه دلیلی علیه آنها مورد استناد واقع شده تا نشان دهد که این اشخاص مظنون به تروریسم بین المللی می باشند، آمیخته شده است». در ادامه کمیته تشخیص داد که «برای بعضی از بازداشت شدگان،

۷۰. ماده ۷ میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی: «هیچکس را نمیتوان مورد آزار و شکنجه یا مجازاتها یا رفتارهای ظالمانه یا خلاف انسانی یا ترذیلی قرار داد. مخصوصاً قرار دادن یک شخص تحت آزمایشهای پزشکی یا علمی بدون رضایت آزادانه او ممنوع است».

^{58.} General Comment No. 20 (Art. 7), 1992, para. 6.

^{59.} *Ibid.*, para. 2.

^{60.} *Ibid.*, para. 5.

^{11.} این کمیته بهموجب کنوانسیون اروپایی پیشگیری از شکنجه و رفتار یا مجازات غیرانسانی یا تحقیراًمیز ۱۹۸۷ ایجاد شده است. وظیفه آن این است تا از طریق بازدیدهای سرزده، رفتار با اشخاص محروم از آزادیشان را بررسی نماید، بهمنظ ور آنکه حمایت از چنین اشخاصی را در مقابل شکنجه و رفتار غیرانسانی یا تحقیراًمیز، در صورت ضرورت، تضمین نماید.

بررسى قانون ضد تروريسم ... 💸 ۱۵۵

وضعیت آنها در زمان بازدید را می توان منتهی به رفتار غیرانسانی و تحقیراَمیز در نظر گرفت».^{۶۲}

بنابراین حتی با خوشبینانه ترین دیدگاه، نامعین بودن مدت بازداشت حداقل به آسیب روحی و روانی در مغایرت با ماده ۳ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر می انجامد. احترام به حیثیت ذاتی افراد در زمان بازداشت از سوی دیوان اروپایی حقوق بشر حتی در موارد تروریستی نیز مورد تأیید قرار گرفته است. برای نمونه دیوان در قضیه "Chahall"چنین اظهار می کند:

«دیوان بهخوبی از دشواریهای عمده فراروی دولتها در عصر جدید برای حمایت از جوامع خودشان از خشونت تروریست آگاه است. در هر حال، حتی در این اوضاع و احوال، کنوانسیون در شرایط مطلقی شکنجه یا رفتار یا مجازات غیرانسانی یا تحقیرآمیز را بدون توجه به رفتار قربانی ممنوع مینماید».

همچنین تفسیر عمومی شماره ۲۱ کمیته حقوق بشر (۱۹۹۲) اظهار میدارد: «رفتار با همهٔ اشخاص محروم از آزادی توأم با انسانیت و احترام به حیثیتشان یک قاعده بنیادین و قابل اعمال در سطح جهانی است».

مدت زمان بازداشتهایی که بهموجب بخش ۲۳ قانون ضدتروریست انجام میشوند، براساس شواهدی تا سه سال و نیم به طول انجامیده است.^{۶۵}

معیاری که برای طول مدت بازداشت در بند (۳) ماده ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر ^{۶۶} و رویه قضائی دیوان اروپایی حقوق بشر در نظر گرفته شده، مهلت معقول است. مهلت معقول مفهومی است که میتواند از پروندهای به پرونده دیگر، با توجه به ویژگیهای خاص هر پرونده متفاوت باشد. ^{۶۷} رویه دیوان اروپایی حقوق بشر درخصوص ارزیابی معقول بودن مدت بازداشت آن

^{62.} Report to the Government of the United Kingdom on the Visit to the United Kingdom Carried out by the European Committee for the Preventive of Torture and Inhuman Treatment or Punishment (CPT) From 14 to 19 March 2004, (PT) Inf (2005) 10 (9 June 2005).

^{63.} Chahal v. UK, 15 November 1996, para. 79.

^{64.} General Comment No. 21 (Art. 10), 10/04/92, para. 4.

٦٠. براساس شواهدی تقریباً ۱/۵ سال بین بازداشت و استماع استیناف نزد کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی و تقریباً ۲ سال نیز تا صدور حکم در مورد این استیناف از طرف کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی سپری می شود. رک. Privy Counsellor Review Committee, *op.cit.*, para. 197.

^{77.} بند (۳) ماده ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر: «هر کس که در شرایط مندرج در جزء سوم بند (۱) ماده ۵ دستگیر یا بازداشت شده باشد باید بالافاصله نزد قاضی یا مقام قضائی که قانوناً صلاحیت اقدامات قضائی را دارا باشد، مشایعت شود. چنین شخصی حق دارد در مهلتی معقول مورد محاکمه قرار گیرد یا آزاد شود».

^{17.} دکتر آشوری، محمد، آیین دادرسی کیفری، انتشارات سمت، چ دوم، تابستان ۱۳۸۰، ج ۲، ص ۱۶۳.

۱۵۶ ❖ مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

است که بر دلایل ارائه شده از سوی مقامات ملی برای توجیه سلب آزادی از متهم تأکید مینماید. 6 در رأی ومهوف 6 علیه جمهوری فدرال آلمان، دیوان به صراحت بیان می دارد که «شیوه ارزیابی کمیسیون را پذیرا نیست» و معتقد است که قبل از طرح دعوا نزد نهادهای استراسبورگ (دیوان و کمیسیون اروپایی حقوق بشر) باید ادعای نقض بند (6) ماده 6 کنوانسیون اروپایی حقوق بشر در داخل کشورهای عضو و با مراجعه به مقامات ذی صلاح دولت متعاهد مطرح و به تصمیمی قطعی منجر شده باشد، چه در واقع امر، این بر عهدهٔ مقامات قضائی هر کشور است که با توجه به دلایل موجود، بازداشت موقت متهم را در هر مورد با استناد به وجود نفعی عمومی توجیه کنند و دقیقاً با عنایت به دلایل ابرازی از سوی مقامات قضائی ملی است که دیوان قادر است نسبت به نقض احتمالی بند (6) ماده 6 آن کنوانسیون اظهار نظر کند. 6 در رأی نومایستر 6 نیز دیوان بر ضرورت توجیه بازداشت موقت از طرف مقامات داخلی کشورهای عضو تأکید می ورزد و اضافه می کند که دیوان فقط در پرتو دلایل ابرازی از طرف مقامات قضائی داخلی از یک سو و واقعیتهای مورد تأیید خواهان، از سوی دیگر، قادر است نسبت به بررسی این داخلی از یک آن کنوانسیون مزبور صورت پذیرفته است یا خیر، اظهار عقیده کند. 7 داخلی آیا نقض بند (8) ماده 6 کنوانسیون مزبور صورت پذیرفته است یا خیر، اظهار عقیده کند. 7

با وجود اینکه قانون ضدتروریسم، مدتی را برای بازداشت تعیین ننموده ولی در هر حال به میزان زیادی این احتمال وجود دارد که مدت بازداشت از مهلت معقول بهموجب بند (۳) ماده ۵ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر تجاوز نماید و با آنها معارض گردد. این موضوع زمانی بیشتر مورد تأیید قرار می گیرد که مطابق با تفسیر عمومی شماره ۸ کمیته حقوق بشر «بازداشت پیش از محاکمه، یک امر استثنائی است و باید تا حد ممکن کوتاه باشد».

علاوه بر این، کمیته امحای تبعیض نـژادی ۲۵ نیز نگـرانی خود را از مقـررات قانـون ضدتروریسم در خصوص بازداشت نامعین بدین نحو ابراز میدارد:

69. Wemhoff.

بررسی قانون ضد تروریسم ... 💸 ۱۵۷

۱۸. دکتر آشوری، حقوق بشر و مفاهیم مساوات، انصاف و عدالت، پیشین، ص ۳۱۷.

۷۰. نظر کمیسیون اروپایی حقوق بشر از خلال تصمیمات متعدد بر این بوده است که «مهلت معقول» مفهومی است که فقط
با لحاظ اوضاع و احوال در هر مورد خاص باید بررسی شود (دکتر آشوری، محمد، حقوق بـشر و مفـاهیم مـساوات، انـصاف و
عدالت، پیشین، ص ۱۳۶۶.

۷۱. همان، ص ۳۱۷.

^{72.} Neumeister.

۷۳. د کتر آشوری، محمد، حقوق بشر و مفاهیم مساوات، انصاف و عدالت، پیشین، ص ۳۱۷. 74. General Comment No.8 (Art. 9) 30/06/82, CCRR, para. 3.

۷۰. کمیته امحای تبعیض نژادی ارگانی است که بر اساس ماده ۸ کنوانسیون بینالمللی رفع هر نوع تبعیض نژادی بهمنظور تضمین اجرای مقررات این کنوانسیون ایجاد شده است.

«کمیته عمیقاً در مورد مقررات قانون ضدتروریسم که بازداشت نامعین و بدون اتهام یا محاکمهٔ اتباع غیرانگلیسی در انتظار اخراج را که مظنون به فعالیتهای تروریستی هستند مقرر میکند، نگران شده است. کمیته در عین حالی که نگرانیهای امنیت ملی این دولت عضو را تصدیق مینماید، توصیه میکند که این دولت عضو، تعادل بین آن نگرانیها را با حمایت از حقوق بشر و تعهدات حقوقی بینالمللی خودش مدنظر قرار دهد».

با توجه به انتقاداتی که از رژیم بازداشت نامعین بهموجب قانون ضد تروریسم به عمل آمد، نهایتاً در دسامبر ۲۰۰۴ کمیته قضائی مجلس لردهای انگلیس با اکثریت هشت موافق در برابر یک مخالف حکم داد که بازداشت نامعین مظنونان با قانون حقوق بشر انگلستان و کنوانسیون اروپایی حقوق بشر مغایر است.

بنابراین، با توجه به مطالب فوق قائل شدن مدت نامعین برای بازداشت بهموجب قانون ضد تروریسم با موازین عدالت و تعهدات بینالمللی انگلستان ناسازگار است.

مبحث پنجم ارزیابی کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی از منظر اصول دادرسی منصفانه

بند اول ـ دلایل ایجاد کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی

کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی ابتدائاً بهوسیله قانون کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی ۱۹۹۷ ^{۱۸۸} متعاقب رأی دیوان اروپایی حقوق بشر در قضیه «چاهال» علیه انگلستان (۱۹۹۶) به دلیل انتقاد از فقدان یک مرحله استیناف نزد دادگاه مستقل در حقوق انگلیس، درصورتی که یک تصمیم مهاجرتی (از قبیل رد اجازه اقامت یا تصمیم به اخراج یک شخص) بر دلایل امنیت ملی یا سیاسی مبتنی باشد، ایجاد شد. ^{۱۹۸}

بهموجب بخش ۲۵ قانون ضدتروریسم، یک تروریست مظنون بینالمللی میتواند به کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی در خصوص تأییدیه صادره علیه خودش مطابق با بخش ۲۱

^{76.} Concluding Observations of the Committee on the Elimination of Racial Discrimination: United Kingdom/CERD/C/63/Co/11, paras.17, 21.

^{77.} Rightswatch, UK: Law Lords Rule Indefinite Detention Breaches Human Rights, p.1, www.hrw.org.

^{78.} Special Immigration Appeal Commission Act, 1997.

^{79.} Privy Counsellor Review Committee, op.cit., para.176.

۱۵۸ * مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

شکایت نماید و این کمیسیون موظف است تا رسیدگی نماید که آیا دلایل معقولی برای سوءظن یا اعتقاد وزیر کشور به موجب بخش $^{(1)}$ $^{(1)}$ وجود دارد که حضور آن شخص در انگلستان تهدیدی علیه امنیت ملی می باشد و اینکه آیا آن شخص یک تروریست بین المللی می باشد یا خیر $^{(1)}$

بند دوم ـ میزان احترام به حقوق دفاعی متهم در کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی

ماده ۶ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر^{۸۲} که با عبارت «هر شخص حق دارد...» آغاز می شود، ضوابط ناظر بر یک دادرسی منصفانه را ارائه می دهد؛ از این موضوع چنین نتیجه گرفته می شود که تمامی اشخاص، از هر قشر و گروهی شایستگی برخورداری از چنین دادرسی را دارند. دیوان اروپایی حقوق بشر در قضیهای معروف به «لالس»^{۸۲} علیه کشور ایرلند کلیتی که بند (۱) از ماده ۶ ناظر بر آن است را مدنظر قرار داده است. در این قضیه فردی ایرلندی به نام لالس که عضو ارتش جمهوریخواه ایرلند بود از ۳ ژوئیه تا ۱۱ دسامبر ۱۹۷۵ به مدت ۶ ماه به

83. Lawless.

بررسی قانون ضد تروریسم ... 💸 ۱۵۹

 [♦] ٨٠ بخش (۱) ۲۱ قانون ضد تروریسم: «وزیر کشور می تواند تأییدیه ای را بهموجب این بخش در رابطه با یک شخص صادر نماید درصورتی که به طور معقولی،

الف) معتقد باشد که حضور این شخص در انگلستان یک خطر (تهدید) برای امنیت ملی است.

ب) مظنون باشد که این شخص یک تروریست است».

^{81.} Privy Counsellor Review Committee, *op.cit.*, para. 178.

۸۲ ماده ۶ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر: «۱. همه اشخاص حق دارند که به دعوایشان توسط یک دادگاه مستقل و بیطرف، که طبق موازین قانونی ایجاد شده باشد، به طور منصفانه، علنی و در مهلتی معقول رسیدگی شود. دادگاه مزبور باید چه در خصوص اعتراضات مربوط به حقوق و الزامات مدنی اشخاص و چه درباره صحت هر نوع اتهام وارد بر آنان، در امور کیفری، اتخاذ تصمیم نماید. رأی دادگاه باید به طور علنی اعلام شود، اما می توان _ درصورتی که منافع صغار یا حمایت از حریم زندگی خصوصی اصحاب دعوا، یا درصورتی که دادگاه تشخیص دهد که در شرایط خاص، خصیصه علنی بودن به ضرر منافع عدالت خواهد بود – از حضور روزنامه نگاران و عموم مردم در جلسات دادرسی، جهت رعایت اخلاق و نظم عمومی یا حفظ امنیت ملی در یک جامعه دموکراتیک، ممانعت به عمل آورد.

۲. فرض بر این است که تمامی اشخاص متهم به ارتکاب جرم تا زمانی که مجرمیت ایشان به طور قانونی اثبات شود بی گناه
 محسوب می شوند.

٣. هر متهمی بویژه حق دارد که

الف) در کوتاهترین مهلت، به زبانی قابل فهم و بهتفصیل، از نوع و علت اتهام وارد بر خود مطلع شود؛

ب) از فرصت و تسهیلات کافی جهت تمهید دفاعیه خود بهرهمند شود؛

ج) شخصاً، خود یا با همکاری وکیل مدافع منتخب، دفاع به عمل آورد و چنانچه تمکن مالی جهت پرداخت حق الوکالـه وکیـل مدافع نداشته باشد درصورتی که منافع عدالت اقتضا کند بتواند به طور مجانی از مشاوره وکیل تسخیری بهرهمند شود؛

د) شهودی را که علیه او شهادت دادهاند شخصاً یا توسط دیگری (وکیل مدافع) مورد پرسش قرار دهـ د و احـضار و پرسـش از شهود له را، تحت همان شرایط احضار و پرسش از شهود علیه، بهدست آورد.

هـ) چنانچه متوجه زبان مورد استفاده در دادرسی نشود یا بدان تکلّم ننماید، از معاضدت یک مترجم، بهطور رایگان، بهرهمند شود».

استناد قانونی خاص در یک کمپ نظامی تحت بازداشت قرار می گیرد. در طول این مدت او هر گز نزد قاضی هدایت نمی شود. در رسید گی به شکایت V لس، دیوان مؤکّداً بر این امر تصریح می کند که حق برخورداری از امتیازات مندرج در مواد V و V کنوانسیون شامل حال «همه افراد» می گردد، حتی اگر فرد «تروریستی» باشد که با دولت متعاهد خصومت پیشه کرده است. V

علاوه بر این، بند (۳) از بخش (IX) خطوط راهنمای شورای اروپا در مورد حقوق بشر و مبارزه با تروریسم مقرر مینماید:

« ضرورت جنگ علیه تروریسم در عین حال نمی تواند محدودیتهای معینی را به حق دفاع مخصوصاً در رابطه با:

۱_ ترتیبات برای دسترسی و تماس با وکیل؛

۲_ ترتیبات برای دسترسی به متن پرونده؛

۳_ استفاده از شهود بینام ایجاد نماید». ۸۵

البته دیوان اروپایی حقوق بشر بعد از قضیه Vلس قدری در رویه خود با انعطاف عمل کرده و تشخیص داده است که مبارزه مؤثر علیه تروریسم مستلزم آن است تا بعضی تصمیمات یک دادرسی منصفانه بتوانند با قدری انعطاف تفسیر شوند. V برای نمونه دیوان استفاده از شهود بی نام را همیشه غیرمنطبق با کنوانسیون اروپایی حقوق بشر نمیداند. V در موارد معینی مانند تروریسم، شهود باید در برابر هرگونه خطر احتمالی تلافی جویانه ای که می تواند حیات، آزادی یا سلامتی آنها را در معرض خطر قرار دهد حمایت شوند. V

در قضیهای دیوان چنین اظهارنظر مینماید:

« دیوان علیالاصول و مشروط به اینکه حقوق دفاعی رعایت شود، به مقامات پلیس اجازه می دهد تا در صورت تمایل، هویت مأمور به کار گرفته شده در فعالیتهای پنهانی را به خاطر حمایت از او یا خانواده اش و برای اینکه به عملیاتهای اینده وی لطمه ای وارد نیاید، افشا ننمایند».

۱۶۰ 🜣 مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

٨٤. دكتر أشوري، محمد، حقوق بشر و مفاهيم مساوات، انصاف و عدالت، پيشين، ص ٣٣٠.

^{85.} Council of Europe, Committee of Ministers, Guidllines of Human Rights and the Fight against Terrorism, 2002, p. 28.

^{86.} *Ibid.*

^{87.} *Ibid.*

^{88.} *Ibid.*

^{89.} Van Mechlen and Others v. the Netherlands, 23 Aprill 1997, para. 57.

بنابراین رویه کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی در نام نبردن از شهود بنا به دلایل امنیتی و جاسوسی که در پروندههای تروریستی وجود دارد مغایرتی با کنوانسیون اروپایی حقوق بشر و رویه قضائی دیوان ندارد.

همچنین علاوه بر امکان بینام بودن شهود در پروندههای تروریستی، دیوان جلوگیری از مکاتبه بین یک زندانی تروریست و وکیل او را در موارد معینی امکانپذیر دانسته است.

رویه قضائی دیوان بر مکانیسمهای جبرانی پافشاری مینماید، تا دولتها از اقداماتی که در جنگ علیه تروریسم انجام میدهند و از اساس با دادرسی منصفانه مغایر است اجتناب نمایند. ۹۱

در خصوص موضع نظام حقوقی انگلیس در مورد دسترسی متهم به دلایل جمع آوری شده علیه او باید اظهار داشت که این یک اصل مهم بهموجب سیستم بریتانیایی عدالت کیفری است که همه دلایل باید در حضور متهم و در یک جلسه علنی بهمنظور رسیدگی ترافعی ارائه شوند. بهموجب این سیستم متهم معمولاً حق دارد تا همه دلایل را ملاحظه نماید، حتی اگر دادستان (مقام تعقیب کننده) به آن استناد ننماید.

ارائه دلایل به عموم می تواند به منافع یک دادرسی ترافعی منصفانه خدمت نماید، اما در عین حال این امر می تواند، درصورتی که منابع اطلاعاتی مربوطه را آشکار نماید، مخل مصلحت عمومی باشد و همچنین توانایی برای گردآوری اطلاعات را مختل نماید. ۹۳ این در حالی است که یک نفع عمومی آشکار در تعقیب تروریستها وجود دارد. ۹۴

دیوان اروپایی حقوق بشر نیز در این مورد اظهار می دارد:

«این امر می تواند ضروری باشد تا دلیل معینی را از دفاع توسط متهم برای حفظ حقوق اساسی اشخاص دیگر یا برای تضمین یک نفع عمومی حذف نماییم. در هر حال تنها آن اقدامات محدود کننده دفاعی که قطعاً ضروری هستند به موجب بند (۱) ماده ۶ مجاز می باشند». هٔ

البته این وظیفه دیوان نیست تا در وهله نخست ارزیابی نماید که آیا تحدید حقوق دفاعی متهم قطعاً ضروری بوده یا خیر؟ در قضیهای دیوان اروپایی حقوق بشر ابراز یا عدم ابراز دلیل به متهم را در صلاحیت دادگاههای ملی میداند. ۹۶

^{90.} See Erdem v. Germany, 5 July 2001, para. 65.

^{91.} Van Mechlen and Others v. the Netherlands, op.cit., para. 54.

^{92.} Privy Counsellor Review Committee, op.cit., p. 61, para. 228.

^{93.} Ibid., p. 61, para. 229.

^{94.} *Ibid.*

^{95.} Van Mechlen and Others v. the Netherlands, para. 58.

^{96.} Rowe and Davis v. United Kingdom, 16 February 2000, paras. 60-62.

بررسی قانون ضد تروریسم ... * ۱۶۱

بهموجب بخش ۶ قانون کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی (۱۹۹۷)، در مواردی که ملاحظات امنیتی ایجاب مینماید که خواهان و وکیل او در جریان محاکمات حاضر نباشند، کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی میتواند یک وکیل مستقل را انتخاب نماید تا حقوق خواهان را در این مواقع مورد حمایت قرار دهد. این رویه به رویه «شخص منتصب» موسوم است. ۹۸

همچنین در مواقعی که و کیل از دلیل محرمانهای که بر علیه متهم ارائه شده مطلع گردد، دیگر نمی تواند با مظنون یا و کیل او ارتباط داشته باشد و این بدین معنی است که مظنون و و کیل او در چنین مواردی دیگر نمی توانند به دلیل و شواهدی که امکان دارد بر علیه مظنون اقامه شود دسترسی داشته باشند.

این در حالی است که بهموجب جزء (ب) بند (۳) ماده ۱۴ میثاق بین المللی حقوق مدنی و سیاسی، متهم باید زمان و تسهیلات کافی برای ارائه دفاعیه و ارتباط با و کیل خود را داشته باشد. بهموجب تفسیر عمومی شماره ۱۳ کمیته حقوق بشر (۱۹۸۴) «آنچه زمان کافی است به شرایط هر پرونده موکول است، اما تسهیلات باید شامل دسترسی به اسناد و ادله دیگری که متهم برای ارائه دفاعیه خودش نیاز دارد و همچنین فرصت برای استخدام و به کارگیری و کیل باشد. و کلا باید بتوانند موکلان خود را مطابق با استانداردهای حرفهای احراز شدهشان، مشاوره و نمایندگی کنند و تصمیم گیری باید بدون هرگونه محدودیت، اعمال نفوذ، فشار یا مداخله غیرموجه از جانب هر طرف انجام شود».

با ملاحظه مطالب فوق مشخص می شود که قانون ضد تروریسم، در مقابل محدودیتهایی که بر حقوق دفاعی متهم نسبت به یک دادرسی منصفانه وارد نموده، راه حل جبرانی مناسبی را ارائه نداده تا هم انطباق با ماده ۶ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر آن گونه که رویه قضائی دیوان اروپایی حقوق بشر آن را تفسیر نموده تأمین شود و هم به اصل تساوی سلاحها که یک قاعده بنیادین در سیستم ترافعی رسیدگی به دعاوی به موجب نظام حقوقی انگلیس است احترام گذارده شود.

بند سوم ـ ارزیابی دلایل به کار گرفته شده توسط کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی

استاندارد دلیل به کار گرفته شده در رویه کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی بسیار پایین است. بدین ترتیب که استاندارد دلیلی که کمیسیون بر مبنای آن رسیدگی می کند و در نهایت به

۱۶۲ * مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

^{97.} Person Appointed.

^{98.} Colin Warbrick, *op.cit.*, p. 1010.

^{99.} SIAC (Procedure) Rules 2003, Rule 36.

^{100.} General Comment No.13, (Art.14) 198, para. 9.

این سؤال پاسخ می دهد که آیا تأییدیه صادره از سوی وزیر کشور مشروع است یا خیر «اعتقاد و سوءظن معقول» $^{1.1}$ است و نه «ماحصل احتمالات» $^{1.4}$ که از استاندارد «ورای هرگونه شک معقول» $^{1.7}$ نیز دارای ارزش حقوقی کمتری است. $^{1.6}$ این در حالی است که بر اساس حقوق انگلستان، قاضی در امور جزایی مکلف است بر مبنای قاعده «فراسوی هرگونه تردید معقول» که ریشه در کامن $^{1.6}$ دارد تصمیم $^{1.6}$ بر مبنای قاعده «ماحصل احتمالات» است. $^{1.6}$

در واقع بهموجب قانون ضدتروریسم، مسئولیت وزیر کشور در اثبات دست داشتن یک شخص در فعالیتهای تروریستی بسیار پایین است. همچنین قواعد جاری کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی، وزیر کشور را متعهد نکرده است تا همه دلایلی را که توانسته به سوءظن او کمک نماید، حتی به شکل اختصاری ارائه کند.

مبحث ششم ارزیابی دلایل مورد استفاده در رسیدگی به پروندههای تروریستی بهموجب قانون ضدتروریسم

بند اول ـ ارزیابی استفاده از اطلاعات محرمانه در دادگاههای انگلیس

در ابتدا ضروری بهنظر میرسد تا تعریفی از «دلیل» ارائه دهیم. در دایرةالمعارف بریتانیکا، «دلیل» در لغت به معنی راهنما و نشانه است و در اصطلاح وقایعی است که به ذهن کسی متبادر میشود تا به یاری آنها بتواند در موضوع مورد اختلاف اتخاذ تصمیم نماید.

به طور کلی «دلیل» در امور کیفری عبارت است از: «هر وسیله قانونی که مقامات قضائی را در کشف حقیقت و حصول اقناع وجدانی و اتخاذ تصمیم عادلانه یاری بخشد».

دولت انگلیس موضوع ممنوع نبودن استفاده از مکالمات مورد بازرسی بهعنوان دلیل در

بررسی قانون ضد تروریسم ... * ۱۶۳

^{101.} Reasonable Belief and Suspicion.

^{102.} A Balance of Probabilities.

^{103.} Beyond all Reasonable Doubt.

^{104.} Privy Counsellor Review Committee, *op.cit.*, p. 52, para. 187.

^{105.} Counter-Terrorism Policy and Human Rights: Draft Prevention of Terrorism Act 2005 (Continuance in force of Sections 1 to 9) Order 2006, p. 19, para. 59.

^{106.} Privy Counsellor Review Committee, *op.cit.*, para. 181.

۷ • ۱. دکتر آشوری، محمد، آیین دادرسی کیفری، پیشین، ص ۱۹۹.

۱۰۸. همان، ص ۲۰۱.

دادگاهها را، زمانی که قانون تنظیم اختیارات تفتیشی (۲۰۰۰)^{۱۰۹} را جایگزین قانون بازرسی مکاتبات ۱۹۸۵ ۱۱۰ نمود، نپذیرفت.۱۱۱

نکته جالب توجه آن است که در حال حاضر انگلستان و ایرلند تنها کشورهای غربی هستند که ممنوعیت استفاده از مکالمات بازرسی شده بهعنوان دلیل در دادگاهها را حفظ کردهاند.^{۱۱۲} با این حال اجماع قابل توجهی وجود دارد که این ممنوعیت یک واکنش نامتناسب نسبت به نگرانی به حق ناشی از افشای منابع یا روشهای جاسوسی است. دولت انگلیس استدلال مینماید که در زمان حاضر تعقیب بعضی از اشخاصی که به دست داشتن آنها در تروریسم مظنون است میسر نیست، زیرا دلایل محرمانه قانوناً نمی توانند در دادگاهها مورد استفاده واقع شوند.^{۱۱۲} با توجه به اینکه تهدید از جانب تروریسم باید از طریق سیستم عدالت کیفری برآورده شود،^{۱۱۲} برطرف نمودن چنین ممنوعیتی امکان تعقیب مظنونان تروریستی را به نهادهای قضائی میدهد و در نتیجه از بسیاری از اقدامات خودسرانه قوه مجریه در زمینه مبارزه با تروریسم جلوگیری مینماید. دیدگاه دیوان از ولویایی حقوق بشر نیز در مورد اینکه آیا می توان از اطلاعات محرمانه در دیدگاه دیوان از ولویایی حقوق بشر نیز در مورد اینکه آیا می توان از اطلاعات محرمانه در

رسیدگیهای قضائی استفاده نمود یا خیر مثبت است. دیوان در قضیهای چنین اظهار میدارد:

«دیوان در وهله نخست نظر مثبت خودش را در خصوص استفاده از اطلاعات محرمانه در مبارزه با خشونت و تروریسم تکرار مینماید». ۱۱۵ با این حال دیوان نظارت دادگاههای داخلی و نهادهای کنوانسیون را شرط اعمال این اختیار می داند. «در هر حال این بدان معنی نیست که مقامات تحقیق بهموجب ماده ۱ چک سفید دارند تا مظنونان را برای بازجویی بدون کنترل مؤثر توسط دادگاههای داخلی یا توسط نهادهای نظارتی کنوانسیون، در زمانی که آنها (مقامات) ادعا می کنند که مظنونان در اقدامات تروریستی دست داشتهاند، دستگیر نمایند». ۱۱۶

علاوه بر این، اصل تحصیل آزادانه دلیل که در امور کیفری بر خلاف امور مدنی به منظور مبارزه مؤثر علیه بزهکاری پذیرفته شده است۱۱۷ نیز تأییدی بر این امر است که می توان از دلایل

^{109.} Regulation of Investigatory Powers Act 2000.

^{110.} Interception of Communications Act 1985.

^{111.} Privy Counsellor Review Committee, op.cit., p. 57, para. 209.

^{112.} HUMAN RIGHTS WATCH, Commentery on Prevention of Terrorism Bill 2005: Prosecution as the Preferred Approach, Morch 2005, p. 1, www.hrw.org.

^{113.} *Ibid.*, p. 1.

^{114.} HUMAN RIGHTS WATCH, Commentary on Prevention of Terrorism Bill 2005: Summary, March 2005, p. 1, www. hrw.org.

^{115.} Klass and Others v. Germany, 6 September 1978, Series A, No. 28, p. 23, para. 48.

^{116.} Murray v. UK, 28 October 1994, para. 58.

۱۱۷ دکتر آشوری، محمد، آیین دادرسی کیفری، پیشین، ص ۲۲۲.

۱۶۴ 💠 مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

محرمانه در رسیدگیهای کیفری درصورتی که منع قانونی نداشته باشد^{۱۱۸} و آن دلیل نیز به طریق قانونی تحصیل شده باشد،۱۱۹ استفاده نمود.

بند دوم ـ ارزیابی استفاده از دلایل حاصل از شکنجه در محاکم انگلیس

موضوع دیگری که باعث بروز نگرانیهایی شده، آن است که امکان دارد بعضی از موضوعات که وزیر کشور برای اثبات سوءظن خود به آنها استناد کرده است، از طریق شکنجه یا رفتارهای دیگر مغایر با ماده ۳ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر و ماده ۷ میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی حاصل شده باشد. ۲۰۰ کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی دیدگاه غیرقابل پذیرشی را در مورد ارزش و قابلیت استماع دلایلی که به این نحو حاصل شدهاند اتخاذ کرده است. ۲۰۱ به عقیده کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی هیچ قاعدهای وجود ندارد تا مستثنا کردن این دلایل را مقرر نماید. ۲۰۱ به این ترتیب وزیر کشور می تواند به چنین اطلاعاتی استناد نماید. براساس این دیدگاه دلایلی که وزیر کشور از طریق شکنجه جمعآوری کرده، در صورت صحت آنها، معتبر است. ۲۰۰

لازم به ذکر است که در برخی موارد در عمل ملاحظه می شود، دلیلی که بدون رعایت ضوابط قانونی یا ضمن نقض آن ضوابط تحصیل شده در به اثبات رساندن جرم بسیار اهمیت دارد. ۱۲۴ در خصوص ارزش اثباتی چنین دلایلی، مقررات یکسانی در کشورهای مختلف وجود ندارد و رویه قضائی از تشتت فراوانی برخوردار است. ۱۲۵ در بین کشورهای اروپای غربی، ایتالیا در ماده ۱۹۸۸ آیین دادرسی کیفری خود سرسخت ترین موضع را در ارتباط با دلایل تحصیل شده از طریق غیرقانونی اتخاذ کرده است: «دلیلی که با نقض ممنوعیتهای قانونی تحصیل شود فاقد اعتبار است». ۱۲۶

در انگلیس ممنوعیت مطلقی در خصوص استفاده از دلایلی که به طریق غیرقانونی بهدست آمدهاند، وجود ندارد. ماده ۷۸ «قانون ادله کیفری» ۱۹۸۴ در خصوص دلایلی که از طریق

```
۱۱۸. همان.
```

^{119.} همان.

^{120.} Colin Warbrick, *op.cit.*, p. 1011.

^{121.} *Ibid.*

^{122.} *Ibid.*, p. 1012.

^{123.} Ibid.

¹⁷٤. دکتر آشوری، محمد، آیین دادرسی کیفری، پیشین، ص ۲۲۹.

¹۲0. همان.

۱۲٦. همان، ص ۲۳۰.

^{127.} Criminal Evidence Act 1987.

بررسی قانون ضد تروریسم ... * ۱۶۵

غیرقانونی (مانند عدم حضور وکیل مدافع در تحقیقات پلیس) تحصیل شده باشند، دادگاهها را مجاز به معتبر شناختن یا رد این گونه دلایل دانسته است و ظاهراً دادگاههای انگلیس خیلی تمایل به مردود نمودن قراین محکمی که به طرق غیرقانونی تحصیل شده باشند، ندارند.

اما در خصوص رویه کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی در مورد پذیرفتن دلایلی که از طریق شکنجه یا رفتارهای دیگر در مغایرت با ماده ۳ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر حاصل شدهاند، این موضوع با مشروعیت شکنجه ملازمت مییابد که بهموجب ماده ۳ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر و ماده ۷ میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی بهطور مطلق ممنوع شده است. اهمیت ممنوعیت شکنجه و سایر رفتارهای غیرانسانی و تحقیراًمیز تا بدان جاست که ماده (۲)۲ کنوانسیون ملل متحد علیه شکنجه (۱۹۸۴) تصریح مینماید که هیچگونه وضعیت استثنائی، خواه یک وضعیت جنگی یا یک تهدید جنگی، تغییرات سیاسی در ثبات داخلی یا هر وضعیت اضطراری عمومی دیگری نمی تواند به عنوان توجیه شکنجه استناد شود. تفسیر عمومی شماره ۲۰ کمیته حقوق بشر (۱۹۹۲) نیز بر استثناء ناپذیری این ممنوعیت تأکید می ورزد. ۱۲۹۲

امروزه اصل احترام به حقوق و آزادیهای اساسی بشر در زمره مصادیق بارز قواعد آمره از نظر حقوق بینالملل بهشمار میروند. ۱۳۰ بدون شک یکی از حقوق بنیادین بشر ممنوعیت شکنجه و دیگر رفتارها یا مجازاتهای غیرانسانی و تحقیرآمیز است که بهموجب کلیه اسناد بینالمللی مربوطه اعمال آن به هر شکلی ممنوع گردیده و هیچگونه توجیه یا استثنائی نیز برای توسل به آن وجود ندارد و در زمره قواعد غیرقابل تعلیق خواه بهموجب میثاق یا کنوانسیون اروپایی حقوق بشر بهشمار میرود. تفسیر عمومی شماره ۲۹ کمیته حقوق بشر (۲۰۰۱) نیز در تأیید این موضوع چنین اظهار می نماید:

«اعلام مقررات معین میثاق در بند (۲) ماده ۴ که دارای یک ماهیت غیرقابل تعلیق میباشند شناسایی کننده ماهیت آمرانه بعضی حقوق اساسی ارج نهاده شده در چارچوب معاهده میثاق است» (۱۳۰

«بنابراین دولتهای عضو در نبرد علیه تروریسم هرگز نباید در مغایرت با قواعد آمره حقوق بینالملل و همچنین حقوق بینالملل بشردوستانه در جایی که قابل اعمال است، عمل نمایند».

۱۲۸. دکتر آشوری، محمد، آیین دادرسی کیفری، پیشین، ص ۲۳۰.

^{129.} General Comment No. 20, op.cit., para. 3

۱۳۰. دکتر ضیایی بیگدلی، محمدرضا، حقوق معاهدات بینالمللی، کتابخانه گنج دانش، ۱۳۸۴، چ دوم، ص ۲۳۳.

^{131.} General Comment No. 29, op.cit., para. 11.

^{132.} Council of Europe, Committee of Ministers, op.cit., p. 39.

۱۶۶ 🌣 مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم

با توجه به توضیحات فوق و نظر به اهمیتی که قاعده ممنوعیت شکنجه در حقوق بینالملل دارد، ماده ۱۵ کنوانسیون منع شکنجه (۱۹۸۴) مقرر نموده است:

«هر دولت عضو باید تضمین نماید که هرگونه اقراری که ثابت شده در نتیجه شکنجه حاصل شده است، نباید به عنوان دلیل در هر مرحله از محاکمات مورد استناد واقع شود، مگر علیه شخص متهم به شکنجه به عنوان دلیلی که این اظهاریه (بدین نحو) تحصیل شده است».

تفسیر عمومی شماره ۲۰ کمیته حقوق بشر (۱۹۹۲) نیز این موضوع را که قانون باید قابلیت استماع اظهارات یا اقاریری را که از طریق شکنجه یا دیگر رفتارهای ممنوعه حاصل شدهاند ممنوع کند مورد تأکید قرار داده است.

در حقوق داخلی انگلیس نیز همانگونه که قبلاً اشاره شد، اگرچه ممنوعیت مطلق در استفاده از دلایلی که به طریق غیرقانونی تحصیل شدهاند وجود ندارد، ولی بهموجب ماده ۷۶ «قانون ادله کیفری» ۱۹۸۴ استفاده از اقراری که نتیجه اعمال فشار باشد ممنوع اعلام شده است. از این قاعده در حقوق آنگلوساکسون بهعنوان «ممنوعیت اجبار متهم به ادای شهادت علیه خود» تعبیر شده است.

علاوه بر این، حتی اگر چنین ممنوعیتی در حقوق داخلی انگلیس نیز وجود نمیداشت، از آنجایی که انگلستان در زمره کشورهایی است که از نظریه «یگانگی حقوقی» با برتری حقوق بینالملل قراردادی بر «حقوق داخلی» پیروی می کند، ۱۳۵ درصورتی که تعارضی میان قواعد حقوق داخلی با تعهدات بینالمللی آن کشور حادث شود، دادگاههای انگلستان تفوق را به حقوق بینالملل می دهند و تعهدات ناشی از معاهدات بینالمللی را بر قواعد حقوق داخلی مقدم می دارند.

بنابراین، رویه اخیر دولت انگلستان در مورد پذیرش دلایل حاصله از طریق شکنجه و سایر رفتارهای مغایر با ماده ۳ کنوانسیون اروپایی حقوق بشر در موارد تروریستی با تعهدات بینالمللی آن کشور و اساساً با جوهره نظام حقوقی بریتانیا در تعارض آشکار قرار دارد.

^{133.} General Comment No. 20, op.cit., para. 12.

۱۳٤. دکتر آشوری، محمد، آیین دادرسی کیفری، پیشین، ص ۲۰۹.

¹۳۵. دکتر ضیایی بیگدلی، محمدرضا، حقوق بینالملل عمومی، کتابخانه گنج دانش، چ هجدهم، ص ۷۶.

بررسی قانون ضد تروریسم ... 💸 ۱۶۷

نتيجه گيري

در پایان با توجه به بررسی انطباق یا عدم انطباق قانون ضدتروریسم ۲۰۰۱ انگلیس با موازین حقوق بشری مطالب ذیل را نتیجه گیری می نماییم:

۱_ در مورد صدور اعلامیه تعلیقی از جانب انگلستان نسبت به میثاق بینالمللی حقوق مدنی و سیاسی و کنوانسیون اروپایی حقوق بشر باید متذکر گردیم که حتی اگر صدور اعلامیههای تعلیقی بهدلیل بازداشت بدون چشمانداز فوری یا بازداشت پیشگیرانه مشروع باشد، رویه تبعیض آمیزی که بهموجب این قانون نسبت به اتباع بریتانیایی و غیربریتانیایی در پیش گرفته شده در مغایرت آشکار با تعهدات انگلستان بهموجب اسناد و کنوانسیونهای بینالمللی حقوق بشر است.

۲_ در خصوص اختیار وزیر کشور در صدور تأییدیه، با توجه به تحدیداتی که در اثر آن بر حقوق و آزادیهای فردی مظنون اعمال میشود، این امر با موازین عدالت سازگاری ندارد، زیرا اختیار تحدید حقوق و آزادیهای فردی معمولاً باید به یک نهاد بی طرف که قاعدتاً نهاد قضائی هر کشوری می باشد تفویض گردد.

۳_ رویه تبعیض آمیزی که بهموجب قانون ضدتروریسم در مورد اتباع بیگانه در پیش گرفته شده، هم از لحاظ حقوقی و هم از لحاظ عملی غیرقابل توجیه است و با تعهدات بین المللی انگلستان راجعبه ممنوعیت اعمال هرگونه تبعیض نیز مغایر میباشد.

۴ عدم توجه قانون ضدتروریسم نسبت به ضرورت تفهیم اتهام و معقول بودن مدت بازداشت، با استانداردها و موازین حقوق بشری که در این زمینه وجود دارد منافی است و سبب آن می گردد که مظنون به طور خودسرانه و به مدت طولانی از آزادی محروم شود.

۵ عدم رعایت اصول دادرسی منصفانه در رسیدگیهای مطروحه نزد کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی فرصت نیل به حقیقت را از میان میبرد و لزوم رعایت اصل تساوی سلاحها میان طرفین دعوا را مخدوش مینماید و نهایتاً در اغلب موارد منجر به صدور احکام غیرعادلانه از سوی کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی میگردد.

2_ از میان برداشتن ممنوعیتی که در استفاده از دلایل محرمانه در رسیدگیهای کیفری نزد دادگاهها وجود دارد این امکان را به دستگاه عدالت کیفری بریتانیا میدهد تا در تعقیب مظنونان تروریستی نقش فعالی را ایفا نماید و از اقدامات خودسرانه قوه مجریه جلوگیری کند. همچنین رویهای که درباره پذیرش دلایل حاصله از شکنجه توسط کمیسیون ویژه استیناف مهاجرتی اتخاذ شده در مغایرت آشکار با قواعد بنیادین حقوق بشری راجعبه ممنوعیت شکنجه

۱۶۸ 🌣 مجلهٔ حقوقی / شمارهٔ سی و ششم