

شماره: ... ۹۰/ف/۴۳۹  
تاریخ: ... ۱۳۹۰/۰۶/۲۹  
پیوست: صلوات

حضرت آیت‌الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم

بدینوسیله گزارش جلسه پانصد و پنجاه و یکم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۹۰/۰۶/۲۶ مشتمل بر ادامه رسیدگی لایحه آیین دادرسی کیفری ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می‌گردد:

**دستور:** ادامه رسیدگی به لایحه آیین دادرسی کیفری.

ماده ۱۵۸: کارشناس منتخب از سوی ...

بررسی: الزام نمودن بازپرس و مکلف نمودن وی به انجام موضوع کارشناسی - در فرضی که قانون مذکور آمده بوده و مسبوق به قرارداد و عقد اجاره و امثال آن نباشد - اشکال دارد.

ماده ۱۶۲: شهود تحقیق و سایر اشخاصی که ...

بررسی: نظر بعضی از اعضاء این بود که مستفاد از این ماده آن است که افرادی که شرعاً هنگام اجرای قرار کارشناسی حق حضور داشته لکن بر اساس این قانون نمی‌توانند حضور داشته باشند، محروم از حضور در هنگام اجرای قرار کارشناسی می‌باشند و حال آن که وجهی شرعی برای این محرومیت و ممنوعیت نیست. لکن نظر اکثر اعضاء این بود که این ماده فی حد نفسه عام بوده و شامل جمیع افرادی که شرعاً حق حضور دارند می‌گردد.

ماده ۱۶۴: اگر یکی از کارشناسان ...

بررسی: ۱- اشکال ماده ۱۵۶ در این ماده نیز جاری است و قبلاً گذشت که اعتبار نظر اکثر مخالف فتوای حضرت امام «ره» و همچنین آیت‌الله خوئی «ره» می‌باشد.

۲- امضاء نمودن موضوعیت ندارد بلکه ملاک، نظر کارشناس و اعتبار نظر او است و وقتی بازپرس از نظر کارشناس مذکور اطلاع دارد - هر چند کارشناس امضاء نمی‌کند - نظر او ملاک خواهد بود و علی‌هذا - در فرض اعتبار نظر اکثریت و قطع نظر از اشکال اول - حکم به عدم اعتبار نظر وی چه بسا موجب از بین رفتن اکثریت یا پدید آمدن اکثریت دیگر می‌گردد و لذا اطلاق ماده اشکال دارد. ۳- محدود نمودن دعوت از سایر کارشناسان به «دوبار» در فرضی که تحقیق بیشتر لازم باشد وجهی ندارد.

ماده ۱۶۷: هر گاه یکی از طرفین دعوی ...

بررسی: اطلاق آن در فرضی که ضرر و خسارت حقیقه مستند به کارشناس نباشد ولو بالمسامحه العرفیه استناد داده شود خلاف شرع می‌باشد مگر اینکه گفته شود که ماده مذکور چنین اطلاقی نداشته و منظور خصوص جانی است که ضرر واقعاً مستند به تخلف کارشناس باشد. البته بعضی از اعضاء در مواردی که اصل استناد عرفی ضرر مسلم باشد در مورد اصل ضمان تأمل داشتند. توضیح اینکه در این جلسه تا پایان این ماده بحث شد.

سیدحسین طاهری خرم‌آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان