

حضرت آیت الله جنتی «دامت برکاته»
دبیر محترم شورای نگهبان

سلام علیکم

بدینوسیله گزارشی جلسه هزار و صد و سی و هشتم مجمع مشورتی فقهی شورای محترم نگهبان مورخ ۱۳۹۷/۰۹/۱۱ مشتمل بر بررسی دو نامه دیوان عدالت اداری ارائه شده به شرح ذیل تقدیم می‌گردد:

دستور اول : نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست جناب آقای بهداد رحمانیان به وکالت از شرکت موج‌افزار جنوب مبتنی بر اداء خلاف شرع بودن دستورالعمل شماره ۶۰/۱۰۱۵ مورخ ۱۳۹۲/۹/۱۶ چگونگی رسیدگی به ایفای تعهدات ارزی گذشته و ماده ۴ آن.

بررسی : اطلاق دستورالعمل مورد شکایت از جهت شمول نسبت به معاملاتی که بصورت قطعی و لازم انجام شده است خلاف شرع می‌باشد. توضیح این که در صورتی که معاملاتی که در سابق منعقد شده است آن معاملات و قراردادهای به صورت قطعی و لازم منعقد شده باشد و نرخ ارز نیز در آن قطعی شده باشد و در معامله هیچ شرطی - حتی شرط ارتكازی از جمله این که بانک مرکزی می‌تواند ماباه‌التفاوت بین دو نرخ را اخذ نماید - وجود نداشته باشد، شمول این دستورالعمل نسبت به این گونه قراردادهای خلاف شرع می‌باشد.

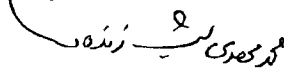
البته در مورد وضعیت شکی و شمول این دستورالعمل نسبت به وی و عدم شمول نسبت به او، قوه قضائیه تعیین تکلیف خواهد نمود.

دستور دوم : نامه دیوان عدالت اداری مبنی بر دادخواست جناب آقای الهوردی مقدسی فرد به وکالت از شرکت گروه سرمایه‌گذاری اقتصادی و تحقیقاتی انبوه‌سازان هشتم مبتنی بر اداء خلاف شرع بودن بخشنامه‌های شماره ۲۳۲/۹۳۱/ص مورخ ۱۳۹۳/۱/۲۵ و ۲۳۲/۹۷۱۱/ص مورخ ۱۳۹۶/۶/۲۵ سازمان امور مالیاتی کشور در خصوص شمول مالیات بر قرارداد مشارکت.

بررسی : در مورد بخشنامه‌های مورد شکایت دو نظر وجود داشت، نظر بعضی از اعضاء این بود که بخشنامه‌های مورد شکایت خلاف شرع می‌باشد زیرا در این بخشنامه‌ها استناد به قانون و طریقی شده است که اطلاق آن قانون توسط فقهای محترم شورای نگهبان خلاف شرع دانسته شده و ابطال شده است - ماده ۴۸ قانون ثبت اسناد و املاک - و علی‌هذا قانون به وجه غیر شرعی منطبق بر موارد خاص شده و استناداً به وجه غیر شرعی جعل مالیات برای موارد شده است و لذا بخشنامه‌های مورد شکایت خلاف شرع می‌باشد.

در مقابل نظر بعضی از اعضاء این بود که در فرض ابطال مستند ذکر شده در بخشنامه‌های مورد شکایت، مفاد بخشنامه‌ها جعل مالیات بدون مستند قانونی که معتبر می‌باشد و در صورتی که تدوین‌کنندگان بخشنامه قانوناً دارای حق جعل مالیات باشند بخشنامه‌های مورد شکایت ایرادی ندارد و اگر ایشان دارای حق جعل مالیات نباشند بخشنامه‌های ایشان خلاف قانون و به تبع خلاف شرع می‌باشد.

مجمع شورتی فقهی شورای نگهبان

از طرف  دبیر