

ЗАУВАЖЕННЯ

**до поданого проєкту рішення Бершадської міської ради «Про
дострокове припинення повноважень секретаря Бершадської міської ради
Олійника В.Л.», який вносять депутати Бершадської міської ради 8
скликання, голови депутатських фракцій Михайло Кольченко, Олексій Січак
та Євгеній Трохименко**

За результатами попереднього розгляду поданого проєкту рішення «Про дострокове припинення повноважень секретаря Бершадської міської ради Олійника В.Л.» без дати та вихідного номера (вх. індекс №32-деп./10.23 від 25.10.2023), відповідно до частини 12 статті 23 Регламенту Бершадської міської ради 8 скликання затвердженого рішенням 2 сесії Бершадської міської ради 8 скликання від 22.12.2020 №44 (зі змінами) (далі - Регламент), зауважую наступне.

Статтею 19 Конституції України встановлено, що органи державної влади та органи місцевого самоврядування, їх посадові особи зобов'язані діяти лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, що передбачені Конституцією та законами України.

Згідно з частиною 5 статті 50 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» повноваження секретаря сільської, селищної, міської ради можуть бути достроково припинені за рішенням відповідної ради.

Відповідно до частини 1, 2 статті 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» рада в межах своїх повноважень приймає нормативні та інші акти у формі рішень. Рішення ради приймається на її пленарному засіданні після обговорення більшістю депутатів від загального складу ради, крім випадків, передбачених цим Законом. При встановленні результатів голосування до загального складу сільської, селищної, міської ради включається сільський, селищний, міський голова, якщо він бере участь у пленарному засіданні ради, і враховується його голос.

Посада секретаря ради є виборною, на яку особа обирається міською радою (статті 3 та 10 Закону України «Про службу в органах місцевого самоврядування»), а тому при визначенні підстав і критеріїв, як обрання на посаду, так і звільнення з неї (дострокового припинення повноважень) відповідна рада має певну дискрецію (розсуд) у вирішенні цих питань. При цьому, здійснення таких дискреційних повноважень, як дострокове припинення повноважень секретаря ради, має відбуватися в рамках встановленої процедури дострокового припинення повноважень з дотриманням критеріїв правової (справедливої) процедури, як складової принципу верховенства права (частина перша статті 8 Конституції України) і принципу законності (частина друга статті 19 Конституції України).

Статтею 147-1 Кодексу законів про працю України встановлено, що працівники, які займають виборні посади, можуть бути звільнені тільки за рішенням органу, який їх обрав, і лише з підстав, передбачених законодавством.

Статтею 20 Закону України «Про службу в органах місцевого самоврядування» встановлені підстави припинення служби в органах місцевого самоврядування, які можуть бути як загальними, що передбачені Кодексом законів про працю України, так і спеціальними, що визначені Законом України «Про

місцеве самоврядування в Україні», цим та іншими законами України, а також у разі:

- порушення посадовою особою місцевого самоврядування Присяги, передбаченої статтею 11 цього Закону;
- порушення умов реалізації права на службу в органах місцевого самоврядування (стаття 5 цього Закону);
- виявлення або виникнення обставин, що перешкоджають перебуванню на службі, чи недотримання вимог, пов'язаних із проходженням служби в органах місцевого самоврядування (стаття 12 цього Закону);
- досягнення посадовою особою місцевого самоврядування граничного віку перебування на службі в органах місцевого самоврядування (стаття 18 цього Закону).

Як вбачається зі змісту проєкту рішення, у ньому не наведено конкретних дій (бездіяльності), вчинених (допущеної) секретарем ради, які б свідчили про скоєння ним проступку (вчинку) проти інтересів служби, що суперечить покладеним на нього обов'язкам, підриває довіру до нього як до носія влади, призводить до приниження авторитету органу місцевого самоврядування та унеможливорює подальше виконання секретарем ради своїх обов'язків

Разом з тим, ініціатори проєкту рішення не подали документального підтвердження неналежного виконання секретарем функціональних обов'язків та порушень посадовою особою органу місцевого самоврядування.

Повноваження, що передбачені статтею 50 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», пов'язані з організацією роботи ради та виконанням її представницьких функцій – секретар здійснює на підставі, в межах повноважень та у спосіб передбачений чинним законодавством України.

В поданому проєкті рішення «Про дострокове припинення повноважень секретаря Бершадської міської ради Олійника В.Л.» маються посилання на пункт 4, 7 частини 3 статті 50, частину 5 статті 50 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», частину 2 статті 19 Закону України «Про статус депутатів місцевих рад», частину 3 статті 22, статтю 35 Регламенту Бершадської міської ради 8 скликання. Проте, зазначені норми закону регулюють право відповідної ради припинити достроково повноваження секретаря, однак жодним чином не регулюють підстави такого прийняття.

Рішення суб'єкта владних повноважень, в даному випадку Бершадської міської ради, повинно бути прийняте: 1) на підставі, у межах повноважень та у спосіб, що визначені Конституцією та законами України; 2) з використанням повноваження з метою, з якою це повноваження надано; 3) обґрунтовано, тобто з урахуванням усіх обставин, що мають значення для прийняття рішення (вчинення дії); 4) безсторонньо (неупереджено); 5) добросовісно; 6) розсудливо; 7) з дотриманням принципу рівності перед законом, запобігаючи всім формам дискримінації; 8) пропорційно, зокрема з дотриманням необхідного балансу між будь-якими несприятливими наслідками для прав, свобод та інтересів особи і цілями, на досягнення яких спрямоване це рішення; 9) з урахуванням права особи на участь у процесі прийняття рішення; 10) своєчасно, тобто протягом розумного строку.

Посада секретаря ради є виборною, на яку особа обирається міською радою, а тому при визначенні підстав і критеріїв, як обрання на посаду, так і звільнення з

неї (дострокового припинення повноважень) відповідна рада має певну дискрецію (розсуд) у вирішенні цих питань. При цьому, здійснення таких дискреційних повноважень, як дострокове припинення повноважень секретаря ради, має відбуватися в рамках встановленої процедури дострокового припинення повноважень з дотриманням критеріїв правової (справедливої) процедури, як складової принципу верховенства права (частина перша статті 8 Конституції України) і принципу законності (частина друга статті 19 Конституції України). Правова (справедлива) процедура, яка спрямована на справедливе ставлення суб'єкта владних повноважень до особи, якраз передбачає вимоги до належного прийняття актів органами публічної влади. У разі відсутності таких вимог, які й власне виступають критеріями правомірності дій суб'єкта владних повноважень у спеціальних законах, такими критеріями якраз можуть виступати приписи частини другої статті 2 КАС України, які спрямовані на обмеження дискреції суб'єкта владних повноважень.

Саме обгрунтоване рішення спрямоване на захист особи від свавілля, тобто орган повинен зазначити причини його прийняття, навести підстави та достатні аргументи для його прийняття. Такі висновки зробив Верховний Суд у складі колегії суддів Касаційного адміністративного суду у постанові від 16.03.2020 року у справі №495/5105/17.

Частиною 10 статті 9 Закону України «Про правовий режим воєнного стану» передбачено, що у період дії воєнного стану на акти органів місцевого самоврядування, військово-цивільних адміністрацій та військових адміністрацій, а також їх посадових осіб не поширюються вимоги пункту 3 частини першої (у частині оприлюднення проєктів актів), частини четвертої статті 15 Закону України «Про доступ до публічної інформації», Закону України «Про засади державної регуляторної політики у сфері господарської діяльності» та Закону України «Про державну допомогу суб'єктам господарювання».

Проте, Бершадською міською радою здійснюється вчасне та систематичне оприлюднення як самих проєктів рішень, так і протоколів постійних комісій, протоколів сесій, результатів голосування та самих рішень Бершадської міської ради.

Відповідно до частини 12 статті 23 Регламенту візування проєкту рішення є обов'язковим. При наявності у того, хто візує, зауважень і пропозицій, вони викладаються на окремому аркуші або на останній зворотній сторонці проєкту рішення (за наявності вільного місця) у формі зауважень до проєкту рішення або окремої думки. Візування проєкту рішення не повинно перевищувати 5 робочих днів з моменту реєстрації проєкту в загальному відділі апарату Ради.

Згідно з частиною 13 статті 23 Регламенту отримання погоджувальних підписів (віз) є обов'язком відділу організаційної та інформаційної роботи Ради. У випадку негативного висновку за результатами візування проєкту рішення відділ організаційної та інформаційної роботи апарату Ради не пізніше наступного дня повідомляє ініціатора проєкту про висновок та його суть. Ініціатор проєкту має право на доопрацювання проєкту, усунення недоліків та повторне подання проєкту після доопрацювання.

Тому, враховуючи наведені вище зауваження, проаналізувавши вищезазначені нормативно-правові акти, зауважую, що проєкт рішення «Про дострокове припинення повноважень секретаря Бершадської міської ради

Олійника В.Л.» без дати та вихідного номера (вх. індекс №32-деп./10.23 від 25.10.2023) необхідно доопрацювати, усунути недоліки та повторно подати проєкт після доопрацювання.

**Начальник відділу юридичної та
кадрової роботи апарату
Бершадської міської ради
01 листопада 2023 року**

Володимир ЛЕВИЦЬКИЙ