

حضرت آیت‌الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم

بدینوسیله گزارش جلسه پانصد و سی و پنجم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۹۰/۲/۱۰ مشتمل بر رسیدگی لایحه ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می‌گردد:

دستور: رسیدگی به لایحه تشکیلات دیوان عدالت اداری (مبحث دوم - تجدیدنظر خواهی).

ماده ۴۳: شعب دیوان مشتمل بر ...

بررسی: لازم است انشاء کننده و صادر کننده رأی مشخص گردد و اگر نظر صادر کننده رأی مخالف نظر اکثریت باشد چگونه وی حکمی مخالف نظر خود، انشاء و صادر می‌نماید.

پیشنهاد می‌شود که عبارت این‌گونه اصلاح شود (خصوصاً با توجه به ماده ۵۴): ملاک تصمیم‌گیری، رأی اکثریت است.

ماده ۵۸: در صورتی که رئیس قوه قضائیه ...

بررسی: حکم مذکور در ماده در موردی است که رئیس دیوان با رأی قطعی (خلاف بین شرع یا قانون) تشخیص دهد اما حکم موردی که رئیس قوه قضائیه رأی مذکور را خلاف بین شرع و یا قانون تشخیص دهد بیان نشده است. همچنین حکم موردی که رئیس قوه قضائیه در مرتبه دوم نیز حکم مذکور را خلاف بین شرع یا قانون تشخیص دهد بیان نشده است.

ماده ۶۲: مصوبات شورای عالی انقلاب فرهنگی ...

بررسی: ماده مذکور و ماده ۶۳ خلاف اصل ۱۷۳ قانون اساسی دانسته شد. (۵ رأی از ۷ رأی)

توضیح اینکه نظر اکثر اعضا این بود که موارد مذکور در این دو ماده خارج از اختیارات و وظائف دیوان عدالت اداری مذکور در اصل ۱۷۳ قانون اساسی می‌باشد.

در مقابل نظر بعضی از اعضا این بود که یکی از وظائف مورد اشاره در اصل ۱۷۳ رسیدگی به شکایت از واحدها می‌باشد و شکایت از واحدها چه بسا به خاطر مصوبه‌ای باشد که تصویب نموده‌اند و لذا شکایت از مصوبات واحدها از جمله موارد مورد اشاره در ماده ۶۲ و ۶۳ این لایحه خلاف اصل ۱۷۳ قانون اساسی نمی‌باشد.

البته بعضی از اعضا به این مطلب اینگونه جواب داده‌اند که عنوان «واحدها» در اصل مذکور بر «مأمورین» عطف شده است و به قرینه عطف، منظور رسیدگی به تخلفات شخصی آنان است و شامل تخلفات مصوبه‌ای آنان نمی‌شود.

ماده ۶۵: اموری که مطابق قانون در صلاحیت ...

شماره: ... ۹۰/ف/۴۰۸
 تاریخ: ... ۱۳۹۰/۰۳/۰۳
 پیوست: صلوات

بررسی: عموم یا اطلاق ماده مذکور نسبت به مواردی که در صلاحیت هیأت عمومی بوده و در شکایت ادعاء خلاف شرع بودن مصوبه یا آیین‌نامه‌ای شده است خلاف شرع و خلاف اصل ۴ قانون اساسی دانسته شد.
 توضیح اینکه بر اساس اصل چهارم قانون اساسی منحصراً، فقهای شورای نگهبان بعنوان مرجع تشخیص خلاف شرع بودن کلیه قوانین و مصوبات معین شده است ولی بر اساس این ماده، قبول یا رد شکایت در مورد مصوبات- و حتی شکایت در مورد خلاف شرع بودن آنها- بر عهده هیأت‌های تخصصی دیوان عدالت اداری گذاشته شده است و این امر به نوعی ایشان را مرجع تشخیص خلاف شرع بودن این مصوبات دانسته است و خلاف اصل چهارم می‌باشد.
 در این جلسه تا پایان این ماده بحث شد.

سیدحسین طاهری خرم‌آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان