ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Дело № 42-Г08-13

О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

г. Москва 4 февраля 2009 г.

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации в составе:

председательствующего Пирожкова В.Н.,

судей Анишиной В.И. и Ксенофонтовой О.А.

рассмотрела в открытом судебном заседании кассационную жалобу представителя Лиджиева А[redacted] С[redacted] Санджиевой В.Б. на решение Верховного Суда Республики Калмыкия от 24 ноября 2008 года, которым отказано в удовлетворении заявления Лиджиева А.С. о признании неправомочным Собрания депутатов Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия и признании незаконными и не порождающими последствий правовых актов Собрания с 1 мая 2008 года.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Ксенофонтовой О.А., объяснения представителя Собрания депутатов Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия Гахаева Е.И., возражавшего против доводов кассационной жалобы, заключение прокурора Генеральной прокуратуры Российской Федерации Гончаровой Н.Ю., полагавшей, что решение суда отмене не подлежит, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации

УСТАНОВИЛА:

Лиджиев А.С. обратился в Верховный Суд Республики Калмыкия с заявлением о признании неправомочным Собрания депутатов Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия и признании незаконными и не порождающими последствий его правовых актов, принятых с 1 мая 2008 года.

В обоснование заявления Лиджиев А.С. указал, что в результате выборов, состоявшихся 6 февраля 2005 года, в Собрание депутатов Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия избрано 15

депутатов. Из числа избранных 10 депутатов не могут осуществлять свои полномочия на законных основаниях ввиду нахождения на государственной и муниципальной службе. Оставшиеся 5 депутатов составляют менее двух третей от установленной численности депутатов, что свидетельствует о неправомочности состава Собрания и нарушает его (Лиджиева А.С.) право на участие в осуществлении местного самоуправления через представительный выборный орган.

Представитель Собрания заявленные требования не признал, полагая, что основания для признания неправомочным Собрания депутатов Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия отсутствуют.

Решением Верховного Суда Республики Калмыкия от 24 ноября 2008 года в удовлетворении заявления Лиджиева А.С. отказано.

В кассационной жалобе его представитель Санджиева В.Б. просит об отмене указанного решения и вынесении нового решения об удовлетворении заявленных Лиджиевым А.С. требований, полагая, что судом неправильно истолкованы и применены нормы материального права.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации оснований к отмене решения суда не усматривает.

В соответствии с частью 1 статьи 35 Федерального закона от 6 октября 2003 года № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» представительный орган муниципального образования может осуществлять свои полномочия в случае избрания не менее двух третей от установленной численности депутатов.

Согласно части 1 статьи 21 Закона Республики Калмыкия «Об организации местного самоуправления в Республике Калмыкия» представительный орган муниципального образования может осуществлять свои полномочия в случае избрания не менее двух третей от установленной численности депутатов.

Уставом Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия предусмотрено, что Собрание депутатов приступает к осуществлению своих полномочий в случае избрания не менее двух третей от установленного числа депутатов.

Согласно пункту 2 части 16 статьи 35 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» полномочия представительного органа муниципального образования могут быть прекращены в случае вступления в силу решения соответственно верховного суда республики, края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа о неправомочности данного состава депутатов, в том числе в связи со сложением депутатами своих полномочий.

Судом установлено, что в результате выборов, состоявшихся 6 февраля 2005 года, в Собрание депутатов Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия избрано 15 депутатов. На момент обращения Лиджиева А.С. в суд из 15 депутатов в составе Собрания осталось 13 депутатов, что свидетельствует о его правомочности с учетом положения

части 1 статьи 35 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Проверяя доводы Лиджиева А.С. о неправомочности Собрания ввиду незаконности замещения депутатами государственных и муниципальных должностей, суд пришел к выводу, что они подтверждения в судебном заседании не нашли.

В силу статьи 6 Федерального закона «О муниципальной службе в Российской Федерации» должности муниципальной службы - это должности в органе местного самоуправления, аппарате избирательной комиссии, которые образуются в соответствии с уставом муниципального образования и устанавливаются муниципальными правовыми актами в соответствии с реестром должностей муниципальной службы в субъекте Российской Федерации, утверждаемым законом субъекта Российской Федерации.

Муниципальные учреждения и предприятия не входят в структуру органов местного самоуправления, соответственно, лица, осуществляющие в них профессиональную деятельность, не являются муниципальными служащими.

В ходе рассмотрения дела суд установил, что депутаты Ходжаев Б.Д. и Эльдеев В.Ц. в настоящее время работают в муниципальном учреждении [redacted] в должностях главного врача и заместителя главного врача по лечебной части, [redacted] больница не входит в структуру органов местного самоуправления, занимаемые Ходжаевым Б.Д. и Эльдеевым В.Ц. должности не включены в реестры муниципальных должностей Республики Калмыкия и Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия. Учитывая изложенное, суд не усмотрел оснований для отнесения депутатов Ходжаева Б.Д. и Эльдеева В.Ц. к муниципальным служащим и признания осуществляемой ими деятельности несовместимой со статусом депутата.

На момент избрания в представительный орган муниципального образования в феврале 2005 года депутат Лем Б.Д. являлся директором Фонда [redacted] Октябрьского района Республики Калмыкия. Должность директора Фонда не была включена в реестр муниципальных должностей, а Фонд не входил в структуру органов местного самоуправления. 21 августа 2008 года Лем Б.Д. был переведен на должность [redacted] экономико-правового управления Администрации Октябрьского районного муниципального образования (муниципальную должность), а 26 сентября 2008 года уволен по собственному желанию. В настоящее время Лем Б.Д. не является муниципальным служащим. При таких данных суд признал несостоятельными доводы Лиджиева А.С. о нарушении депутатом Лемом Б.Д. как муниципальным служащим запрета на осуществление депутатских полномочий.

В период избрания в феврале 2005 года в представительный орган местного самоуправления депутат Мангаев Г.Б. не состоял на муниципальной или государственной службе, поскольку работал директором муниципального учреждения [redacted]. В ноябре 2005 года он был принят на муниципальную должность начальника отдела [redacted]

[redacted] Администрации Октябрьского районного муниципального образования. Решением Собрания депутатов Октябрьского районного муниципального образования от 16 июня 2006 года указанная должность исключена из штатного расписания Администрации и введена должность старшего инспектора по делам [redacted], на которой Мангаев Г.Б. работает в настоящее время. Названная должность не включена в реестр муниципальных должностей, в связи с чем суд не усмотрел препятствий для осуществления Мангаевым Г.Б. депутатских полномочий.

Депутат Цыбулин В.В. с января 2001 года по настоящее время работает директором республиканского государственного унитарного предприятия [redacted]. Государственные унитарные предприятия не входят в структуру государственных органов, а их руководители не являются государственными служащими, поэтому оснований для отнесения Цыбулина В.В. к категории государственных служащих и признания осуществляемой им деятельности в должности директора унитарного предприятия несовместимой со статусом депутата представительного органа муниципального образования суд не усмотрел.

Учитывая, что депутаты Собрания депутатов Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия осуществляют свои полномочия на непостоянной основе и не получают денежного содержания, суд пришел к обоснованному выводу о том, что совмещение депутатами депутатской деятельности с иной оплачиваемой деятельностью по основному месту работы не противоречит статье 40 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», другим федеральным законам и законам субъекта Российской федерации, устанавливающим условия осуществления депутатских полномочий.

В соответствии с пунктом 9 статьи 4 Федерального закона от 12 июня 2002 года № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» депутаты представительных органов муниципальных образований не могут замещать должности муниципальной службы, быть депутатами законодательных (представительных) органов государственной власти. Иные ограничения, связанные со статусом депутата, выборного должностного лица, могут устанавливаться федеральным законом.

Судом установлено, что депутат Оконов А.П. в августе 2007 года принят на работу председателем [redacted] комиссии - [redacted] Администрации Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия; депутат Долеев Н.Б. в марте 2008 года назначен первым [redacted] Администрации Октябрьского районного муниципального образования; депутат Шараев Н.М. в октябре 2007 года назначен Главой Администрации [redacted] сельского муниципального образования; депутат Долонтаев Б.Е. в мае 2008 года переведен на должность государственной гражданской службы в качестве специалиста [redacted] отдела государственной инспекции по надзору за [redacted] Министерства сельского хозяйства

и развития земельных отношений Республики Калмыкия. Таким образом, в нарушение установленного федеральным законодательством запрета указанные депутаты замещают муниципальные должности муниципальной службы и состоят на государственной гражданской службе.

Вместе с тем, названное обстоятельство обоснованно не признано основанием для установления судом неправомочности состава представительного органа как не предусмотренное федеральным законодательством и не указанное в пункте 2 части 16 статьи 35 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Суд правильно указал в решении, что федеральным законодательством о государственной и муниципальной службе предусмотрены правовые средства, позволяющие исключить нарушение государственными и муниципальными служащими условий осуществления своих служебных обязанностей.

В соответствии с пунктом 3 части 1 статьи 39 и статьей 33 Федерального закона «О государственной гражданской службе в Российской Федерации» служебный контракт с гражданским служащим может быть приостановлен с освобождением гражданского служащего от занимаемой должности в связи с избранием на выборную должность в орган местного самоуправления, а также прекращен ввиду нарушения гражданским служащим ограничений и запретов, связанных с гражданской службой.

Согласно статье 19 Федерального закона «О муниципальной службе в Российской Федерации» трудовой договор с муниципальным служащим может быть расторгнут по инициативе представителя нанимателя (работодателя) в случае несоблюдения ограничений и нарушения запретов, связанных с муниципальной службой.

Следовательно, государственные и муниципальные служащие, являющиеся депутатами представительного органа муниципального образования, могут быть уволены по инициативе работодателя или добровольно сложить депутатские полномочия путем подачи соответствующего заявления, оснований же для прекращения их полномочий в качестве депутатов в судебном порядке не имеется.

Согласно части 5 статьи 84 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» депутаты представительных органов местного самоуправления и выборные должностные лица местного самоуправления, избранные во вновь образованных муниципальных образованиях, обязаны прекратить деятельность, несовместимую со статусом депутата представительного органа местного самоуправления или выборного должностного лица местного самоуправления, с даты, начиная с которой соответствующие органы местного самоуправления приступают к осуществлению полномочий по решению вопросов местного значения в соответствии с настоящим Федеральным законом, и в течение семи дней с указанной даты представить в избирательную комиссию, организовавшую соответствующие выборы, копии документов, подтверждающих выполнение данного требования. В случае его невыполнения

полномочия указанных депутатов и выборных должностных лиц прекращаются досрочно в судебном порядке.

Приведенный механизм досрочного прекращения полномочий депутатов может быть применен в отношении депутатов, избранных во вновь образованных муниципальных образованиях, каковым Октябрьское районное муниципальное образование не является, и в такой стадии как определение результатов выборов, референдума. Таковой вывод следует из смысла приведенной нормы во взаимосвязи ее с частью 6 статьи 70 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации».

Судом установлено, что в период избрания в состав Собрания депутатов Октябрьского районного муниципального образования Оконов А.П. работал директором муниципального унитарного предприятия [redacted]; Долеев Н.Б., работавший начальником управления [redacted] служб Октябрьского района Республики Калмыкия, 20 февраля 2005 года был уволен с занимаемой должности в связи с переходом на выборную должность; Шараев Н.М. работал директором государственного унитарного предприятия [redacted] Долонтаев Б.Е. работал директором государственного унитарного предприятия [redacted].

Таким образом, на момент определения результатов выборов, на дату, начиная с которой представительный орган муниципального образования приступил к осуществлению полномочий по решению вопросов местного значения, и в течение семи дней с указанной даты депутаты Оконов А.П., Долеев Н.Б., Шараев Н.М. и Долонтаев Б.Е. не состояли на государственной или муниципальной службе и не осуществляли деятельность, несовместимую со статусом депутата.

Учитывая изложенное, суд пришел к правильному выводу о том, что Собрание депутатов Октябрьского районного муниципального образования Республики Калмыкия в составе 13 человек правомочно осуществлять свою деятельность, оснований для удовлетворения требований Лиджиева А.С. не имеется.

В кассационной жалобе представитель Лиджиева А.С. оспаривает выводы суда относительно Мангаева Г.Б., Эльдеева В.Ц., Ходжаева Б.Д., полагая, что они занимают должности муниципальной службы, и утверждая, что отсутствие занимаемых ими должностей в реестре должностей муниципальной службы является нарушением статей 2 и 6 Федерального закона от 2 марта 2007 года № 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации».

Кроме того, оспариваются выводы суда относительно Долонтаева Б.Е., Оконова А.П., Шараева Н.М. и Долеева Н.Б. и позиция суда, касающаяся возможности прекращения их полномочий в судебном порядке, основанная на норме части 5 статьи 84 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации не может согласиться с названными доводами кассационной жалобы, поскольку они основаны на ошибочном толковании закона.

Руководствуясь статьями 360, 361 Гражданского процессуального кодекса РФ, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации

ОПРЕДЕЛИЛА:

Решение Верховного Суда Республики Калмыкия от 24 ноября 2008 года оставить без изменения, кассационную жалобу представителя Лиджиева А.С. Санджиевой В.Б. - без удовлетворения.

Председательствующий

Судьи