

رای شماره 3133003 هیأت تخصصی شوراهای اسلامی دیوان عدالت اداری با موضوع: تعرفه شماره (2-7) عوارض مازاد بر تراکم پایه شورای اسلامی شهرنودشه ابطال نشد

هیأت تخصصی شوراهای اسلامی

* شماره پرونده: 0200187

* شماره دادنامه سیلور: 140231390003133003 تاریخ: 1402/11/30

* شاکی: سازمان بازرسی کل کشور

* طرف شکایت: شورای اسلامی نودشه (شهرستان پاوه)

* موضوع شکایت و خواسته: ابطال تعرفه شماره (2-7) عوارض مازاد بر تراکم پایه

* شاکی دادخواستی به طرفیت شورای اسلامی نودشه (شهرستان پاوه) به خواسته ابطال تعرفه شماره (2-7) عوارض مازاد بر تراکم پایه به دیوان عدالت اداری تقدیم کرده که به هیأت عمومی ارجاع شده است متن مقررره مورد شکایت به قرار زیر می باشد:
تعرفه شماره (2-7) عوارض مازاد بر تراکم پایه

ردیف	نوع عوارض	ماخذ و نحوه محاسبه عوارض	توضیحات								
1	عوارض مازاد بر تراکم پایه تا سقف پیش بینی شده در ضوابط طرح تفصیلی	6. P	بند 1: میزان تراکم پایه و مازاد بر آن تا سقف پیش بینی شده در طرح و همچنین سطح اشغال در نقاط مختلف شهر براساس قوانین و مقررات موضوعه و ضوابط طرح توسعه مصوب شهری به شرح ذیل می باشد. <table border="1"> <tr> <td>تراکم مازاد تا سقف پیش بینی شده در طرح (درصد)</td><td>تراکم پایه (درصد)</td><td>سطح اشغال (درصد)</td><td>تراکم</td></tr> <tr> <td></td><td>160%</td><td>80%</td><td>برابر رای کارگروه شهرسازی</td></tr> </table>	تراکم مازاد تا سقف پیش بینی شده در طرح (درصد)	تراکم پایه (درصد)	سطح اشغال (درصد)	تراکم		160%	80%	برابر رای کارگروه شهرسازی
تراکم مازاد تا سقف پیش بینی شده در طرح (درصد)	تراکم پایه (درصد)	سطح اشغال (درصد)	تراکم								
	160%	80%	برابر رای کارگروه شهرسازی								
2	عوارض مازاد بر تراکم پیش بینی شده در طرح تفصیلی پس از تصویب در کمیسیون ماده 5 یا کمیته فنی یا ابقا توسط کمیسیون ماده 100	6. P	بند 2: مساحت پارکینگ، راه پله، آسانسور، شوتینگ زباله و خریشته با رعایت ضوابط طرح تفصیلی شامل محاسبه عوارض نمی گردد. * تراکم پایه حداقل تراکمی است که در ضوابط طرح در هر منطقه پیش بینی شده است. * مازاد تراکم پیش بینی شده در طرح تراکمی است که ضوابط طرح افزون بر تراکم پایه در هر شهر می باشد.								

*دلایل شاکی برای ابطال مقررہ مورد شکایت:

1- در بند (5 - 2) دفترچہ عوارض ساختمانی، محلی و صنوف سال 1401 شهرداری نودشہ، عوارضی تحت عنوان (عوارض تأمین پارکینگ برای واحدهای مسکونی و...) برای واحدهای مسکونی، تجاری و غیرہ تصویب شدہ است در حالیکہ مطابق آراء متعدد ہیأت عمومی دیوان عدالت اداری بہ شمارہ 1477 الی 1481 مورخ 1386/12/12 - 770 مورخ 1391/10/18 - 97 الی 100 مورخ 1392/2/16 - 573 مورخ 1396/6/14 و 1847 مورخ 1397/9/20 تصویب عوارض تحت عناوین فوق الذکر یا مشابہ آن مغایر با قوانین و خارج از حدود اختیارات شورای اسلامی شہر می باشد.

2- در بند (6 - 2) عوارض پذیرہ تأسیسات شہری (دکل های مخابراتی و ...) تصویب شدہ است در حالیکہ بہ استناد آرای ہیأت عمومی دیوان عدالت اداری بہ شمارہ های 210 مورخ 1395/3/18 - 319 مورخ 1396/4/13 - 567 مورخ 1396/6/14 و 887 مورخ 1396/9/14 تصویب عوارض عنوان دکل آنتن، تأسیسات مخابراتی و ارتباطی در (BTS) یا عناوین مشابہ مغایر با قوانین و خارج از حدود اختیارات شورای اسلامی شہر می باشد.

3- در بند (7-2) دفترچہ مزبور، عوارض تحت عنوان عوارض مازاد بر تراکم تصویب شدہ است در حالی کہ مطابق آراء ہیأت عمومی دیوان عدالت اداری بہ شمارہ ی 322 مورخ 1397/2/25 - 1922 مورخ 1397/10/11 - 2900 مورخ 98/10/10 و 813 مورخ 1399/6/25 در خصوص وضع عوارض برای بناهای احداثی ابقاء شدہ در کمیسیون مادہ صد قانون شہرداری فقط عوارض صدور پروانہ ساخت بہ نرخ زمان پرداخت قبل سایر شہروندان علاوہ بر جرائم مندرج در آرای کمیسیون ها مغایر قانون تشخیص داده نشدہ است لذا علاوہ بر آن اخذ عوارض شمارہ 1/5 برابر با 3/2 برابر از مصادیق عوارض مضاعف محسوب و فاقد وجاہت قانونی می باشد.

* خلاصہ مدافعات طرف شکایت:

پس از وصول نامہ ی سازمان بازرسی استان و آگاهی شورای اسلامی از مغایر بودن سہ بند مربوط با قوانین و مقررات، موارد درخواستی سازمان بازرسی کل کشور، ابطال گردیدہ اند و شورای اسلامی فقط بہ دلیل عدم آگاهی از قوانین و مقررات مربوطہ سہ بند را تصویب نمودہ است. ہیأت تخصصی شوراهای اسلامی دیوان عدالت اداری با حضور اعضا تشکیل، پس از ملاحظہ پروندہ و اسناد و مدارک موجود در آن و بعد از قرائت گزارش عضو ممیز و بررسی و انجام مشاورہ آرا اعضای حاضر بہ شرح ذیل مبادرت بہ صدور رأی می نماید.

***رأی هیأت تخصصی شوراهای اسلامی**

طبق بند 16 مادہ 80 قانون تشکیلات، وظایف و انتخابات شوراهای اسلامی کشور و انتخاب شہرداران مصوب 1375 با اصلاحات بعدی تصویب لوایح برقراری یا لغو عوارض شہر و همچنین تغییر نوع و میزان آن با در نظر گرفتن سیاست های عمومی دولت کہ از سوی وزارت کشور اعلام می شود از جملہ وظایف و مسئولیتہای شورای اسلامی شہرها محسوب شدہ و در تبصرہ یک مادہ 50 قانون مالیات بر ارزش افزودہ مصوب 1387 با اصلاحات بعدی وضع عوارض محلی جدید کہ تکلیف آنها در این قانون مشخص نشدہ باشد، با رعایت مقررات مربوطہ تجویز شدہ است و باتوجہ بہ اینکه وضع و اخذ عوارض صدور پروانہ ساختمانی در تراکم پایہ و مازاد بر تراکم پایہ و مازاد بر تراکم توسط شوراهای اسلامی و شہرداریها طبق بند «ب» رأی شمارہ 79 مورخ 1395/2/21 ہیأت عمومی دیوان عدالت اداری مغایر قانون و خارج از حدود اختیارات قانونی تشخیص نگردیدہ و نظر بہ اینکه جرایم مندرج در تبصرہهای مادہ صد قانون شہرداری در واقع و نفس الامر بہ منزله مجازات تخلفات ساختمانی مورد نظر مقنن بودہ و انواع گوناگون عوارض قانونی در حقیقت از نوع حقوق دیوانی ناشی از اعمال مجاز محسوب می شود و آراء شمارہ 587 مورخ 1383/11/25 و 786 مورخ 1396/8/9 ہیأت عمومی دیوان عدالت اداری موید آن می باشد بنابراین تعرفہ شمارہ (7-2) عوارض مازاد بر تراکم پایہ تعرفہ سال 1401 بہ استثناء کمیثہ فنی از ردیف دوم مصوب شورای اسلامی شہر نودشہ مغایر قانون و خارج از حدود اختیارات نبودہ و بہ استناد مواد 12 و 84 قانون دیوان عدالت اداری رأی بہ رد شکایت صادر می شود. این رأی ظرف بیست روز از تاریخ صدور از سوی رئیس محترم دیوان یا دہ نفر از قضات محترم دیوان عدالت اداری قابل اعتراض است.

رئیس ہیأت تخصصی شوراهای اسلامی دیوان عدالت اداری - رحمان پیوست