**Додаток**

**до розпорядження**

**міського голови**

**03.04.2018 №135-р**

**ОБҐРУНТУВАННЯ ЗАУВАЖЕНЬ**

**до рішення міської ради VІI скликання від 29.03.2018 р. №1180 «Про форму трудових відносин з керівниками міських комунальних установ, які були призначені на посаду головного лікаря до 01 січня 2012 р.»**

На пленарному засіданні міської ради VIІ скликання, що відбулось 29.03.2018 р., прийнято рішення №1180«Про форму трудових відносин з керівниками міських комунальних установ, які були призначені на посаду головного лікаря до 01 січня 2012 р.».

Вказаним рішенням визначено, що призначені на посаду керівники комунальних закладів охорони здоров’я до 01.01.2012р. здійснюють свою трудову діяльність без укладання контракту. На думку автора проекту рішення депутата Богдана Ковалюка, норма про укладання контракту, яка набрала чинності 01.01.2012р. відповідно до Закону України «Про внесення змін до Основ законодавства України про охорону здоров’я щодо удосконалення надання медичної допомоги» від 07.07.2011р. №3611-VI застосовується виключно для керівників комунальних закладів охорони здоров’я, які були призначені після 01.01.2012 року.

Вважаю, що дане рішення не відповідає вимогам чинного законодавства України і міська рада прийняла його з перевищенням власних повноважень.

Згідно з частиною 2 статті 19 Конституції України 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.

З цією нормою Конституції України чітко кореспондується частина 3 статті 24 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», відповідно до якої органи місцевого самоврядування та їх посадові особи діють лише на підставі, в межах повноважень та у спосіб, передбачені Конституцією і законами України, та керуються у своїй діяльності Конституцією і законами України, актами Президента України, Кабінету Міністрів України, а в Автономній Республіці Крим - також нормативно-правовими актами Верховної Ради і Ради міністрів Автономної Республіки Крим, прийнятими у межах їхньої компетенції.

За приписом частини 1 статті 5 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» систему місцевого самоврядування складають: територіальна громада; сільська, селищна, міська рада; сільський, селищний, міський голова; виконавчі органи сільської, селищної, міської ради; районні та обласні ради, що представляють спільні інтереси територіальних громад сіл, селищ, міст; органи самоорганізації населення.

Згідно з частиною 3 статті 10 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» представницькі органи місцевого самоврядування (ради), сільські, селищні, міські голови, виконавчі органи місцевого самоврядування діють за принципом розподілу повноважень у порядку і межах, визначених цим та іншими законами.

Отже, кожен із перелічених вище суб’єктів системи місцевого самоврядування наділений законом власною організаційно-правовою компетенцією.

**Законом України «Про місцеве самоврядування в Україні» або будь-якими іншими нормативно-правовими актами не надано повноважень міським радам приймати акти, які регулюють трудові відносини, в тому числі щодо трудових відносин з керівниками комунальних закладів охорони здоров’я.**

Необхідно враховувати, що трудові відносини регулюються виключно законодавством України, а також укладеними на підставі законодавства договорами, контрактами.

Відповідно до пункту 10 частини 4 статті 42 призначення на посади та звільнення з посад керівників відділів, управлінь та інших виконавчих органів ради, підприємств, установ та організацій, що належать до комунальної власності відповідних територіальних громад, крім керівників дошкільних, загальноосвітніх та позашкільних навчальних закладів, належить до повноважень міського голови.

Отже, в трудових відносинах з керівниками підприємств, установ та організацій, що належать до комунальної власності відповідних територіальних громад, в т.ч. і закладів охорони здоров’я, від імені територіальних громад повноваження роботодавця здійснюють сільські, селищні, міські голови.

З огляду на зазначене, міська рада, приймаючи рішення щодо форми трудових відносин з керівниками закладів охорони здоров’я, втрутилась у виключну компетенцію міського голови, що є неприпустимим.

Відповідно до частини 3 статті 21 Кодексу законів про працю України особливою формою трудового договору є контракт, в якому строк його дії, права, обов'язки і відповідальність сторін (в тому числі матеріальна), умови матеріального забезпечення і організації праці працівника, умови розірвання договору, в тому числі дострокового, можуть встановлюватися угодою сторін. Сфера застосування контракту визначається законами України.

Відповідно до статті 16 Основ законодавства України про охорону здоров'я керівники державних та комунальних закладів охорони здоров'я призначаються на посаду уповноваженим виконавчим органом управління власника закладу охорони здоров'я на конкурсній основі шляхом укладання з ними контракту на строк від трьох до п'яти років. Порядок проведення конкурсу на зайняття посади керівника державного, комунального закладу охорони здоров'я та порядок укладання контракту з керівником державного, комунального закладу охорони здоров'я, а також типова форма такого контракту затверджуються Кабінетом Міністрів України.

Постановою Кабінету Міністрів України від 27.12.2017р. № 1094 затверджено Порядок проведення конкурсу на зайняття посади керівника державного, комунального закладу охорони здоров’я.

Крім того, постановою Кабінету Міністрів України від 16.10.2014р. №642 затверджено Порядок укладення контракту з керівником державного, комунального закладу охорони здоров’я та Типову форму контракту з керівником державного, комунального закладу охорони здоров’я.

Відповідно до частини 3 статті 32 Кодексу законів про працю України у зв'язку із змінами в організації виробництва і праці **допускається зміна істотних умов праці при продовженні роботи за тією ж спеціальністю, кваліфікацією чи посадою.** Про зміну істотних умов праці - систем та розмірів оплати праці, пільг, режиму роботи, встановлення або скасування неповного робочого часу, суміщення професій, зміну розрядів і найменування посад **та інших** - працівник повинен бути повідомлений не пізніше, ніж за два місяці.

Пленум Верховного Суду України у постанові від 06.11.1992 р. №9 «Про практику розгляду судами трудових спорів» укладення контракту з раніше прийнятим працівником визначає, як одним з різновидів змін в організації виробництва та праці *(Відмова працівника укласти контракт може бути підставою для припинення трудового договору за п.6 ст.36 КЗпП у тому разі, коли відповідно до законодавства така форма трудового договору для даного працівника була обов'язкова. п.10 Постанови)*.

**Таким чином, міський голова, як роботодавець, на підставі статей 21, 32 Кодексу законів про працю України, статті 16 Основ законодавства України про охорону здоров'я вправі запроваджувати контрактну форму трудового договору з керівниками комунальних закладів охорони здоров’я, які були призначені до 01.01.2012 р., попередньо повідомивши про зміну істотних умов праці не пізніше, ніж за два місяці**.

Щодо роз’яснення Конституційного суду України про запровадження контрактної форми трудового договору стосовно керівників закладів охорони здоров’я від 01.08.2013р. № 22-14-17/1749, на які посилається автор прийнятого рішення, то дані роз’яснення не є нормативно-правовим актом і не мають обов’язкового характеру. Відповідно до Закону України «Про Конституційний Суд України» надання консультацій чи роз’яснень щодо застосування правових норм не належить до повноважень Конституційного Суду України, про що безпосередньо зазначено у роз’ясненнях від 01.08.2013р., тому посилання на них, як на підставу прийняття рішення міської ради, є некоректним.

З огляду на викладене, рішення міської ради «Про форму трудових відносин з керівниками міських комунальних установ, які були призначені на посаду головного лікаря до 01 січня 2012 р.» не ґрунтується на нормах законодавства, а відтак прийняте з порушенням частини 2 статті 19 Конституції України, Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», Основ законодавства України про охорону здоров'я та інших нормативно-правових актів, а також ставить в нерівні умови керівників комунальних закладів охорони здоров'я та є грубим втручанням в компетенцію міського голови.

**Чернівецький міський голова О. Каспрук**