

حضرت آیت‌الله جنتی «دام عزّه»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام‌علیکم؛

موضوع: طرح یک فوریتی الحاق یک تبصره به قانون ممنوعیت تصدی بیش از یک شغل

نتیجه بررسی‌ها، صرفاً از منظر قانون مدیریت خدمات کشوری، مصوب مورخ ۱۳۸۶/۷/۸

مجلس که به تأیید شورای محترم نگهبان نیز رسیده است، جهت استحضار تحریر می‌یابد:

۱- به موجب ذیل ماده (۲) از قانون مزبور، «کلیه سازمانهایی که در قانون اساسی نام برده

شده است در حکم مؤسسه دولتی شناخته می‌شود.» بدیهی است نهاد محترم شورای نگهبان از

جمله سازمانهای مذکور در قانون اساسی است.

۲- به موجب ماده (۵) قانون مزبور ناظر بر تعریف و تعیین مصادیق دستگاههای اجرائی،

مؤسسات دولتی از جمله مصادیق بارز دستگاههای اجرائی است. این تعریف شامل شورای

نگهبان نیز خواهد بود.

۳- با عنایت به مواد (۶) و (۷) از قانون مزبور، ناظر بر تعریف «پست سازمانی» و «کارمند

دستگاه اجرائی» اشتغال و عضویت در نهاد محترم شورای نگهبان از جمله مصادیق بارز پست

سازمانی و کارمند دستگاه اجرائی محسوب می‌گردد.

۴- از آنجا که نهاد محترم شورای نگهبان از جمله مصادیق بارز مؤسسات دولتی و

دستگاههای اجرائی محسوب و عضویت و اشتغال در نهاد فوق مشمول وصف تصدی پست

سازمانی و کارمند دستگاه اجرائی تلقی گردیده، لکن قانونگذار بنا به جهاتی در ماده (۱۱۷) از قانون

مدیریت خدمات کشوری، شورای نگهبان را مستثنی از شمول مقررات قانون مزبور نموده است.

۵- بدیهی است، همانگونه که قانونگذار، یکبار، شورای نگهبان را بنا به رعایت مصالح، از شمول قانون عادی مستثنی نموده و این استثناء مورد تأیید نهاد ناظر یعنی شورای محترم نگهبان قرار گرفت، هم چنین می‌تواند با ملاحظهٔ جهات دیگر، مجدداً شورای محترم نگهبان را مشمول همان قانون یا دیگر قوانین و مقررات تکمیلی و متممی مرتبط با قانون مزبور (قانون مدیریت خدمات کشوری) نماید.

۶- به موجب مادهٔ (۳۱) قانون مدیریت خدمات کشوری، «هریک از کارمندان دستگاه‌های اجرایی، متصدی یکی از پست‌های سازمانی خواهند بود ...» و طبق مادهٔ (۴۵) قانون مزبور، استخدام در دستگاه‌های اجرایی، اعم است از استخدام رسمی یا پیمانی و سرانجام طبق بند ب از مادهٔ (۷۱) همین قانون، سمت عضویت در شورای نگهبان، با شناخته شدن به عنوان مقام و مدیریت سیاسی، دارای امتیازات شغلی تعریف شده در قانون می‌باشند. علیهذا ضرورتی ندارد نوع استخدام اعضاء در نهاد شورای نگهبان به صورت رسمی و دائمی باشد تا به عنوان شغل محسوب گردد بلکه با توجه به اینکه به موجب بند ب از مادهٔ (۴۵) قانون مزبور، «استخدام پیمانی برای تصدی پست‌های سازمانی و برای مدت معین» می‌باشد بدیهی است عضو محترم شورای نگهبان چنانچه علاقه‌مند به استفاده از مزایای شغلی مانند سوابق استخدامی و احتساب آن برای سنوات بازنشستگی و ... باشد در صورت تمایل به اشتغال یا ادامهٔ خدمت در دستگاه‌های اجرایی، مجاز به استناد و استفاده از مزایای شغلی حاصل از دوران عضویت در شورای محترم نگهبان خواهد بود.

۷- مضافاً اینکه به موجب صدر ماده واحده از «قانون ممنوعیت تصدی بیش از یک شغل» مصوب ۱۳۷۳/۱۰/۱۱ مجلس، «هر شخص می‌تواند تنها یک شغل دولتی را عهده‌دار شود» و با عنایت به اینکه شورای محترم نگهبان از جمله مصادیق مؤسسات دولتی محسوب گردیده،

بنابراین اگر تاکنون در هويت سازمانی نهاد محترم شورای نگهبان از حیث وزارتخانه، شرکت دولتی، مؤسسه دولتی، مؤسسه عمومی غیر دولتی یا دیگر نهادها و ارگان‌های دولتی یا غیر دولتی، ابهامی وجود داشت، لکن با عنایت به ماده (۲) قانون مدیریت خدمات کشوری که تصریح به مؤسسه دولتی بودن نهاد شورای نگهبان را نموده است، علیهذا عضویت و اشتغال در شورای نگهبان از این حیث که مشمول وصف شغل دولتی است نباید تردیدی باشد.

با وصف مراتب فوق و با انصراف از اینکه آیا مصوبه اخیر مجلس، از حیث تسری دادن شمول قانون به گذشته، واجد اعتبار حقوقی است یا خیر؟ متن ماده واحده بنظر مغایرتی با اصل ۱۴۱ و دیگر اصول قانون اساسی ناظر بر نهاد محترم شورای نگهبان ندارد. / ۳۰۸۳۳

قربانعلی مهري
قائم مقام مرکز تحقیقات

رونوشت:

- اعضاء معزز فقهاء و حقوقدانان شورای محترم نگهبان، جهت استحضار
- جناب آقای دکتر کدخدایی، معاون محترم اجرایی و امور انتخابات، جهت استحضار