

رأی شماره ۲۷۱ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری با موضوع ابطال بند يك مصوبه مورخ ۱۳۹۳/۸/۱ کمیسیون نظارت بر سازمانهای صنفی مرکز استان کرمانشاه – مصوب ۱۳۹۶/۰۳/۳۰

شماره هـ/۹۴/۷۲۶

۱۳۹۶/۴/۱۹

بسمه تعالی

جناب آقای جاسبی

مدیرعامل محترم روزنامه رسمی جمهوری اسلامی ایران

با سلام

يك نسخه از رأی هیأت عمومی دیوان عدالت اداری به شماره دادنامه ۲۷۱ مورخ ۱۳۹۶/۳/۳۰ با موضوع:

«ابطال بند يك مصوبه مورخ ۱۳۹۳/۸/۱ کمیسیون نظارت بر سازمانهای صنفی مرکز استان کرمانشاه» جهت درج در روزنامه رسمی به پیوست ارسال می‌گردد.

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

تاریخ دادنامه: ۱۳۹۶/۳/۳۰ شماره دادنامه: ۲۷۱ کلاس پرونده: ۷۲۶/۹۴ مرجع رسیدگی: هیأت عمومی دیوان عدالت اداری. شاکی: آقای علیرضا دارابی

موضوع شکایت و خواسته: ابطال مصوبه ۱۳۹۳/۸/۱ کمیسیون نظارت بر سازمانهای صنفی مرکز استان کرمانشاه

گردش کار: شاکی به موجب درخواستی که به شماره ۶۹۶ - ۱۳۹۴/۶/۲ ثبت دفتر اندیکاتور هیأت عمومی شده اعلام کرده است که:

«سلام علیکم

۱- احتراماً مطابق ماده ۱۲ قانون نظام صنفی هر کس قصد فعالیت صنفی داشته باشد قبل از شروع مکلف است از اتحادیه مربوطه پروانه کسب (در چهارچوب قانون) دریافت نماید.

۲- اتحادیه بعد از پذیرش تقاضا مکلف است متقاضی را با فرمهای مربوطه به ارگانهای ذیربط و ذیصلاح و صاحب نظر در صدور پروانه کسب معرفی نماید (فرم شماره ۱۳ مربوط به شهرداری است) طبق ماده ۲۶ متقاضی مکلف است حداکثر ظرف سه ماه کلیه مدارک را تهیه و به اتحادیه تسلیم نماید در غیراین صورت متقاضی جدید محسوب می‌شود و متعاقب آن اتحادیه موظف است در اجرای تبصره ۲ ماده ۱۲ با استعلام دیگری اصالت مدارک دریافتی از متقاضی را از ارگانهای صادر کننده اخذ نماید.



رأی شماره ۲۷۱ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری با موضوع ابطال بند يك مصوبه مورخ ۱۳۹۳/۸/۱ کمیسیون نظارت بر سازمانهای صنفی مرکز استان کرمانشاه – مصوب ۱۳۹۶/۰۳/۳۰

۳- یکی از ارگانهای صاحب نظر، شهرداری می‌باشد که طبق ماده ۸۰ قانون نظام صنفی در مورد (تجاری - اداری - کارگاهی) بر محل کسب متقاضی نظر و بلامانع صادر می‌کند.

۴- اتحادیه‌های کرمانشاه طی سالها در اثر عدم کنترل و اشراف سازمان صنعت، معدن و تجارت بر عملکردها هزاران پروانه کسب غیرقانونی بدون اطلاع شهرداری صادر و سازمان به علت تعلل مورد شکوائیه قرار گرفت (نقض ماده)

۵ - ریاست سازمان صنعت، معدن و تجارت که ریاست کمیسیون نظارت را نیز دارد برای ختم و لوث قضیه در مورخ ۱۳۹۳/۸/۱ مبادرت به تصویب مصوبه غیرقانونی مبنی بر حذف کلی شهرداری از اظهار نظر و استعلام در مورد صدور و تمدید پروانه کسب نموده که نقض ماده ۸۰ و شرایط صدور پروانه کسب است در نتیجه موجب صدور هزاران پروانه کسب بی‌رویه غیرقانونی برای اماکن بدون کاربری تجاری - اداری - کارگاهی شده که از يك سو موجب خسارت هنگفت به درآمد شهرداری و از سوي دیگر بی‌نظمی در اصناف شده‌است.»

متن مصوبه مورد اعتراض به قرار زیر است:

مصوبه کمیسیون مورخ ۱۳۹۳/۸/۱

شاکی به موجب لایحه تکمیلی که به شماره ۱۳۴۰ - ۱۳۹۴/۹/۲۲ ثبت دفتر اندیکاتور هیأت عمومی شده اعلام کرده‌است که:

«با عرض سلام و تحیات

موضوع: تقدیم مستندات جدید پیرامون تخلف سازمان صنعت، معدن و تجارت کرمانشاه و دبیرخانه هیأت عالی نظارت پیرامون حذف شهرداری از گردش صدور پروانه کسب با قلب و واقعیات و قانون و تحریف آشکار دادنامه ۱۳۰۱ الی ۱۳۰۳ هیأت عمومی دیوان و آیین‌نامه اجرایی صدور پروانه کسب



رأی شماره ۲۷۱ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری با موضوع ابطال بند يك مصوبه مورخ ۱۳۹۳/۸/۱ کمیسیون نظارت بر سازمانهاي صنعتي مركز استان کرمانشاه - مصوب ۱۳۹۶/۰۳/۳۰

۱- با عنایت به موارد معروضه و مندرج در پرونده عطفی بالا و عنایت به کتاب قانون نظام منفي قدیم که تا مورخ ۱۳۹۲/۶/۱۲ حکومت داشته و قانون جدید که پس از بازنگري در مورخ ۱۳۹۲/۶/۱۲ مجلس شوراي اسلامي حاکم گردیده مستحضريد قانون نظام منفي مشتمل بر ۹۶ ماده قانون است که در بازنگري ۱۳۹۲/۶/۱۲ فقط حدود آن مشمول اصلاحیه قرار گرفته و مستلزم آيين نامه جديد متناسب با ميزان اصلاحیه مي باشد.

۳

۴

۲- مستحضريد مابقي قانون که مشمول اصلاحیه واقع نشده طبيعاً نیاز مند آيين نامه جديد نبوده و کمافي السابق با آيين نامه اجرائي مربوط به خود ملاک اجرا خواهد بود تا با گذشته تناقض ایجاد نکند.

۳- ماده ۸۰ قانون نظام منفي از جمله موادي است که مشمول اصلاحیه قرار نگرفته و در کتاب قانون جديد با همان عبارت قانوني قبلي (صدور پروانه کسب براي اماکن با کاري تجاري - اداري - کارگاهی) بلامانع است. ذکر و به چاپ رسیده لکن برخي مسئولین امر تعمداً يا سهواً تغييراتي غير قابل اغماض در آيين نامه اجرائي به وجود آورده اند که منشاء بسياري از نابساماني و حيف و ميل بيت المال شده است در بند ۴ شرايط صدور پروانه کسب ارائه گواهي عدم سوء پیشینه و بند ۶ ارائه گواهي عدم اعتياد (دو شرط مهم که جمهوري اسلامي ايران) به هيچ وجه از آن عدول و اعمال نمي کند در آيين نامه جديد حذف شده يعني به عبارتي کلاهبرداران سابقه دار و يا مخالف نظام و يا معتادان غير قابل اعتماد هم مي توانند پروانه کسب بدون ارائه عدم سوء پیشینه و عدم اعتياد دريافت کنند.

توضيحاً به نظر مي رسد اگر مسئولین امر براي برائت خود بفرمايند در اين زمان دو شرط توسط اداره اماکن يا ... انجام مي شود کذب محض و مغالطه و سفسطه است زيرا اين مدارک بايستي توسط اتحاديه ها به متقاضي تحويل و پس از اعلام نتيجه به اتحاديه مسترد و در پرونده منفي بايگاني شود و لاغير و در شرح وظائف اداره اماکن ماده ۸۱ منظور نشد.

۴- تخلف مهم ديگر با عنایت به بند ۷ آيين نامه قبلي متقاضي مکلف بوده از طريق بخش فني شهرداري بلامانع تجاري - اداري - کارگاهی محل کسب مورد تقاضا اخذ و از بخش نوسازي پس از تشکيل پرونده کسب و پيشه و پرداخت مطالبات قبض پرداخت عوارض و بلامانع صدور پروانه کسب اخذ و به اتحاديه تحويل نمايند. با ملاحظه (شرايط عمومي قانون جديد) فقط عنوان کلي ماده ۸۰ قانون نظام منفي يعني صدور پروانه کسب براي اماکن اداري - تجاري - کارگاهی بلامانع است تعمداً صوري براي مقاصد بعدي ذکر و چاپ نموده اند و هيچ گونه شرح و بيان و تشریح اجراء همانند بند ۷ آيين نامه قبلي به کار نبرده اند (براي مقاصد).

۵- با عنایت به آيين نامه اجرائي جديد نحوه صدور پروانه کسب مفاد و شرايط و مدارک و دنباله آن موارد و مفادي که به تصويب هيأت عالي نظارت و امضاء وزير صنعت، معدن و تجارت رسیده و در کتاب قانون چاپ شده جمله و کلمه اي دال بر حذف شهرداري قيد و ذکر نشده و به تصويب نرسيده اما معاون امور بازرگاني دبیرخانه هيأت عالي نظارت با نامه اي جداگانه (بخشنامه) به شماره ۶۰/۱۶۱۳۴۱ - ۱۳۹۲/۷/۲۷ به ظاهر تحت عنوان رهنمود و طرح وحدت الرويه به ۳۱ استان ابلاغ که از سوالهاي تکراري پيرامون قانون نظام منفي خودداري نمايند زيرا کل قانون در قالب پرسش و پاسخ در سايت ايرانيان اصناف قرار گرفته و مي توانند براي دريافت پاسخ و رفع ابهام به سايت اشاره شده مراجعه نمايند. مضافاً اشاره نموده به عنوان مثال اولين سري پرسش و پاسخ (۱۸ سوال و جواب در ۴ برگ بدون سربرگ و امضا) به ضميمه ارسال شد.

۶- اولين سؤال مربوط به نحوه صدور پروانه کسب بوده که آیا نيازي به اخذ استعلام از شهرداري دارد يا خير؟ در پاسخ مغاير مصوبه هيأت عالي نظارت و امضاء وزير و مندرجات سايت جواب داده شده (به گونه اي تحريف شده)

پاسخ داده اند (ج) تصريح مصاديق تجاري - اداري - کارگاهی واحد منفي - اجاره نامه مبايعه نامه يا قرارداد منعقدہ في مابين فرد متقاضي و اشخاص فقط (حقوقی) نياز به استعلام از شهرداري نيست.



رأی شماره ۲۷۱ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری با موضوع ابطال بند يك مصوبه مورخ ۱۳۹۳/۸/۱ کمیسیون نظارت بر سازمانهای صنفی مرکز استان کرمانشاه – مصوب ۱۳۹۶/۰۳/۳۰

اولاً: این پاسخ سلیقه‌ای مغایر مصوبه هیأت عالی نظارت و وزیر است. دوماً: طبق ماده ۲۶ قانون نظام صنفی کلیه مدارکی که متقاضی تهیه و به اتحادیه تسلیم می‌نماید فقط ۳ ماه معتبر است همان طور که عدم اعتیاد و سوء پیشینه و کارت سلامت بهداشت می‌تواند بعد از ۳ ماه احتمال معتاد شدن - سابقه دار شدن - بیمار شدن باشد. سند مالکیت ۳۰ سال قبل هم می‌تواند تغییر کاربری داشته باشد و این نظری غلط و مغرضانه با شهرداری است و اگر فرد به شهرداری معرفی نشود علاوه بر فرار از تخلفات و جرایم ساختمانی فاقد (پروانه کسب و پیشه) در قسمت نوسازی هم خواهد بود که با اصناف ۵۰ سال گذشته سراسر کشور دوگانه می‌شود.

۷- سازمان کرمانشاه از این روزنه (رهنمود انحرافی مغایر مصوبه وزیر) نهایت سوء استفاده و به جهت سرپوش نهادن بر هزاران پروانه کسب غیرقانونی که طی سالهای گذشته بدون اطلاع شهرداری صادر نموده بسیار سریع با يك مصوبه غیرقانونی ۱۳۹۳/۸/۱ به ظاهر اشخاص حقوقی ولی در عمل متقاضیان طرف قرارداد با اشخاص حقیقی هم از معرفی به شهرداری معاف و حذف نموده و موجب شده هرکس مغازه خود را به ۲ یا ۳ مغازه - آشپزخانه خود را با يك درب کرکره به مغازه و ساختمان قدیمی را به چندین مغازه تبدیل و بدون آن که به شهرداری دیناری بپردازد برای تمام مغازه پروانه کسب بدون اطلاع و استعلام شهرداری اخذ و مغازه غیرقانونی را با پروانه کسب غیرقانونی به نام تجاری به يك مسلمان بیچاره بفروشد و هرج و مرج بعدی در جامعه ایجاد کند که شده‌است به طوری که کنترل از دست خارج و شهرداری قادر به مسدود و پلمپ هزاران مغازه غیرقانونی نیست.»

هیأت عمومی دیوان عدالت اداری در تاریخ ۱۳۹۶/۳/۳۰ با حضور رئیس و معاونین دیوان عدالت اداری و رؤسا و مستشاران و دادرسان شعب دیوان تشکیل شد و پس از بحث و بررسی با اکثریت آراء به شرح زیر به صدور رأی مبادرت کرده‌است.

رأی هیأت عمومی

بر مبنای تبصره ۲ ماده ۱۲ قانون نظام صنفی کشور مقرر شده‌است که: «کلیه دستگاههایی که اتحادیه برای صدور پروانه کسب از آنها استعلام می‌کنند موظفند ظرف مدت پانزده روز از تاریخ دریافت استعلام نظر قطعی و نهایی خود را اعلام دارند، عدم اعلام نظر در مهلت مقرر به منزله نظر مثبت است.» نظر به اینکه در تبصره ۱ از بند ۱ ماده ۳ آیین‌نامه، اخذ تعهدنامه محضری از دارندگان اسناد عادی مبنی بر پذیرش مسئولیت حقوقی ناشی از آن الزامی گردیده است، به این ترتیب موجب تأسیس مشاغل و کسب‌هایی که ایجاد مزاحمت و سر و صدا کنند یا تولید دود و یا عفونت و یا تجمع حشرات و جانوران گردیده که باید خارج از شهر و در محلهای مخصوص فعالیت نمایند، می‌گردد و یا اصناف بدون پرداخت عوارض مربوطه پروانه کسب دریافت می‌دارند که این امور موجبات تضییع حقوق عمومی را فراهم خواهد کرد. با توجه به مراتب بند ۱ مصوبه مورخ ۱۳۹۳/۸/۱ کمیسیون نظارت بر سازمانهای صنفی مرکز استان کرمانشاه مغایر قانون بوده و مستند به بند ۱ ماده ۱۲ و ماده ۸۸ قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب سال ۱۳۹۲ ابطال می‌شود.

رئیس هیأت عمومی دیوان عدالت اداری - محمدکاظم بهرامی

معاونت تدوین، تنقیح و انتشار قوانین و مقررات - معاونت حقوقی ریاست جمهوری (Qavanin.ir)

