

حضرت آیت‌الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام‌علیکم

بدینوسیله گزارش جلسه پانصد و بیست و ششم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۸۹/۱۲/۱۴ مشتمل بر رسیدگی به لایحه ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می‌گردد:

دستور: رسیدگی به لایحه نظارت بر رفتار قضات.

ماده ۵: رئیس، مستشاران و عضوهای معاون دادگاه‌های ...

بررسی: اطلاق ذیل ماده (این قضات را نمی‌توان بدون تمایل آنان تغییر داد) خلاف اصل ۱۶۴ قانون اساسی دانسته شد. (اتفاق آراء)

توضیح اینکه بر اساس این اصل در فرض «اقتضای مصلحت جامعه با تصمیم رئیس قوه قضائیه پس از مشورت با رئیس دیوان عالی کشور و دادستان کل» می‌توان سمت یا محل خدمت آنان را تغییر داد.

ماده ۶، بند ۲: رسیدگی به پیشنهاد دادستان ...

بررسی: با استظهار اینکه نظر نهائی را دادگاه عالی صادر می‌نماید - نه صرف پیشنهاد به رئیس قوه قضائیه - بند مذکور خلاف بند ۳ اصل ۱۵۸ قانون اساسی دانسته شد. (۵ رأی از ۷ رأی)

اشکال مذکور در بند ۳ ماده ۶ نیز جاری است. (اتفاق آراء، ۷ رأی)

ماده ۶، بند ۴: حل اختلاف بین دادستان ...

بررسی: ماده ۲۹ مورد اشاره در این بند ظاهراً غلط بوده و صحیح، ماده ۲۸ می‌باشد. همچنین ماده ۳۱ مورد اشاره در بند ۶ این ماده نیز غلط بوده و صحیح، ماده ۳۰ می‌باشد.

ماده ۶، بند ۷: سایر امور به موجب قوانین خاص

بررسی: اطلاق آن از جهت شمول نسبت به قوانینی که خلاف شرع می‌باشد (مانند بعضی از قوانین قبل از انقلاب اسلامی) خلاف شرع دانسته شد.

ماده ۷: به تخلفات اعضاء دادگاه‌های عالی ...

بررسی: اگر منظور از «ملاک در صدور رأی ...» این است که نظر اکثریت سؤال شده و بر اساس نظر آنان، توسط رئیس هیأت رأی صادر و انشاء می‌گردد، اشکال آن این است که در فرضی که نظر رئیس هیأت، مخالف نظر اکثریت باشد نمی‌تواند انشاء رأی نماید. و اگر منظور آن است که نظر اکثر اعضاء را اعلام می‌نماید تا بر اساس آن عمل شود مشکلی ندارد الا اینکه خلاف ظاهر عبارت: «ملاک در صدور رأی نظر اکثریت ...» می‌باشد.

و لذا مناسب است عبارت اینگونه اصلاح شود: «ملاک در عمل، رأی اکثریت حاضرین است»

شماره: ... ۳۹۳/ف/۸۹ ..
 تاریخ: ... ۱۳۸۹/۱۲/۲۱ ..
 پیوست: صلوات ..

ماده ۱۱، بند ۳: پیشنهاد تعلیق قاضی

بررسی: مرجع قرار دادن دادگاه عالی خلاف بند ۳ اصل ۱۵۸ قانون اساسی دانسته شد.

ماده ۱۱، بند ۷: سایر وظائف به موجب قوانین خاص.

بررسی: اشکال بند ۷ ماده ۶ در این بند نیز جاری است.

ماده ۱۱، تبصره: درخواست تعلیق قاضی

بررسی: مبنیاً بر اشکالات سابق، خلاف اصل ۱۵۸ دانسته شد.

ماده ۱۲: نحوه بازرسی، نظارت و ارزشیابی

بررسی: انحصار نمودن تصویب آئین‌نامه به پیشنهاد دادستان، خلاف لازمه بند ۲ اصل ۱۵۸ قانون اساسی دانسته شد.

ماده ۱۳، بندهای ۶، ۷، ۸، ۹، ۱۱ و ۱۲.

بررسی: با توجه به اینکه مجازات‌های مذکور از تصمیمات دادگاه عالی می‌باشد لذا بندهای مذکور خلاف بند ۳ اصل ۱۵۸ قانون اساسی می‌باشد.

توضیح اینکه در این جلسه تا پایان ماده ۱۳ قانون مذکور بحث شد.

سیدحسین طاهری خرم‌آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان