



رای وحدت رویه شماره ۱۲۹ مورخ ۱۳۷۲/۰۷/۱۷ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری (موضوع شکایت و خواسته: اعلام تعارض آراء صادره از شعب اول و سوم و هفدهم و بیستم با رای صادره از شعبه بیست و یکم دیوان)

کلاسه پرونده: ۹,۷۲

شماره دادنامه: ۱۲۹

تاریخ: ۱۷ مهر ۱۳۷۲

مرجع رسیدگی: هیأت عمومی دیوان عدالت اداری

شاکی: آقای علی اصغر رحمان بروجردی

موضوع شکایت و خواسته: اعلام تعارض آراء صادره از شعب اول و سوم و هفدهم و بیستم با رای صادره از شعبه بیست و یکم دیوان

مقدمه: الف - ۱ - شعبه اول در رسیدگی به پرونده کلاسه ۵۴۰,۶۹ موضوع شکایت آقای غلامحسین نجفی نژاد به طرفیت شهرداری منطقه ۳ تهران بخواسته ابطال تصمیم شهرداری مبنی بر جمع آوری دکه دارای پروانه به شرح دادنامه شماره ۸۰۸ - ۶۹.۱۲.۲۸ تبصره یک بند ۲ ماده ۵۵ قانون شهرداریهای را ناظر به دکههایی دانسته است که در مورد آنها مجوز قانونی داده نشده باشد و پروانه اشتغال در محل مخصوص را مجوز قانونی اعلام و به استناد به ماده ۵ و ماده ۱۵ قانون نظام صنفی و بند ۲ اصلاحی قانون مزبور مصوب ۶۸.۲.۲۱ حکم به ورود شکایت صادر نموده است. با تقاضای تجدید نظر شهرداری از دادنامه مذکور، هیأت تجدید نظر به شرح دادنامه شماره ۸۹۵ - ۷۱.۱۰.۲۲ به استناد تبصره یک بند ۲ ماده ۵۵ قانون شهرداریها حکم به نقض رای صادره از شعبه اول صادر نموده است. ۲ - شعبه سوم در رسیدگی به پرونده کلاسه ۱۸۳.۷۰ موضوع شکایت آقای حسن فاریابی به طرفیت شهرداری منطقه ۱۲ تهران به خواسته ابطال تصمیم شهرداری مبنی بر جمع آوری دکه دارای پروانه به شرح دادنامه شماره ۵۷۳ - ۷۱.۸.۲۴ باتوجه به دارا بودن پروانه کسب شاکی از اتحادیه صنف کیوسکداران و ماده ۶۶ قانون نظام صنفی مصوب سال ۵۹ شورای انقلاب که تبصره یک ماده ۵۵ قانون شهرداریها مصوب سال ۱۳۴۴ را نسخ کرده است استناد شهرداری به تبصره مذکور را قانونی ندانسته و حکم به ورود شکایت صادر نموده است. با تقاضای تجدید نظر شهرداری از رای شعبه سوم هیأت تجدید نظر دیوان به شرح دادنامه شماره ۱۰۰۴ - ۷۱.۱۱.۲۰ حکم صادره از شعبه مذکور را فسخ نموده است. ۳ - شعبه بیستم در رسیدگی به پرونده کلاسه ۲۶۵.۷۰ موضوع شکایت آقای ابراهیم یوسفی به طرفیت شهرداری منطقه ۱۴ تهران به خواسته اعتراض به جمع آوری دکه به شرح دادنامه شماره ۲۸۰ - ۷۰.۶.۲۷ تبصره یک بند ۲ ماده ۵۵ قانون شهرداریها را بر فرض داشتن اعتبار ناظر به دکههایی دانسته است که در مورد آنها مجوز قانونی صادر نگردیده باشد و پروانه اشتغال به کسب در محل مخصوص از اتحادیه صنف کیوسکداران و فروشندگان یخ تهران را مجوز قانونی تلقی و حکم به ورود شکایت صادر نموده

است. رای فوق نیز با تقاضای تجدید نظر شهرداری درهیأت تجدید نظر دیوان مطرح و به شرح دادنامه شماره ۹۳۷ - ۷۱.۱۰.۲۹ حکم بر فسخ آن صادر گردیده است.

ب - ۱ - شعبه اول در رسیدگی به پرونده کلاسه ۱۶۰.۷۰ موضوع شکایت آقای یوسف کرد بچه به طرفیت شهرداری منطقه ۸ تهران به خواسته ابطال تصمیم شهرداری به جمع‌آوری دکه به شرح دادنامه شماره ۹۲ - ۷۰.۲.۷ اعمال تبصره یک بند ۲ ماده ۵۵ قانون شهرداریها را نظار به دکه‌هایی دانسته‌است که در مورد آنها مجوز قانونی صادر نشده باشد و با توجه به داشتن پروانه رسمی که از مراجع صنفی و با توجه به قوانین صنفی مربوطه صادر گردیده است حکم به ورود شکایت صادر نموده است. رای مذکور به لحاظ عدم تقاضای تجدید نظر خواهی از جانب طرف شکایت در مهلت مقرر قطعی و لازم‌الاجراء گردیده است. ۲ - شعبه هفدهم در رسیدگی به پرونده کلاسه ۲۱۳.۷۰ موضوع شکایت آقای مرتضی قربانی به طرفیت شهرداری منطقه ۱۲ تهران به خواسته ابطال تصمیم شهرداری مبنی بر جمع‌آوری دکه دارای پروانه به شرح دادنامه شماره ۱۷۹ - ۷۰.۶.۱۰ اعلام داشته است، تبصره یک بند ۲ ماده ۵۵ قانون شهرداریها نمی‌تواند دلیل بر منع از ادامه کار دکه‌های دارای پروانه باشد و می‌توان کار دکه‌های منصوبه را مشمول سدمعبر دانست و شهرداری باید به ماده ۵ ماده ۱۵ قانون نظام صنفی و بند ۲ اصلاحی قانون نظام صنفی مصوب ۶۸.۲.۲۱ عنایت داشته باشد و با توجه به مفهوم ماده ۵۷ قانون نظام صنفی مصوب تیر ماه ۵۹ در شهرهایی که سازمان صنفی وجود دارد شهرداری نمی‌تواند تصمیمات متخذه سازمان صنفی و مراجع صدور پروانه اشتغال در محل مخصوص را منتفی سازد لذا حکم به ورود شکایت صادر می‌نماید. دادنامه مذکور نیز به لحاظ عدم تجدید نظر خواهی از جانب شهرداری قطعی گردیده است.

ج - شعبه بیست و یکم دیوان در رسیدگی به پرونده کلاسه ۱۳۴۱.۶۹ موضوع شکایت آقای علی اصغر رحمانی بروجردی به طرفیت شهرداری منطقه ۷ تهران به خواسته اعتراض به جمع‌آوری دکه به شرح دادنامه شماره ۹۶۸ - ۷۱.۱۱.۲۶ چنین رای صادر نموده است: اقدام شهرداری نسبت به جمع‌آوری دکه موضوع شکایت که به استناد تبصره ۱ بند ۲ ماده ۵۵ قانون شهرداریها صورت گرفته منطبق با قانون مرقوم می‌باشد لذا شکوائیه مطروحه وارد نبوده و رد می‌گردد. بررسی آراء معارض اعلام شده با توجه به فسخ آراء صادره از شعب اول در پرونده کلاسه ۵۴۰.۶۹ و سوم در پرونده کلاسه ۱۸۳.۷۰ و بیستم در پرونده کلاسه ۲۶۵.۷۰ از جانب هیأت تجدید نظر دیوان عدالت داری محدود به آراء صادره از شعبه اول در پرونده کلاسه ۱۶۰.۷۰ و شعبه هفدهم در پرونده کلاسه ۲۱۳.۷۰ و شعبه بیست و یکم در پرونده کلاسه ۱۳۴۱.۶۹ گردیده و با این ترتیب هیأت عمومی دیوان عدالت دارای در تاریخ فوق به ریاست حجت الاسلام والمسلمین محمدرضا عباسی فرد و با حضور رؤسای شعب دیوان در خصوص دادنامه‌های قطعی فوق‌الاشعار تشکیل و پس از بحث و بررسی و انجام مشاوره با اکثریت آراء به شرح آتی مبادرت به صدور رای می‌نماید.

رای وحدت رویه

به استناد تبصره یک بند ۲ ماده ۵۵ قانون شهرداری جمع‌آوری دکه‌ها و کیوسکهای واقع در سطح معابر عمومی از وظایف شهرداری است. بنا به مراتب دادنامه صادر از شعبه بیست و یکم که بر این مبنا صادره گردیده منطبق با اصول و موازین قانون تشخیص داده می‌شود. این رای به استناد ماده ۲۰ قانون دیوان عدالت اداری در موارد مشابه برای کلیه شعب دیوان و سایر مراجع مربوط لازم‌الاتباع است.

رییس هیأت عمومی دیوان عدالت اداری - محمدرضا عباسی فرد