



رای شماره ۷۴۰ مورخ ۱۳۹۸/۱۰/۳۰ هیأت تخصصی شوراهای اسلامی دیوان عدالت اداری

هیأت تخصصی شوراهای اسلامی

شماره پرونده : ه ع / ۹۸ / ۹۹۶ شماره دادنامه : ۹۸۰۹۹۷۰۹۰۶۰۱۰۷۴۰ تاریخ : ۳۰/۱۰/۹۸

شاکی : آقای سید کمیل حسینیان فرزند سید علی

طرف شکایت : شهرداری کرج

موضوع شکایت و خواسته : ابطال ماده ۹ آیین نامه چگونگی بهره برداری از کیوسک های سطح شهر کرج مصوب ۱۳۸۲

شاکی دادخواستی به طرفیت شهرداری کرج به خواسته ابطال ماده ۹ آیین نامه چگونگی بهره برداری از کیوسک های سطح شهر کرج مصوب ۱۳۸۲ به دیوان عدالت اداری تقدیم کرده که به هیأت عمومی ارجاع شده است متن مقرر در شکایت به قرار زیر می باشد :

ماده نهم : شرایط خاص مندرج در متن قرار داد (فی مابین سازمان میادین میوه و تره بار شهرداری کرج با بهره برداران کیوسکهای سطح شهر) :

قراردادهای فی مابین سازمان میادین میوه و تره بار شهرداری کرج با بهره برداران کیوسک علاوه بر شرایط عمومی قراردادها، مشروط به تعهدات و الزامات خاص به قرار ذیل می باشد :

۱- بهره بردار تحت هیچ شرایطی از جمله میزان سنوات کیوسک داری حق مطالبه، حق کسب و پیشه، سرقفلی و غیره را نداشته و بدون طرح هیچگونه دعوا یا شکایتی در صورت فسخ قرارداد یا عدم تمدید قرار داد نسبت به تخلیه، پلمپ و جمع آوری کیوسک اقدام خواهد شد.

۲- بهره بردار موظف به اجرای کلیه دستورات و دستورالعمل های صادره از سوی سازمان میادین میوه و تره بار شهرداری کرج و مراکز امنیتی و انتظامی و بهداشتی و سایر مراجع ذیصلاح می باشد.

۳- پس از فسخ قرار داد به هر علت، بهره بردار مکلف است حداکثر ظرف مدت ۱۰ روز از کیوسک رفع ید نماید در غیر این صورت سازمان میادین مجاز است نسبت به پلمپ و جمع آوری کیوسک راساً اقدام نماید.

۴- بهره بردار موظف به رعایت شئونات اسلامی در محیط کار خود می باشد.

۵- بهره بردار موظف به اجرای کلیه مفاد مندرج در قرارداد بوده تخلف از آنها موجب لغو قرار داد، پلمپ و جمع آوری کیوسک می گردد.

۶- بهره بردار به هیچ وجه اجازه دادن تغییرات در ابعاد، شکل، رنگ و ... کیوسک را ندارد و در صورت مشاهده تخلف تا زمان رفع نقص، کیوسک پلمپ و تعطیل می گردد.

۷- بهره بردار نباید شغل دیگری داشته باشد و در صورت اثبات اشتغال به کار دیگر اعم از دولتی و غیر دولتی به محض اثبات موضوع از تمدید قرارداد خودداری شده و ضمن عقد قرارداد کیوسک پلمپ و جمع آوری خواهد گردید.

دلایل شاکی برای ابطال مقرره مورد شکایت : با عنایت به اینکه اعطاء قدرت اجرایی نیاز به تصریح قانونگذار می باشد متأسفانه شورای اسلامی شهر کرج خود را صالح در مقام جایگاه قانونگذار دانسته و به موجب ماده ۹ آیین نامه موضوع شکایت اختیار پلمپ و جمع آوری کیوسک را بدون هیچ گونه طرح دعوی یا شکایت به مأمورین سازمان میادین میوه و تره بار شهرداری کرج تجویز نموده است و حق هر گونه مطالبه کسب و پیشه و سرقتی و حق هر گونه حقوق مکتسبه که از حقوق مسلم شهروندان می باشد نادیده گرفته شده که این امر مغایر با ماده ۴ قانون مدنی و اصل ۱۷۰ قانون اساسی جمهوری اسلامی ایران می باشد.

خلاصه مدافعات طرف شکایت : شهرداری کرج علی رغم ابلاغ دادخواست و ضامناً دفاعی ننموده است.

هیأت تخصصی شوراهای اسلامی دیوان عدالت اداری با حضور اعضاء تشکیل، پس از ملاحظه پرونده و اسناد و مدارک موجود در آن و بعد از قرائت گزارش عضو ممیز و بررسی و انجام مشاوره به اتفاق آراء اعضاء حاضر به شرح ذیل مبادرت به صدور رای می نماید .

رای هیأت تخصصی

طبق تبصره یک بند دو ماده ۵۵ قانون شهرداری ها در مورد دکه های منصوب قبل از تصویب این قانون، شهرداری مکلف است نسبت به برداشتن آنها اقدام و چنانچه صاحبان این قبیل دکه ها ادعای خسارتی داشته باشند با نظر کمیسیون مقرر در ماده ۷۷ نسبت به جبران خسارت آنها اقدام کند ولی کسانی که بعد از تصویب این قانون اقدام به نصب دکه هایی در معابر عمومی کنند شهرداری موظف است رأساً و به وسیله مأمورین خود در برداشتن این قبیل دکه ها و رفع سد معبر اقدام کند و اشخاص مزبور حق ادعای هیچگونه خسارتی نخواهند داشت و در دادنامه شماره ۱۲۹ - ۱۳۷۲/۷/۱۷ هیأت عمومی دیوان عدالت اداری بر آن تأکید شده است بنابراین ماده ۹ آیین نامه چگونگی بهره برداری از کیوسک های سطح شهر کرج مصوب ۱۳۸۲ شورای اسلامی شهر کرج مغایر قانون و خارج از حدود اختیارات نبوده و به استناد مواد ۱۲ و ۸۴ قانون تشکیلات و آئین دادرسی دیوان عدالت اداری رای به رد شکایت صادر می شود. این رای ظرف بیست روز از تاریخ صدور از سوی رئیس محترم دیوان یا ده نفر از قضات محترم دیوان عدالت اداری قابل اعتراض است.

جواد جباری - رئیس هیأت تخصصی شوراهای اسلامی دیوان عدالت اداری