

حضرت آیت الله جنتی «دامت برکاته»
دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم:

بدینوسیله گزارش جلسه چهارصد و چهل و هفتم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۸۸/۹/۲۸ مشتمل بر ادامه بررسی لایحه مجازات اسلامی ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می گردد:

هستور. ادامه رسیدگی به لایحه مجازات اسلامی (از ماده ۲۳۳)

ماده ۲۳۳: لواط عبارت است از ...

«الف» مقید نمودن تعریف لواط به دخول «به اندازه ختنه گاه» خلاف اطلاق فرمایش حضرت امام خمینی «ره» در تحریر الوسیله (نشر آثار امام خمینی «ره» ج ۲، ص ۴۴۵، الفصل الثانی: فی اللواط و ... مسئله ۱) و فرمایش حضرت آیت الله خوئی «ره» در تکمله المنهاج (مسئله ۱۸۰) می باشد.

ماده ۲۳۴: حد لواط برای فاعل در صورت عنف ...

«الف» بر اساس فتوای حضرت امام خمینی «ره» حد فاعل قتل می باشد و فرقی بین محصن و غیر محصن و مسلم و کافر نمی باشد. (تحریر الوسیله، ج ۲، ص ۴۴۶، مسئله ۴ از مسائل حد لواط) و بنابر فرمایش ایشان، وجهی برای تبصره ۱ نمی باشد. البته مرحوم آیت الله خوئی «ره» در غیر محصن هر چند حد قتل را به مشهور نسبت داده اند اما قول به عدم القتل را اختیار نموده اند.

ماده ۲۳۴، تبصره ۲: احصان عبارت است از آن که ...

«الف» اختصاص صدق احصان به خصوص همسر مخالف فرمایشات امام خمینی «ره» (تحریر الوسیله، ج ۲، ص ۴۳۴، مسئله ۹، الرابع) و فرمایش آیت الله خوئی «ره» (مبانی تکمله منهاج الصالحین، ص ۲۰۱، مسئله ۱۵۸) می باشد. توضیح اینکه ایشان در صدق احصان و طی ملک یمین را نیز کافی می دانند.

مسئله ۲۳۵: تفخیز عبارت است از ...

«الف» تعریف تفخیز مخالف تعریف امام خمینی «ره» در تحریر الوسیله (ج ۲، ص ۴۴۶، مسئله ۶ از مسائل حد لواط) می باشد - زیرا ایشان تفخیز را در مقابل قرار دادن اندام تناسلی بین الایتنین قرار داده است - البته از نظر حد و حکم، فرقی بین موارد نیست.

ماده ۲۳۵، تبصره: دخول کم تر از ختنه گاه ...

«الف» همان گونه که در ماده ۲۳۳ گذشت بر اساس اطلاق فرمایش حضرت امام خمینی «ره» و آیت الله خوئی «ره» دخول کم تر از ختنه گاه نیز حکم لواط را دارد.

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

سید حسن طاهری خرم آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان