



حضرت آیت‌الله جنتی «دامت برکاته»

دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم

بدینوسیله گزارش جلسه پانصد و پنجاه و هشتم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۹۰/۸/۱۴ مشتمل بر رسیدگی به یک طرح و یک نامه ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می‌گردد:

دستور اول: رسیدگی به نامه جناب حجت‌الاسلام آقای محمدی نماینده ولی فقیه در سازمان اوقاف و امور خیریه در مورد ماده ۱۰۱ قانون شهرداری.

بررسی: سؤال نماینده ولی فقیه در مورد شمول تبصره ۴ ماده ۱۰۱ نسبت به موقوفات: لازم بذکر است که طبق فتوای حضرت امام (رضوان الله تعالی علیه) در تحریرالوسیله ج ۲، ص ۶۹ مسأله ۶۷ کتاب وقف موقوف علیه حتی در وقف خاص مالک عین موقوفه نیست و واقف هم مالک نمی‌باشد و لذا قانون مذکور، چون در مورد مالکین اراضی است شامل اراضی موقوفه نمی‌باشد، و اگر نهادی از قبیل شهرداری بخواهد با استناد به این قانون در مورد اراضی موقوفه عمل نماید مشمول اصل ۱۷۳ قانون اساسی می‌باشد که از طریق دیوان عدالت اداری بایستی احقاق حق شود و این نظر، نظر مشورتی است و اگر ابهامی در قانون باشد طبق اصل ۷۳ بایستی از مجلس شورای اسلامی استفسار شود.

و علاوه بر این اگر برخلاف نظر مبارک حضرت امام «قدس سره» فرض شود که اراضی موقوفه ملک موقوف علیهم است دیگر جایی برای مالک دانستن شهرداری نیست و مالکیت شهرداری نسبت به این اراضی که از تبصره ۴ ماده ۱۰۱ استفاده می‌شود صحیح نیست و خلاف شرع می‌باشد.

دستور دوم: رسیدگی به طرح اصلاح موادی از قانون آیین نامه داخلی مجلس شورای اسلامی.

بررسی: ماده الحاقی از جهات متعددی خلاف قانون اساسی دانسته شد: ۱- با توجه به انصراف عنوان «کارشناس ارشد و بالاتر» به مدارک دانشگاهی مصوبه مجلس در مورد حقوقدانان خلاف اطلاق اصل نود و یکم می‌باشد زیرا نه مقید به مدرک دانشگاهی و نه به کارشناسی ارشد نشده است و بلکه شامل حقوقدانان غیردانشگاهی مثل حقوقدانان حوزوی هم را شامل می‌شود.

۲- همچنین موظف کردن رئیس قوه قضائیه به معرفی حقوقدانان یک‌ماه قبل از پایان دوره عضویت حقوقدانان سابق خلاف اصل ۹۱ می‌باشد بخصوص که در این اصل هیچ اشاره‌ای به اینکه شرایط و نحوه معرفی با قانون است نشده است. بلکه مستفاد از قانون اساسی این است که باید حقوقدانان نیز طوری معرفی شوند که هیچ‌گاه مجلس شورای اسلامی بدون حقوقدان نباشد و اطلاق آن اعتبار زمان خاص را نفی می‌کند.

۳- همچنین الزام رئیس قوه قضائیه به معرفی حداقل دو برابر تعداد مورد نیاز، خلاف اصل نود و یکم می‌باشد که به تعداد افراد حقوقدانان رئیس قوه قضائیه را موظف به معرفی کرده است و این ظاهر اصل بلکه صریح آن است.

سیدحسن طاهری خرم‌آبادی

رئیس مجمع مشورتی فقهی شورای نگهبان