

حضرت آیت‌الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم:

بدینوسیله گزارش جلسه پانصد و سوم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۸۹/۷/۳ 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 مسلم فرهبد مبتنی بر ادعای خلاف شرع بودن بخشنامه‌های شماره ۲/۳۰۲/۰۲/۴ مورخ ۱۳۸۰/۱/۲۶ و شماره ۲/۳۰۲/۰۲/۳۷ مورخ ۱۳۸۵/۹/۱۳ سازمان تأمین خدمات درمانی نیروهای مسلح جمهوری اسلامی ایران.

**بررسی:** ۱- بخشنامه شماره ۲/۳۰۲/۰۲/۳۷ مورخ ۱۳۸۵/۹/۱۳ خلاف شرع دانسته نشد.

۲- بخشنامه شماره ۲/۳۰۲/۰۲/۴ مورخ ۱۳۸۰/۱/۲۶ دارای اشکالات ذیل می‌باشد.

**الف)** در مورد بند اول بخشنامه نظر بعضی از اعضاء این بود که مستفاد از لفظ «منحصراً» آن است که استرداد حق بیمه تنها نسبت به کارکنان بازنشسته انجام می‌شود و این استرداد نسبت به شاغلین تحقق نمی‌یابد و لذا خلاف شرع می‌باشد. و بند ۵ نیز نمی‌تواند این اشکال را برطرف کند زیرا مفاد بند ۵ تنها اصلاح در مورد ادامه کسر حقوق است و از لفظ «اصلاح» استرداد نسبت به گذشته استفاده نمی‌شود.

در مقابل اکثر اعضاء بند مذکور را خلاف شرع ندانسته و برای این ادعا دو بیان وجود داشت. **بیان اول:** لفظ «منحصراً» در بند اول بخشنامه دارای مفهوم از جهت مورد ادعا نمی‌باشد بلکه آوردن این لفظ از این جهت است که اصل بخشنامه در مورد بازنشستگان می‌باشد و اصلاً متعرض شاغلین نمی‌باشد و شاهد این ادعا عنوان مذکور در صدر بخشنامه به عنوان «موضوع» بخشنامه می‌باشد.

**بیان دوم:** بر فرض استفاده انحصار، بند ۵ بخشنامه متعرض شاغلین بوده و لفظ اصلاح اطلاق داشته و شامل استرداد حق بیمه اضافی کسر شده و توقف اخذ بیمه اضافی می‌گردد. (البته نظر بعضی از اعضاء این بود که ادعای چنین اطلاقی مشکل است)

**ب)** بند ۳ بخشنامه خلاف شرع دانسته شد زیرا مفهوم آن عدم استرداد حق بیمه اضافه کسر شده قبل از سال ۱۳۷۳ می‌باشد و لذا خلاف شرع می‌باشد.

**ج)** بند ۴ بخشنامه نیز از جهت محدود نمودن حق استرداد به زمان ابطال شدن دفترچه که مفهوم آن عدم استرداد اضافه کسر شده قبل از ابطال و بعد از موت شخص است، خلاف شرع دانسته شد. این اشکال در تبصره این بند نیز جاری است.

**د)** در مورد بند ۶ تذکر این مطلب لازم است که دستورالعمل‌های مورد اشاره در دسترس نیست تا نسبت به آن اظهار نظر شود.

**هـ)** بند اول از بند ۷ نیز مبنیاً بر اشکال بند ۴ بخشنامه، خلاف شرع می‌باشد.

**و)** بند پنجم از بند ۷ نیز مبنیاً بر بندهای ۳ و ۴ بخشنامه، خلاف شرع می‌باشد.

شماره: ... ۸۹/ف/۳۴۴  
تاریخ: ... ۱۳۸۹/۷/۵  
پیوست: صلوات

ز) اطلاق بند ۹ بخشنامه از جهت شمول نسبت به عدم استرداد حق بیمه مکمل که اضافه کسره شده است خلاف شرع می‌باشد.

۳- همچنین مناسب است نظر مجمع نسبت به بخشنامه شماره ۲/۳۰۲/۰۲/۲۸ مورخ ۸۷/۷/۲۱ بیان شود:

الف) در مورد بند ۱ مطالب مذکور در بند ۱ بخشنامه سابق و همچنین مطالب مذکور در ذیل بند ۱ بخشنامه سابق (در مورد بند ۵ بخشنامه سابق) جاری می‌باشد.

ب) بند ۲ و تبصره آن نیز به بیان مذکور در بند ۴ بخشنامه سابق خلاف شرع دانسته شد.

ج) بند ب بند ۳ نیز مبنیاً بر اشکال مذکور در بند ۲ این بخشنامه، خلاف شرع می‌باشد.

لازم بذکر است که چون شاکی از بازنشستگان نیروهای مسلح است فلذا ابطال موارد خلاف شرع ۲ بخشنامه فوق‌الذکر مشکل او را حل خواهد کرد.

دوام توفیقات حضرت‌عالی را از درگاه ایزد متعال مسئلت دارم.

سیدحسین طاهری خرم‌آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان