



فَلَا تَتَّبِعُوا الْهَوَىٰ أَنْ تَعْدِلُوا

دادنامه آرای هیات عمومی

9802525	کلاس پرونده:
سازمان بازرسی کل کشور	شاکی:
ابطال مصوبه صد و سیزدهمین جلسه مورخ 1397/10/9 شورای اسلامی شهر کرج در خصوص اخذ سفته به عنوان تضمین فرایند مناقصه	موضوع:
چهارشنبه 8 مرداد 1399	تاریخ رأی:
577	شماره دادنامه:
<p>بسم الله الرحمن الرحيم</p> <p>شماره دادنامه : 577</p> <p>تاریخ دادنامه : 1399/4/24</p> <p>شماره پرونده: 9802525</p> <p>مرجع رسیدگی: هیأت عمومی دیوان عدالت اداری</p> <p>شاکی: سازمان بازرسی کل کشور</p> <p>موضوع شکایت و خواسته: ابطال مصوبه صد و سیزدهمین جلسه مورخ 1397.10.9 شورای اسلامی شهر کرج در خصوص اخذ سفته به عنوان تضمین فرایند مناقصه</p> <p>گردش کار: سرپرست معاونت حقوقی و نظارت همگانی سازمان بازرسی کل کشور به موجب شکایت نامه شماره 1398.5.11-112334 اعلام کرده است که:</p> <p>" شورای اسلامی شهر کرج به موجب مصوبه مورد شکایت مقرر نموده سفته به عنوان تضمین در مراحل شرکت در فرایند مناقصه تضمین انجام تعهدات مطالعاتی و سپرده حسن انجام کار در روند اداری انعقاد قرارداد با شرکت های مهندس مشاور به جای ضمانت نامه بانکی اخذ گردد. در حالی که در آیین نامه معاملات شهرداری تهران که تسری یافته به سایر کلان شهرها دریافت تضمینات دیگری از جمله ضمانت نامه بانکی، اسناد خزانه یا اوراق قرضه دولتی اجازه داده شده است. ضمن اینکه به موجب بندهای 34 گانه ماده 80 قانون تشکیلات، وظایف و انتخابات شوراهای اسلامی و انتخاب شهرداران تصویب نوع اخذ تضمین برای معاملات شهرداری جزء اختیارات شوراهای اسلامی تجویز نشده است. لذا مصوبه مورد شکایت خارج از حدود و اختیارات شورای اسلامی بوده و ابطال آن مورد استدعاست. "</p> <p>متن مقرر در مورد شکایت به قرار زیر است:</p> <p>" برنامه و بودجه، حقوقی و املاک شورای اسلامی شهر کرج مورخ 1397.9.19 بررسی و با توجه به نظریه مشاور حقوقی « در خصوص لایحه تقدیمی شهرداری مثبت به شماره 2114-7-1397.6 با موضوع معافیت شرکتهای مهندسی مشاور از ارائه ضمانت نامه بانکی مستحضر می دارد:</p>	

الف- ایرادات شکلی:

1- در بیان مستندات لایحه مزبور اشاره به تصویب نامه شماره 42956 ت. 28493 هـ- 1382.8.11 هیأت وزیران گردیده است در حالی که تصویب نامه مذکور صرفاً ناظر به معاملات دولتی است و قابل تسری به شهرداری نمی‌باشد.

2- بند (ت) ماده 4 تصویب نامه هیأت وزیران به شماره 123402 ت. 50659 هـ- 1394.9.22 صرفاً در مقام تعریف انواع تضامین است و به تنهایی نمی‌تواند قابلیت لازم برای استناد را داشته باشد.

ب- در ماهیت:

1- با توجه به اینکه مطابق بند (ب) ذیل ماده یک مصوبه شماره 123402-1397.9.22 هیأت وزیران دامنه کاربرد آن کلیه دستگاه های موضوع ماده 5 قانون مدیریت خدمات کشوری تعریف شده است و با عنایت به اینکه شهرداری ها به عنوان مؤسسات عمومی غیر دولتی نیز در ماده مرقوم مورد اشاره واقع گردیده است لذا مصوبه مبحوث عنه ناظر به شهرداری های کشور نیز می باشد.

2- بند (الف) ذیل ماده 5 مصوبه، تضامین شرکت در فرایند ارجاع کار را مورد اشاره قرار داده، مطابق جدول شماره یک مبلغ تضمین را درصدی از سقف معاملات متوسط تعیین و نوع تضمین را یک تا ترکیبی از تضامین موضوع بندهای ذیل ماده 4 ذکر نموده که بدین لحاظ سفته به عنوان تضمین پذیرفته شده است.

3- جدول شماره 7 ذیل ماده 7 به ذکر مبلغ تضمین قرارداد خرید خدمات مشاوره اختصاص دارد که طی آن تضمین انجام تعهدات، تضمین پیش پرداخت و سپرده حسن اجرای کار با ذکر میزان در صد هر یک تعیین شده است.

با عنایت به مراتب معروض و در جمع بندی مطالب فوق قابل ذکر است مطابق مصوبه شماره 9/1394.22-123402 هیأت وزیران اخذ سفته به عنوان تضمین در مراحل شرکت در فرایند مناقصه، تضمین انجام تعهدات مطالعاتی طراحی، پژوهش، نرم افزاری، نظارت عالی و کارگاهی و سپرده حسن انجام کار برای شهرداری پذیرفته و تجویز شده است. قابل ذکر است مطابق بند (ت) ذیل ماده 4 تصویب نامه ارزش واقعی سفته معادل هشتاد درصد ارزش رسمی آن اعلام شده است. « و موافقت گردید موضوع در صد و سیزدهمین جلسه رسمی شورای اسلامی شهر کرج مورخ 1397.10.9 مطرح و مصوبه کمیسیون با اکثریت آراء به تصویب رسید. مراتب جهت اطلاع و اقدام لازم به حضور ارسال می گردد. -رئیس شورای اسلامی شهر کرج "

در پاسخ به شکایت مذکور، شورای اسلامی شهر کرج به موجب لایحه شماره 1398.9.24-5.5.7.98.2379 توضیح داده است که:

" مصوبه مورد شکایت به دلیل قانونی بوده و قابل ابطال نیست:

1- بندهای 2 و 14 ماده 80 قانون تشکیلات، وظایف و انتخابات شوراهای اسلامی کشور

2- تبصره 3 ماده 15 قانون آیین معاملات شهرداری تهران

3- بند 1 و 30 و 50 قانون برگزاری مناقصات مصوب 1/1383.25

با توجه به مراتب مذکور و در نظر گرفتن اینکه شرکت های مشاور که پیوسته با ارائه نقطه نظرات علمی و مطالعاتی هدایتگر شهرداری می باشند و الزام آن به ارائه ضمانت نامه بانکی در عمل مورد استقبال آنان قرار نگرفته و در نتیجه شهرداری از خدمات آنان محروم می ماند لذا تقاضامند است مصوبه شورای اسلامی شهر تایید و قرار رد درخواست شاکی صادر و اعلام شود. "

هیأت عمومی دیوان عدالت اداری در تاریخ 1399.4.24 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 کرده است.

رأی هیأت عمومی

طبق ماده 9 قانون آیین مالی شهرداری ها، شهرداری مکلف است هنگام تنظیم و عقد پیمان معادل 10 درصد کل مبلغ مورد پیمان را به منظور تضمین حسن انجام کار از پیمانکار تضمین نامه بانکی یا اسناد خزانه به عنوان سپرده دریافت کند. نظر به اینکه در مصوبه مورد اعتراض برخلاف حکم ماده 9 قانون مذکور، ضمانت نامه بانکی یا اوراق و اسناد خزانه به سفته تبدیل شده است، بنابراین مصوبه شماره 1397.10.24-2910 مغایر قانون و خارج از حدود اختیارات شورای اسلامی شهر وضع شده و مستند به بند 1 ماده 12 و ماده 88 قانون تشکیلات و آیین دادرسی دیوان عدالت اداری مصوب سال 1392 ابطال می‌شود./

محمدکاظم بهرامی

رئیس هیأت عمومی دیوان عدالت اداری