Главе муниципального образования

Кузьмоловское городское поселение

Всеволожского муниципального района Ленинградской области

А.Ш. Николаевой

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

**на решение совета депутатов от 17.10.2013 № 158 «О выборах депутата, работающего на постоянной основе в Совете депутатов муниципального образования Кузьмоловское городское поселение Всеволожского муниципального района Ленинградской области»**

от 12 сентября 2014 г.

Согласно части 5 статьи 40 Федерального закона от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах местного самоуправления в Российской Федерации» (с изм. и доп.) и пункту 5 статьи 33 устава поселения выборные должностные лица местного самоуправления могут осуществлять свои полномочия на постоянной основе.

Решением совета депутатов от 17.10.2013 № 158 утверждёно положение (далее – Положение) о депутате Совета депутатов МО Кузьмоловское городское поселение Всеволожского муниципального района Ленинградской области, работающим на постоянной основе» согласно приложению 1 к решению.

Однако указанное Положение не может применяться к существующим отношениям по следующим основаниям.

В соответствии с частью 2 статьи 130 Конституции Российской Федерации путем прямого волеизъявления, а также через выборные органы местного самоуправления гражданами осуществляется местное самоуправление. Это означает, что функция, выполняемая депутатом представительного органа местного самоуправления, не является трудовой. Средства, выплачиваемые депутату, осуществляющему свои полномочия на постоянной основе, являются денежным содержанием, а не платой за выполнение конкретной работы. Кроме того, в деятельности депутата отсутствует и такой важный компонент трудовых отношений, как соглашение работника с работодателем, а основанием для получения денежного содержания является избрание лица в установленном порядке депутатом представительного органа с соответствующим статусом.

В то же время, из названия решения, названия и текста самого Положения следует, что в данных документах рассматриваются именно трудовые отношения.

Так, в названии решения имеется фраза: «работающем на постоянной основе».

В пункте 1.1 Положения кроме фразы: «работающем на постоянной основе», имеется фраза «… в соответствии с утверждённой должностной инструкцией (должностные обязанности)».

Пункт 2 Положения называется: «Основные обязанности депутата, работающего на постоянной основе». Указанным пунктом установлены обязанности депутата, работающего на постоянной основе.

Так, например, согласно подпункту 3 пункта 2 Положения депутат, работающий на постоянной основе, обязан: «соблюдать установленные в органе местного самоуправления правила внутреннего трудового распорядка…».

Согласно подпункту 8 пункта 2 Положения депутат, работающий на постоянной основе, обязан: «выполнять требования и обязанности, установленные должностной инструкцией…, утверждённой главой поселения. В то же время, законодательство о местном самоуправлении не относит к компетенции главы поселения разработку и утверждение таких инструкций.

В соответствии с пунктом 14 статьи 35 Федерального закона № 131-ФЗ «организацию деятельности представительного органа муниципального образования в соответствии с уставом муниципального образования осуществляет глава муниципального образования». Однако главе поселения законом не предоставлены полномочия по установлению прав и обязанностей депутатов и управлению их депутатской деятельностью.

Согласно пункту 4 Положения «…депутат, работающий на постоянной основе, имеет право:

… 2) на оплату труда и другие выплаты в соответствии с данным положением;

3) на отдых, предоставлением выходных дней и нерабочих праздничных дней, а также ежегодного оплачиваемого отпуска;

… 6) на рассмотрение индивидуальных трудовых споров…;».

Пункт 5 Положения посвящён оплате труда.

Пункт 6 Положения устанавливает рабочее (служебное) время и время отдыха.

Кроме того, по своему статусу решение совета депутатов и соответственно, Положение являются нормативным правовым актом. Однако проект данного документа не подвергался антикоррупционной экспертизе в соответствии с Порядком проведения антикоррупционной экспертизы муниципальных нормативных правовых актов и проектов муниципальных нормативных правовых актов органами местного самоуправления муниципального образования, утверждённых решением совета депутатов МО Кузьмоловское городское поселение от 16.10.2012 № 77.

Согласно пункту 4 статьи 7 Федерального закона № 131-ФЗ «муниципальные правовые акты не должны противоречить [Конституции](garantF1://10003000.0) Российской Федерации, федеральным конституционным законам, настоящему Федеральному закону, другим федеральным законам и иным нормативным правовым актам Российской Федерации, а также конституциям (уставам), законам, иным нормативным правовым актам субъектов Российской Федерации».

Исходя из вышеизложенного, решение совета депутатов от 17.10.2013 № 158 подлежит отмене как несоответствующее требованиям действующего законодательства Российской Федерации.

Заместитель главы администрации А.В. Федаев