

حضرت آیت الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم

بدینوسیله گزارش جلسه ششصد و سی و پنجم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۹۲/۴/۱ مشتمل بر دو نامه دیوان عدالت اداری ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می‌گردد:

دستور اول: رسیدگی به نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست آقایان محمد درویش زاده و سید ابوالفضل ابوالحسنی به وکالت از شرکت سینا فرآیند نیرو مبتنی بر ادعاء خلاف شرع بودن بندهای ۲، ۳ و ۴ ماده ۲ دستورالعمل مربوط به شرائط متقاضیان خرید در معاملات عمده سهام در بورس و اوراق بهادار تهران مصوب ۱۳۹۱/۲/۱۰ شورای عالی بورس.

بررسی: بندهای مذکور خلاف شرع دانسته نشد.

توضیح اینکه مصوبه شورای عالی بورس، بیان شرائط برای خریداران می‌باشد نه جعل مجازات تا بحث از قاعده قبح عقاب بلا بیان و برائت شرعی مطرح شود و بدین جهت مصوبه دارای ایراد شرعی گردد.

البته بحثی مطرح است و آن اینکه آیا شورای عالی بورس حق جعل مصوبه را دارند و یا اینکه فقط حق پیشنهاد به هیأت دولت را دارا می‌باشند و تشخیص این مطلب بر عهده دیوان عدالت اداری می‌باشد نه فقهای شورای نگهبان.

دستور دوم: رسیدگی به نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست جناب آقای مهدی عارفی حمزه کلایی مبتنی بر ادعاء خلاف شرع بودن بندهای «الف» و «ب» بخشنامه شماره ۹۱/۲۳۳۸۳۲ مورخ ۱۳۹۱/۳/۱۷ صادره از ناحیه معاون اداری و مالی سازمان اوقاف و امور خیریه.

بررسی: بندهای مورد شکایت خلاف شرع دانسته نشد.

زیرا در متن بخشنامه متولی منصوص را موظف بتوکیل اداره اجرائی اوقاف نموده است تا احتمال خلاف آزادی او باشد بلکه او را مخیر ساخته است که در صورتی که اداره کل موقوفه و یا برخی از آن را برای خود مشکل بداند می‌تواند بتوکیل اداره اجرائی اقدام نماید - و این مطلب محتوای بند «الف» مذکور در بخشنامه است و در بند «ب» آن نیز حق الوکاله را درصد خاصی از حق التولیه متولی قرار داده است که طبعاً تصرفی نابجا در عوائد موقوفه نیست تا تصور شود بر خلاف قاعده مسلم «الوقوف علی حسب ما یوقفها اهلها» است.

و آنچه را در بند «ب» ذکر شده است که باید در دفترخانه هنگام تنظیم وکالتنامه قید گردد که: «چنانچه تاریخ وکالتنامه گذشت و متولی جهت تمدید مراجعه ننمود بعنوان تمدید تلقی گردد» به معنای حصول وکالت بدون انشاء منجز نیست تا ایراد تعلیق در انشاء وارد گردد.

زیرا توکیل اداره اجرائی را انشاء نموده است و به ادامه یافتن وکالت موجوده - در صورت عدم مراجعه برای تمدید آن - تصریح می‌نماید و این معنی خلاف اشتراط تنجیز در انشاء وکالت نیست.

بناء علیه وجه قابل اعتنائی برای خلاف شرع دانستن بخشنامه در بین نیست.

سید حسن طاهری خرم آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان