

رای شماره 2412585 هیأت تخصصی شوراهای اسلامی دیوان عدالت اداری با موضوع: بند الف از تبصره یک دفترچه عوارض ارزش افزوده بر تراکم مصوبات سال های 82 - 86 - 91-94-98 ابطال نشد

هیأت تخصصی شوراهای اسلامی

* شماره پرونده: هـ/ع/0200092

شماره دادنامه سیلور: 140231390002412585 تاریخ: 1402/09/18

* شاکی: سازمان بازرسی کل کشور

* طرف شکایت: شورای اسلامی شهر اصفهان

* موضوع شکایت و خواسته: ابطال بند الف از تبصره یک دفترچه عوارض ارزش افزوده بر تراکم مصوبات سال های 82-86 - 91-94-98

* شاکی دادخواستی به طرفیت شورای اسلامی شهر اصفهان به خواسته ابطال بند الف از تبصره یک دفترچه عوارض ارزش افزوده بر تراکم مصوبات سال های 82 - 86 - 91 - 94 - 98 شورای اسلامی شهر اصفهان به دیوان عدالت اداری تقدیم کرده که به هیأت عمومی ارجاع شده است متن مقررہ مورد شکایت به قرار زیر می باشد:

مصوب سال 1382

تبصره 1: تراکم مسکونی اضافه تر از سطح اشغال مطابق طرح تفصیلی با ضریب 1/30 محاسبه می گردد (این ضریب شامل فضای آزاد اشغال شده زیر فضای آزاد با هر نوع کاربری می باشد)

مصوب سال 1386

تبصره 1:

الف - تراکم مسکونی اضافه تر از سطح اشغال مطابق طرح تفصیلی با ضریب 1/30 محاسبه می گردد این ضریب شامل فضای آزاد اشغال شده زیر فضای آزاد با هر نوع کاربری می باشد (انباری، استخر، سونا و ...)

مصوب سال 1391

تبصره 1:

الف - تراکم مسکونی اضافه تر از سطح اشغال مطابق طرح تفصیلی با ضریب 1/30 محاسبه می گردد این ضریب شامل فضای آزاد اشغال شده زیر فضای آزاد با هر نوع کاربری می باشد (انباری، استخر، سونا و ...)

مصوب سال 1394

تبصره 1:

الف - تراکم مسکونی اضافه تر از سطح اشغال مطابق طرح تفصیلی برای ساختمانهای تا 2 طبقه روی پیلوت معادل 1/4 و مازاد بر آن معادل 1/8 در کلیه طبقات محاسبه می گردد این ضریب شامل فضای اشغال شده زیر فضای آزاد با هر نوع کاربری می باشد (انباری، استخر، سونا و ...) باتوجه به سطح اشغال زمینهای کمتر از 100 مترمربع معادل 100% است به این ساختمانها نیز ضریب سطح اشغال تعلق نخواهند گرفت.

مصوب سال 1398

اصلاح ضریب تبصره 1 دفترچه تراکم: از ابتدای سال 99 ضریب ارزش افزوده تجاری و تراکم مسکونی از 1/8 به 2/5 افزایش یابد. (لایحه پیشنهادی مبنی بر افزایش ضریب تبصره یک دفترچه ارزش افزوده تجاری و تراکم مسکونی از 1/8 به 2/5 مصوب گردید)

* دلایل شاکی برای ابطال مقررہ مورد شکایت:

بند الف تبصره یک تراکم مسکونی اضافه تر از سطح انتقال طرح تفصیلی با ضریب 1/3 محاسبه می گردد این ضریب شامل فضای اشغال شده زیربنای فضای بایر نوع کاربری می باشد (انباری - استخر - سونا و ...)

(ص 26)

براساس مصوبه فوق به شهرداری اجازه داده شده اقدام به صدور مجوز بلند مرتبه سازی و افزایش سطح انتقال غیر قانونی مازاد بر ضوابط طرح تفصیلی با اخذ عوارض افزایش تراکم نماید که خارج از اختیارات شورا می باشد زیرا هر مجوز تغییر در تراکم ساختمانی از اختیارات کمیسیون ماده 5 شورای عالی شهرسازی و معماری است و شهرداری مکلف به رعایت ضوابط آن می باشد و مصوبه مغایر با مواد 1- 2- 5 و 7 قانون تأسیس شورای عالی معماری و شهرسازی می باشد و سابقه ابطال اینگونه مصوبات در آراء 340 - 339 - 338 مورخ 85/5/29 و 221 مورخ 96/3/16 هیأت عمومی دیوان عدالت اداری مشهود است.

*** خلاصه مدافعات طرف شکایت:**

شورا اعلام کرده به هیچ وجه اقدام به تصویب ضوابط شهرسازی نکرده بلکه صرفاً در مقام وضع عوارض در مورد ساختمان های مشمول مصوبه اقدام نموده و شورا در مقام وضع عوارض و نحوه محاسبه آن اقدام کرده که مصوبه فاقد ایراد قانونی است و آراء استنادی بودن در رابطه با شهر و شهرسازی و نقض کد ارتفاعی و بوده ارتباطی به مانحن فیه ندارد و مطابق رأی هیأت تخصصی دیوان عدالت اداری بشماره 1054 مورخ 98/12/7 و بند 16 ماده 80 قانون تشکیلات و وظایف و انتخابات شورای اسلامی و وضع عوارض محلی جدید با رعایت مقررات مربوطه از اختیارات شورا می باشد و وضع عوارض صدور پروانه در تراکم پایه و مازاد بر تراکم طبق رأی شماره 79 مورخ 95/2/21 هیأت عمومی دیوان عدالت اداری مغایر قانون و خارج از حدود اختیارات شناخته نشده است و لذا رد شکایت را خواسته.

*** چنانچه ادعای مغایرت با موازین شرعی مطرح شده است نظریه شورای نگهبان نوشته شود:**

ادعای خلاف شرع مطرح نشده است.

هیأت تخصصی شوراهای اسلامی دیوان عدالت اداری با حضور اعضا 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 اعضای حاضر در جلسه به شرح ذیل مبادرت به صدور رأی می نماید.

*** رأی اصلاحی هیأت تخصصی شوراهای اسلامی:**

طبق بند 16 ماده 80 قانون تشکیلات، وظایف و انتخابات شوراهای اسلامی کشور و انتخاب شهرداران مصوب 1375 با اصلاحات بعدی تصویب لوایح برقراری یا لغو عوارض شهر و همچنین تغییر نوع و میزان آن با در نظر گرفتن سیاست های عمومی دولت که از سوی وزارت کشور اعلام می شود از جمله وظایف و مسئولیت های شورای اسلامی شهرها محسوب شده و در تبصره یک ماده 50 قانون مالیات بر ارزش افزوده مصوب 1387 وضع عوارض محلی جدید که تکلیف آنها در این قانون مشخص نشده باشد، با رعایت مقررات مربوطه تجویز شده است و در بند (ب) رأی شماره 79 مورخ 1395/2/21 هیأت عمومی دیوان عدالت اداری وضع عوارض صدور پروانه های ساختمانی در تراکم پایه و مازاد بر تراکم مغایر قانون و خارج از حدود اختیار تشخیص نگردیده است. بنابراین بند الف تبصره یک دفترچه عوارض ارزش افزوده برتراکم موضوع مصوبه های 82/10/14 ، 86/11/7 ، 1391/10/18 ، 1394/11/12 و 98/11/2 مصوب شورای اسلامی شهر اصفهان مغایر قانون و خارج از حدود اختیارات نبوده و به استناد مواد 12 و 84 قانون دیوان عدالت اداری رأی به رد شکایت صادر می شود. این رأی ظرف بیست روز از تاریخ صدور از سوی رئیس محترم دیوان و یا ده نفر از قضات محترم دیوان عدالت اداری قابل اعتراض است.

رئیس هیأت تخصصی شوراهای اسلامی دیوان عدالت اداری - رحمان پیوست