

حضرت آیت الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم

بدینوسیله گزارش جلسه پانصد و پنجاهم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۹۰/۰۶/۱۹ مشتمل بر ادامه رسیدگی لایحه آیین دادرسی کیفری ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می گردد:

دستور: ادامه رسیدگی به لایحه آیین دادرسی کیفری.

ماده ۱۴۸، بند ب: اشیاء و اموال بلامعارض باشد ...

بررسی: اطلاق مفهوم آن از جهت شمول نسبت به مواردی که معارض حجت نباشد خلاف شرع می باشد.

ماده ۱۴۹: مالی که نگهداری آن مستلزم ...

بررسی: الف) اطلاق آن از جهت شمول نسبت به مواردی که صاحب آن مشخص بوده و دسترسی به او نیز ممکن است خلاف شرع می باشد زیرا تصرف در این اموال بدون اذن مالک آن خلاف شرع می باشد.

در مقابل نظر بعضی از اعضاء این بود که این ماده اطلاق نداشته و مربوط به جائی است که عین مال یا حداقل بقاء قیمت و مالیت آن عندالقاضی لازم است زیرا در غیر این صورت وجهی برای اقدام به فروش عین مال و نگهداری وجه آن نیست.

ب) اطلاق آن نسبت به مواردی که فروش کل مال لازم نیست

ماده ۱۵۰: کنترل ارتباطات مخابراتی افراد ...

بررسی: ۱- اطلاق تجویز کنترل ارتباطات مخابراتی برای کشف جرائم موضوع بندهای «الف»، «ب» و ... خلاف شرع دانسته شد و برای خلاف شرع بودن دو بیان ذکر شد.

الف) استراق سمع در این موارد از مصادیق تجسس حرام می باشد.

ب) تلاش قاضی برای اثبات مجرم بودن متهم (به سبب استراق سمع) در موارد اختلاف و نزاع بین دو طرف جائز نمی باشد نظیر القاء کیفیت طرح دعوی و نحو آن که در تحریرالوسیله تصریح به عدم جواز بوده و جواز آن شده است بله در جرائم عمومی که قاضی خود متکفل امر است اشکالی نیست.

۲- منوط نمودن جواز استراق سمع به تأیید رئیس قوه قضائیه در موارد مهم امنیتی - که فوری و فوتی می باشد -

خلاف شرع می باشد.

ماده ۱۵۰، تبصره ۱: شرایط و کیفیات ...

بررسی: اگر منظور از تعیین شرایط، وضع قانون باشد خلاف اصل ۸۵ می باشد و اگر منظور وضع آیین نامه باشد در مواردی که مرتبط به مسائل امنیتی نباشد خلاف اصل ۱۳۸ می باشد.

شماره: ... ۹۰/ف/۴۳۷
 تاریخ: ... ۱۳۹۰/۰۶/۲۲
 پیوست: صلوات

ماده ۱۵۲: تفتیش و بازرسی مراسلات ...

بررسی: ۱- اشکال اول ماده ۱۵۰ در مورد صدر این ماده نیز جاری است.

۲- اطلاق مشروط نمودن بررسی کردن مرسولات به حضور متهم یا وکیل او از جهت شمول نسبت به مواردی که حضور ایشان مضر می‌باشد - مانند موارد امنیتی - خلاف شرع می‌باشد.

ماده ۱۵۳: مقامات و مأموران وزارتخانه‌ها ...

بررسی: اشکال اول ماده ۱۵۰ در این ماده نیز جاری است.

ماده ۱۵۴: هر گاه متهم، نوشته، اسناد ...

بررسی: اشکالات مطرح شده در ماده ۱۵۲ در این ماده نیز جاری است.

ماده ۱۵۶: بازرسی، کارشناس را ...

بررسی: اعتبار نظر اکثریت در فرض اختلاف نظر کارشناسان خلاف اطلاق نظر حضرت امام خمینی «ره» در تحریر الوسیله

«السابع: خيار العيب، مسئله ۵) می‌باشد و ایشان در فرض اختلاف نظر کارشناسان علی‌الاطلاق ملاک را قرعه قرار داده‌اند.

همچنین حضرت آیت‌الله خوئی «ره» نیز ملاک را نظر اکثریت نمی‌دانند بلکه «أقواهم خبره» را ملاک می‌دانند.

اشکال مذکور به ذیل این ماده و تبصره ۱ آن وارد است.

توضیح اینکه در این جلسه تا پایان این ماده بحث شد.

سید حسن طاهری خرم‌آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان