

حضرت آیت الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم

بدینوسیله گزارش جلسه پانصد و شصت و دوم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۹۰/۹/۱۲ مشتمل بر ادامه رسیدگی به نامه دیوان عدالت اداری ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می‌گردد:

**دستور:** رسیدگی به نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست آقای عبدالله کانی مشکانی و آقای احمد جعفری مشتق مبتنی بر ادعاء خلاف شرع بودن قسمت دوم بند ۸ مصوبه شماره ۳۰۱۳۰/۳۱۰/۳۰ مورخ ۱۳۸۷/۸/۲۹.

**پرسش:** قسمت دوم بند ۸ مصوبه مورد شکایت، اشاره به زمین‌های خاصی دارد و آن‌ها را از محدوده شهر سنندج خارج کرده است و در مورد آن زمین‌ها سه احتمال وجود دارد.

۱- این زمین‌ها ذاتاً داخل در محدوده شهر بوده و عندالعقلاء جزء لاینفک شهر محسوب می‌شود و طبیعتاً و عندالعقلاء شورای عالی شهرسازی حق اخراج آن‌ها را از محدوده شهر ندارد بلکه جزئیت این گونه زمین‌ها برای شهر نظیر اعتبار ثمن در قوام بیع است و امکان ندارد و علی‌هذا اخراج آن از محدوده شهر از مصادیق اضرار به غیر بوده و خلاف شرع می‌باشد.

۲- این زمین‌ها ذاتاً داخل در محدوده شهر نبوده بلکه به جهت اعتبار مسؤولین نظام مانند شورای عالی شهرسازی و یا اعتبار شورای شهر داخل در محدوده شهر شده است، اما از حیث بقاء، بالذات داخل در محدوده شهر شده و جزء لاینفک شهر عندالعقلاء می‌باشد که در این صورت نیز اخراج آن از محدوده شهر اضرار به صاحبان آن و خلاف شرع می‌باشد.

۳- این زمین‌ها مثلاً با اعتبار شورای عالی شهرسازی و یا شورای شهر داخل در محدوده شهر شده و هم‌اکنون نیز بالذات داخل در محدوده شهر نمی‌باشد بلکه بواسطه اعتبار داخل در محدوده شهر می‌باشد، علی‌هذا اخراج آن از محدوده شهر در واقع رفع نفع حاصل شده به سبب اعتبار اولیه بوده و موجب اضرار و از مصادیق اضرار نمی‌باشد و خلاف شرع نمی‌باشد.

بناء علیه در این زمین‌ها سه احتمال داده می‌شود که شرح آن داده شد و باید دیوان محترم عدالت اداری در رابطه با آن رسیدگی نماید و هر یک را که منطبق با زمین‌ها دانست حکم آن را صادر کند.

سیدحسن طاهری خرم‌آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان