

یک نسخه از رأی هیأت عمومی دیوان عدالت اداری به شماره دادنامه ۱۳۱۲ مورخ ۱۳۹۵/۱۲/۱۰ با موضوع:

«ابطال مصوبه جلسه شماره ۱۷۵-۱۳۹۵/۱/۲۴ شورای اسلامی شهر هشتگرد در خصوص وضع عوارض تفکیک و افراز در اجرای مقررات ماده ۹۲ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب ۱۳۹۲» جهت درج در روزنامه رسمی به پیوست ارسال می‌گردد.

مدیرکل هیأت عمومی و سرپرست هیأت‌های تخصصی دیوان عدالت اداری - مهدی دربین

تاریخ دادنامه: ۱۳۹۵/۱۲/۱۰ شماره دادنامه: ۱۳۱۲ کلاس پرونده: ۷۳۲/۹۵

مرجع رسیدگی: هیأت عمومی دیوان عدالت اداری

شاکلی: آقای حسن بنزاده

موضوع شکایت و خواسته: ابطال مصوبه جلسه شماره ۱۷۵ - ۱۳۹۵/۱/۲۴

شورای اسلامی شهر هشتگرد در خصوص وضع عوارض تفکیک و افراز در اجرای مقررات ماده ۹۲ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب سال ۱۳۹۲

گردش کار: ۱- بر اساس مصوبه جلسه شماره ۱۷۵ مورخ ۹۵/۱/۲۴ شورای اسلامی

شهر هشتگرد در خصوص وضع عوارض تفکیک و افراز مقرر شده است که:

صورت جلسه دوره چهارم شورای اسلامی شهر هشتگرد

| روز سه‌شنبه | جلسه: تاریخ: ۱۳۹۵/۱/۲۴ | ساعت شروع: ۱۹ | ساعت خاتمه: ۲۲ | شماره جلسه: ۱۷۵ | | | | |
|--|---|------------------|-------------------------|-----------------|---------|------|-----|---|
| دستور جلسه رسیدگی به نامه‌های وارده | | | | | | | | |
| نوع جلسه: عادی - فوق العاده * نوع دعوت نامه کتبی * شفاهی | | | | | | | | |
| یکصد و هفتاد و پنجمین جلسه شورا باستناد دعوتنامه شماره ۴۶۸ - ۱۰ مورخه ۹۵/۱/۲۴ راس ساعت ۱۹ مورخ ۹۵/۱/۲۱ با تلاوت آیاتی چند از کلام ... مجید و به ریاست محمداکبری تشکیل و در ابتدای جلسه آقای اکبری رئیس شورا از اعضای محترم شورا تشکر نموده. سپس وارد شور شد. | | | | | | | | |
| مصوبه جلسه ۱۷۵ مورخ ۱۳۹۵/۱/۲۴ | | | | | | | | |
| تغییرات ذیل در ماده ۲۰ انجام و مابقی بقوت خود باقی است. | تعداد اعضا موافق | تعداد اعضا مخالف | علت مخالفت با ذکر موارد | | | | | |
| ماده ۲۰ | ۴ | ۱ | | | | | | |
| فرمول تعیین قسمت روز جهت وصول عوارض تفکیک و افراز | $\text{درصد مربوط} = \{S + (P + 10000) * 4\} * 7 = \text{قیمت روز غیر تجاری}$ | | | | | | | |
| با جدول دستور العمل عوارض محلی عیناً تصویب شد و جدول بشرح ذیل تغییر یافت | عوارض تغییر کاربری و تفکیک و افراز اراضی بالای ۵۰۰متر مربع | | | | | | | |
| ردیف | عنوان کاربری موجود و کاربری قبلی زمین | مسکونی | تجاری | کارگاهی و صنعتی | پارکینگ | بایر | باغ | عوارض تفکیک یا افراز اراضی بالای ۵۰۰متر به یک از دو روش محاسبه و واگذاری خواهد شد |
| ۱ | مسکونی | - | ۳۵% | ۳۰% | - | ۱۰% | - | ۲ |
| ۲ | تجاری | - | - | - | - | - | - | ۴۳/۷۵ |
| ۳ | باغ زراعی - فضای سبز و بایر | ۳۰% | ۶۰% | ۴۰% | - | ۱۰% | ۳۵% | ۴۳/۷۵ |
| ۴ | کارگاهی | ۳۰% | ۳۰% | - | - | - | - | ۴۳/۷۵ |

۲- آقای حسن بنزاده به موجب دادخواستی اعلام کرده است که در تصویب این مصوبه مفاد آرای متعدد هیأت عمومی از جمله آرای شماره ۳۸۱-۳۸۱/۹/۷ و ۶۳۴-۱۳۹۱/۹/۲۰ رعایت نشده است.

۳- متن آرای هیأت عمومی بدین شرح است:

الف) رأی شماره ۳۸۱-۳۸۱/۹/۷ هیأت عمومی:

«نظر به این که مطابق ماده ۴ قانون تنظیم بخشی از مقررات مالی دولت مصوب سال ۱۳۸۰ اخذ هرگونه وجه، کالا و خدمات توسط دستگاههای اجرایی به تجویز قانونگذار منوط شده است و هیأت عمومی دیوان عدالت اداری به موجب آرای متعددی از جمله آراء شماره ۲۱۸ مورخ ۱۳۸۷/۴/۹ و ۴۹۲ مورخ ۱۳۸۹/۱۱/۴ و ۳۳۶ مورخ ۱۳۹۰/۸/۹ و ۳۳۳ مورخ ۱۳۹۰/۸/۹ اختصاص قسمتی از املاک متقاضیان و افراز به شهرداری به طور رایگان و یا وصول مبلغی به عنوان هزینه خدمات تفکیک و افراز را خلاف اصل تسلیط و اعتبار مالکیت مشروع و معایر احکام مقنن دانسته است و شهرداری درخصوص موضوع (تفکیک و افراز)، ارائه دهنده خدمتی نیست تا مطابق ماده ۵ قانون مالیات بر ارزش افزوده امکان برقراری عوارض برای خدمت داشته باشد و حکم مقرر در ماده واحده قانون اصلاح ماده ۱۰۱ قانون شهرداری مصوب ۱۳۹۰/۱/۲۸ و تبصره ۳ آن صرف نظر از این که مطابق ماده ۴ قانون مدنی عطف به ماسبق نمی‌شود، اساساً ناظر به اخذ زمین یا قیمت روز آن جهت تأمین سرانه فضای عمومی و خدماتی و تأمین اراضی مورد نیاز شوارع و معابر عمومی تا میزان ۲۵ درصد است. بنابراین مصوبه شماره ۷۵۸۵/ش الف س مورخ ۱۳۸۷/۱۰/۳۰ شورای اسلامی شهر شیراز خارج از حدود اختیارات شورای مذکور و مغایر قانون است و به استناد بند یک ماده ۱۹ و ماده ۲۰ و ماده ۴۲ قانون دیوان عدالت اداری حکم به ابطال آن از تاریخ تصویب صادر و اعلام می‌شود. بدیهی است قانون اصلاح ماده ۱۰۱ قانون شهرداری مصوب ۱۳۹۰/۱/۲۸ با رعایت ماده ۲ قانون مدنی حاکمیت خود را دارا خواهد بود.»

ب) رأی شماره ۶۳۴-۹۱/۹/۲۰ هیأت عمومی:

نظر به این که مطابق ماده ۴ قانون تنظیم بخشی از مقررات مالی دولت مصوب سال ۱۳۸۰، اخذ هر گونه وجه، کالا و خدمات توسط دستگاههای اجرایی به تجویز قانونگذار منوط شده است و هیأت عمومی دیوان عدالت اداری به موجب دادنامه‌های شماره ۲۷۵ - ۱۳۹۱/۵/۱۶، ۴۹۲-۱۳۸۹/۱۱/۴، ۳۹۳-۱۳۸۹/۹/۲۹، ۴۵۹-۱۳۸۹/۱/۲۰، ۲۱۸ - ۱۳۸۷/۴/۹ و ۹۶۴-۱۳۸۶/۹/۱۱ مصوبات شوراهای اسلامی تعدادی از شهرهای کشور را [مبنی بر دریافت قسمتی از اراضی و یا بهای آن به ازای هزینه خدمات تفکیک و افراز] ابطال کرده است، بنابراین با توجه به حکم قانونی یاد شده و با وحدت ملاک از آراء مذکور مصوبه دویست و پنجاه و هفتمین جلسه رسمی و علنی شورای اسلامی شهر گرگان به شماره ۳۶۲۸ - ۱۳۸۱/۹/۲۳، خلاف قانون تشخیص داده می‌شود و به استناد بند ۱ ماده ۱۹ و ماده ۴۲ قانون دیوان عدالت اداری ابطال می‌شود.

۴- رئیس دیوان عدالت اداری پس از ملاحظه نظریه مشاوران محترم مبنی بر این که مصوبه مورد اعتراض با آرای مذکور هیأت عمومی مغایر است، با اعمال ماده ۹۲ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری در خصوص موضوع موافقت می‌کند.

در اجرای ماده ۹۲ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب سال ۱۳۹۲ از شورای اسلامی شهر هشتگرد خواسته شد نماینده خود را به جلسه هیأت عمومی معرفی کنند.

هیأت عمومی دیوان عدالت اداری در تاریخ ۱۳۹۵/۱۲/۱۰ با حضور رئیس و معاونین دیوان عدالت اداری و رؤسا و مستشاران و دادرسان شعب دیوان و نیز با حضور نماینده معرفی شده از طرف شکایت تشکیل شد و پس از بحث و بررسی با اکثریت آراء به شرح زیر به صدور رأی مبادرت کرده است.

رأی هیأت عمومی

مطابق ماده ۹۲ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب سال ۱۳۹۲ مقرر شده است که: «چنانچه مصوبه‌ای در هیأت عمومی ابطال شود، رعایت مفاد رأی هیأت عمومی در مصوبات بعدی الزامی است. هرگاه مراجع مربوط، مصوبه جدیدی مغایر رأی هیأت عمومی تصویب کنند، رئیس دیوان موضوع را خارج از نوبت، بدون رعایت مفاد ماده ۸۳ قانون مذکور و فقط با دعوت نماینده مرجع تصویب‌کننده در هیأت عمومی مطرح می‌نماید.» نظر به اینکه در آراء شماره ۳۸۱-۳۸۱/۹/۷ و ۶۳۴ - ۱۳۹۱/۹/۲۰ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری مصوبات تعدادی از شوراهای اسلامی مبنی بر دریافت قسمتی از اراضی و یا بهای آن به ازای هزینه خدمات تفکیک و افراز به لحاظ مغایرت با قانون و خروج از حدود اختیارات ابطال شده است و شورای اسلامی شهر هشتگرد در تصویب مصوبه جلسه ۱۷۵ مورخ ۱۳۹۵/۱/۲۴ برای تغییر کاربری و تفکیک و افراز اراضی زیر ۵۰۰ مترمربع تعیین عوارض کرده است، بنابراین قسمت یاد شده از مصوبه جلسه ۱۷۵ - ۱۳۹۵/۱/۲۴ به لحاظ مغایرت با مفاد آراء هیأت عمومی با استناد به بند ۱ ماده ۱۲ و مواد ۸۸ و ۹۲ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب سال ۱۳۹۲ ابطال می‌شود.

رئیس هیأت عمومی دیوان عدالت اداری - محمدکاظم بهرامی