



جمهوری اسلامی ایران  
مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان

بیتنی

شماره: ۱۱۲، ر.ف.س. ۹۴  
تاریخ: ۱۱، ۲، ۱۳۹۶  
پست: .....

حضرت آیت الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم

بدینوسیله گزارش جلسه نهمصد و هفتاد و نهم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۹۶/۰۲/۰۹ مشتمل بر بررسی سه نامه دیوان عدالت اداری ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می گردد:

**مستور اول:** نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست جناب آقای قاسم طورانی مبتنی بر ادعای خلاف شرع بودن ماده ۸ و ماده ۱۷ از نمونه قرارداد مضاربه مصوب جلسه ۱۲۱۰-۱۹/۸/۱۳۹۴ شورای پول و اعتبار بانک مرکزی جمهوری اسلامی ایران.

بزرگواران: ۱- ماده ۸ مورد شکایت خلاف شرع دانسته نشد.

توضیح این که ظاهر ماده آن است که در فرض تحقق زیان، ابتداءً زیان بر عهده مالک و بانک می باشد ولی عامل ضمن عقد خارج لازم متعهد می شود که این زیان را پرداخت نماید فلذا این مطلب خلاف نظر حضرت امام خمینی «ره» نمی باشد بلکه موافق مسئله ۱۴ (تحریر الوسیله، ج ۱، ص ۵۶، کتاب المضاربه) می باشد.

۲- ماده ۱۷ مورد شکایت نیز خلاف شرع دانسته نشد خصوصاً این که در تبصره های این ماده حق اعتراض برای عامل و اصلاح هر گونه اشتباه بانک/مؤسسه اعتباری در محاسبات در نظر گرفته شده است.

۳- ماده ۴ نمونه قرارداد مضاربه خلاف شرع دانسته شد، زیرا مجرد شرط اسقاط حق، نافی حق رجوع و فسخ عامل نمی باشد. زیرا جواز فسخ مضاربه حکم شرعی آن است و قابل اسقاط نیست تا با اسقاط آن لزوم پیدا کند. لازم به ذکر است ایراد به این ماده به معنای تأیید سایر مواد این نمونه قرارداد مضاربه نمی باشد و فقهای شورا در مورد بقیه مفاد اعلام نظری ننموده اند.

**مستور دوم:** نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست جناب آقای فریدون فراگوزلو مبتنی بر ادعای خلاف شرع بودن بند ۱۱ مصوبه شماره ۴۱۳۶۴/۳۰۰ - ۱۳۹۳/۸/۶ شورای عالی شهرسازی و معماری ایران.

بزرگواران: ۱- بند مورد شکایت خلاف شرع دانسته شد.

توضیح این که اگر مراد از بند ۱۱ مورد شکایت آن است که فقط جهت تهیه نقشه به ۷۰٪ اراضی مردم توجه شود و این به معنای اخذ این اراضی از مردم به صورت مجانی و بدون رضایت ایشان نیست، بند ۱۱ خلاف شرع نمی باشد و این مطلب در جوابیه وزارت راه و شهرسازی آمده است.

لکن این استظهار خلاف ظاهر بند ۱۱ است و ظاهر آن، اخذ ۷۰٪ اراضی مردم به صورت مجانی و بدون رضایت آنان می باشد و لذا بند ۱۱ مورد شکایت خلاف شرع می باشد.

۲- همان گونه که در نامه قائم مقام دبیر محترم شورای نگهبان به شماره ۹۲/۳۰/۵۱۰۶۷ مورخ ۱۳۹۲/۴/۱ آمده است با توجه به تبصره ۳ ماده ۱۰۱ اصلاحی قانون شهرداری مصوب ۱۳۹۰/۱/۲۸ مجلس شورای اسلامی، تکلیف اراضی با مساحت بالای پانصد متر مربع مشخص شده است و لذا قانوناً وجهی برای تصویب بند ۱۱ مصوبه مورد شکایت نبوده و آن مصوبه نمی تواند ملاک عمل قرار گیرد.



جمهوری اسلامی ایران  
مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان

بیتنی

شماره: ۱۱۲، م. ه. م. ۹۴  
تاریخ: ۱۸، م. ۲، م. ۱۳۹۴  
پست: .....

مستور سوم، نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست جناب آقای محمدرضا محسنی مبتنی بر ادعای خلاف شرع بودن ماده ۱۷  
آیین نامه نحوه واگذاری سهام ترجیحی مصوب ۱۳۸۷/۱۲/۲۰ شورای عالی اجرایی سیاست های کلی اصل ۴۴ قانون اساسی.  
۱۱۱) ماده مذکور خلاف شرع دانسته نشد.

توضیح این که مفاد ماده مورد شکایت مطابق نظر حضرت امام خمینی «ره» (تحریر الوسیله، ج ۲، ص ۴، کتاب الرهن، مسئله ۱۷) می باشد  
و ایشان در صورت شرط نمودن، نماند متجدد را جزء وثیقه می دانند و مفاد ماده ۱۷ مذکور این است که بر سهام داران شرط می شود  
که سودی که به سهام شان افزوده می شود به سهام ودیعه گذاشته افزوده به عین مرهونه افزوده گردد و این مطلب را  
حضرت امام «ره» مجاز می دانند.

مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان  
از طرف محمد مهدی زنده