

شماره: ... ۸۸/ف/۲۰۳  
تاریخ: ... ۱۳۸۸/۷/۷  
پیوست: صلوات

حضرت آیت الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم:

بدینوسیله گزارش جلسه چهارصد و سی و چهارم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۸۸/۷/۴ 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 جناب آقای مهدی به آبادی مبتنی بر ادعای خلاف شرع بودن بخش «الف» و بند یک الی ۷ بخش «ج» مصوبه شماره ۵۱۰۶ مورخ ۱۳۸۳/۱۱/۸ شورای اسلامی شهر گرگان.  
**بررسی:** توضیح این مطلب لازم است که اعضاء مجمع در مورد مراد شورای شهر از عوارض شناور - از جمله عوارض تغییر کاربری جهت عرصه به مسکونی همجوار - دو احتمال می‌دادند:

۱- تغییر کاربری مذکور خلاف قاعده اولیه و قانون اولی باشد ولی بر اساس بعضی مصالح و طبق قاعده و قانون ثانوی، تغییر کاربری با أخذ عوارض مانعی ندارد و بندهای ۳ و ۴ و ۷ مورد شکایت اشاره به عوارض‌های موارد مختلف دارد.  
۲- تغییر کاربری به طور مطلق جائز نباشد و منظور از عوارض مذکور، جعل جریمه به خاطر انجام تغییر کاربری غیرمجاز می‌باشد.

بر اساس احتمال اول نظر ۹ نفر از ۱۰ عضو حاضر در جلسه آن بود که جعل و أخذ عوارض خلاف شرع نیست و اشکالی ندارد چون بر اساس بند ۱۶ ماده ۷۱ قانون تشکیلات و وظائف شوراهای اسلامی ... مصوب اول خرداد ۱۳۷۵ شورای شهر حق جعل عوارض را دارا می‌باشند و لذا عمل ایشان خلاف شرع نمی‌باشد.

و بر اساس احتمال دوم هر چند جعل و أخذ جریمه خلاف حق شورای اسلامی شهر می‌باشد لکن تشخیص و اعلام خلاف قانون بودن این مطلب به عهده فقهاء شورای محترم نگهبان نبوده و به عهده دیوان عدالت اداری می‌باشد.

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

سید حسن طاهری خرم آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان