

شماره: ... ۹۰/ف/۵۳۹
تاریخ: ... ۱۳۹۱/۰۶/۲۰
پیوست: صلوات

حضرت آیت الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم

بدینوسیله گزارش جلسه ششصد و یکم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۹۱/۶/۱۸ مشتمل بر ادامه رسیدگی به نامه دیوان عدالت اداری «دادخواست شهردار همدان» ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می‌گردد:

دستور: ادامه رسیدگی به نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست شهردار همدان مبتنی بر ادعای خلاف شرع بودن قسمت دوم بند «ب» دستورالعمل ماده ۱۴ قانون زمین شهری که در تاریخ ۱۳۶۹/۱۰/۳ به تصویب شورای عالی شهرسازی و معماری به شماره ۱۰۰/۱۳۶۳۰ رسیده است.

بررسی: مصوبه مورد شکایت از چند جهت خلاف قانون دانسته شد.

۱- بر اساس ماده ۱۴ قانون زمین شهری مصوب سال ۱۳۶۶؛ شورای عالی شهرسازی تنها اختیار وضع ضوابط جهت تبدیل و تغییر کاربری، افراز و تقسیم باغات و اراضی کشاورزی و آیش را دارا می‌باشد و حق قانون‌گذاری و سهم‌بندی اراضی مردم و گرفتن درصدی از اراضی را بر اساس وضع قوانین جدید ندارد و علی‌هذا وضع قانون در مورد سهم‌بندی اراضی مردم و گرفتن درصدی از اراضی ایشان - مفاد این قانون نمی‌باشد و البته اعلام نظر در این قسمت وظیفه دیوان عدالت می‌باشد.

۲- صرف‌نظر از مطلب مذکور، بر اساس اصلاح ماده ۱۰۱ قانون شهرداری‌ها مصوب ۱۳۹۰/۱/۲۸ مجلس شورای اسلامی شهرداری حق گرفتن حدود ۴۵ درصد از اراضی مردم را - در فرض بالاتر از ۵۰۰ متر مربع بودن و ... دارا می‌باشد و مفاد آن (مخصوصاً تبصره ۳) این است که مابقی اراضی مالکین، برای خود آنان می‌باشد بنابراین گرفتن بیش از این مقدار که بر اساس مصوبه شورای عالی شهرسازی و معماری ایران تصویب شده است خلاف مصوبه مجلس شورای اسلامی بوده و خلاف قانون می‌باشد البته این مطلب را نیز باید خود دیوان عدالت اداری مورد توجه قرار دهد و به خلاف قانون مصوب مجلس شورای اسلامی بودن مصوبه شورای عالی شهرسازی حکم کنند.

در عین حال نظر دو نفر از اعضاء حاضر در جلسه این بود که کسی حق وضع قانون برای اخذ بیش از حد نیاز جهت امتثال فضای سبز و معابر را ندارد و وضع قانون در مورد اخذ بیش از حد مذکور خلاف شرع می‌باشد.

سیدحسن طاهری خرم‌آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان