

حضرت آیت الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم:

بدینوسیله گزارش جلسه پانصد و هشتم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۸۹/۸/۸ مشتمل بر بررسی یک نامه دیوان عدالت اداری ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می‌گردد:

دستور: رسیدگی به نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست سرکار خانم شکوفه ساده‌خو مبتنی بر ادعای خلاف شرع بودن مصوبه مورخ ۱۳۸۶/۱۰/۱۰ کمیته فنی کمیسیون ماده ۵ شهر اراک در قسمت اختصاص ۲۵٪ یا ۴۵٪ از زمین متقاضیان احداث بنا که سند املاک آن‌ها باغ می‌باشد.

بررسی: ۱- با توجه به اینکه الزام نمودن شخص به تعهد دادن (به اینکه در صورت هر گونه اقدام برای تغییر کاربری یا تخریب باقیمانده باغ، سطح مزبور بدون قید و شرط توسط شهرداری به فضای سبز عمومی تبدیل گردد) مستلزم آن می‌شود که بدون تعهد به وی اجازه ساختن و تصرف در مال شخصی خود داده نشود و با توجه به اینکه ظاهر آن است که ساختمان‌سازی شخص در این فضا بدون تعهد منافات با مصالح عمومی شهر و جامعه ندارد بنابراین الزام به این تعهد خلاف شرع می‌باشد. زیرا مالک را از تصرف در مال خود ممنوع می‌سازد و آن خلاف شرع است.

۲- گرفتن مقداری از زمین شخص مذکور بصورت مجانی خلاف شرع می‌باشد.

توضیح اینکه دفاعیه انجام شده در مورد این مصوبه (گرفتن مقداری از زمین بصورت مجانی) عمدتاً در مورد تفکیک زمین می‌باشد ولی تقاضای شخص شاکی احداث ساختمان است و ابداً تفکیکی در بین نیست و لذا گرفتن مقداری از زمین وی بصورت مجانی خلاف شرع می‌باشد.

اما تشخیص اینکه کمیته فنی کمیسیون ماده ۵ سازمان مسکن و شهرسازی حق تصویب چنین مصوبه‌ای را دارد یا خیر با دیوان عدالت اداری می‌باشد مضافاً اینکه همان‌گونه که در ضمیمه پرونده موجود است دیوان عدالت اداری در بعضی موارد چنین مصوبه‌هایی را ابطال نموده است.

دوام توفیقات حضرت عالی را از درگاه ایزد متعال مسئلت دارم.

سیدحسین طاهری خرم‌آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان