

Государственная Дума
103265, г. Москва,
ул. Охотный Ряд, д. 1,
stateduma@duma.gov.ru

Минюст России
19991, г. Москва, ул. Житная, д. 14, ГСП-1,
expert@minjust.ru

394006, Управление Минюста России
по Воронежской области
г. Воронеж, ул. 9 Января, д. 36
zakon@minjust-vrn.ru

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам независимой антикоррупционной экспертизы
Татаровича Игоря Анатольевича, аккредитованного распоряжением
Министерства юстиции Российской Федерации от 13.07.2009 № 2232-р в качестве
независимого эксперта, уполномоченного на проведение независимой
антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов
нормативных правовых актов

В соответствии с частью 1 статьи 5 Федерального закона от 17 июля 2009 г. № 172-ФЗ «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов» и пунктом 4 Правил проведения антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 2010 г. № 96 «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов», проведена антикоррупционная экспертиза Федерального закона от 02.03.2007 № 25-ФЗ «О муниципальной службе в Российской Федерации» (в редакции Федеральных законов от 23.07.2008 № 160-ФЗ, от 27.10.2008 № 181-ФЗ, от 27.10.2008 № 182-ФЗ, от 25.11.2008 № 219-ФЗ, от 22.12.2008 № 267-ФЗ, от 25.12.2008 № 280-ФЗ, от 17.07.2009 № 160-ФЗ, от 03.05.2011 № 92-ФЗ, от 21.10.2011 № 288-ФЗ, от 21.11.2011 № 329-ФЗ, от 03.12.2012 № 231-ФЗ, от 07.05.2013 № 99-ФЗ, от 02.07.2013 № 185-ФЗ, от 22.10.2013 № 284-ФЗ, от 25.11.2013 № 317-ФЗ) (далее – Федеральный закон № 25-ФЗ).

В представленном Федеральном законе № 25-ФЗ выявлены коррупциогенные факторы.

1. В соответствии с частями 4 и 5 статьи 16 Федерального закона № 25-ФЗ сведения, представленные в соответствии с настоящим Федеральным законом гражданином при поступлении на муниципальную службу, могут подвергаться

проверке в установленном федеральными законами порядке. В отдельных муниципальных образованиях федеральными законами могут устанавливаться дополнительные требования к проверке сведений, представляемых гражданином при поступлении на муниципальную службу.

В случае установления в процессе проверки, предусмотренной частью 4 настоящей статьи, обстоятельств, препятствующих поступлению гражданина на муниципальную службу, указанный гражданин информируется в письменной форме о причинах отказа в поступлении на муниципальную службу.

Наличие в части 4 статьи 16 Федерального закона № 25-ФЗ формулировки «могут подвергаться проверке» в ее взаимосвязи с правовыми последствиями, предусмотренными частью 5 статьи 16 Федерального закона № 25-ФЗ является коррупциогенным фактором по признаку широты дискреционных полномочий - отсутствия или неопределенности сроков, условий или оснований принятия решения, предусмотренным подпунктом «а» пункта 3 Методики проведения антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов, утвержденной постановлением Правительства Российской Федерации от 26.02.2010 г. № 96 (далее - Методика).

В целях устранения выявленного коррупциогенного фактора предлагается в статье 16 Федерального закона № 25-ФЗ закрепить исчерпывающий перечень оснований для проверки предоставленных сведений.

2. Части 1 и 2 статьи 17 Федерального закона № 25-ФЗ содержат коррупциогенные факторы в связи со следующим.

1.2. *Согласно части 1 статьи 17 Федерального закона № 25-ФЗ при замещении должности муниципальной службы в муниципальном образовании заключению трудового договора может предшествовать конкурс, в ходе которого осуществляется оценка профессионального уровня претендентов на замещение должности муниципальной службы, их соответствия установленным квалификационным требованиям к должности муниципальной службы.*

При этом Федеральный закон № 25-ФЗ не содержит перечень обстоятельств, при которых конкурс не проводится и, следовательно, допускает субъективное усмотрение правоприменителя.

Вместе с тем, конкурсный порядок назначения на должности призван обеспечить реализацию конституционного права свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию и позволяет объективно оценить достоинства кандидатов на замещение должностей муниципальной службы.

Неопределенность условий принятия решения о замещении вакантной должности муниципальной службы без проведения конкурсных процедур является коррупциогенным фактором, предусмотренным подпунктом «а» пункта 3 Методики - широта дискреционных полномочий.

В целях устранения коррупциогенного фактора предлагается внести изменения в статью 17 Федерального закона № 25-ФЗ, установить исчерпывающий перечень случаев, когда замещение вакантной должности муниципальной службы осуществляется без проведения конкурса.

2.2. *Согласно части 2 статьи 17 Федерального закона № 25-ФЗ порядок проведения конкурса на замещение должности муниципальной службы устанавливается муниципальным правовым актом, принимаемым представительным органом муниципального образования.*

Как следует из статьи 72 (пункты «б» и «ж» части 1) Конституции Российской Федерации в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации находится защита прав и свобод человека и гражданина; установление общих принципов организации местного самоуправления.

Часть 1 статьи 37 Конституция Российской Федерации провозглашает право на труд, данное право в силу статьи 55 (часть 3) Конституции Российской Федерации может быть ограничено только в конституционно значимых целях и только федеральным законом, а принимаемые по вопросам его регулирования и защиты законы субъектов Российской Федерации в силу статьи 76 (части 1, 2 и 5) Конституции Российской Федерации не могут противоречить соответствующим федеральным законам. При этом Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» в части проведения конкурсов на замещение вакантной должности муниципальной службы регулирует только вопросы опубликование условий конкурса, сведений о дате, времени и месте его проведения, проекта контракта и формирования конкурсной комиссии при проведении конкурса на замещение должности главы местной администрации (статья 37).

Следовательно, каждое поселение, городской округ или муниципальный район будут устанавливать собственный, «удобный для конкретных ситуаций» порядок проведения конкурса, что создает потенциальную возможность для проявления коррупции и может повлечь нарушение предусмотренного статьей 4 Федерального закона № 25-ФЗ права граждан на равный доступ к муниципальной службе и гарантированных конституционных прав.

В связи с вышеизложенным можно сделать обоснованный вывод о наличии в части 2 статьи 17 Федерального закона № 25-ФЗ следующих коррупциогенных факторов:

а) чрезмерная свобода подзаконного нормотворчества (подпункт «г» пункта 3 Методики);

б) отсутствие или неполнота административных процедур (подпункт «ж» пункта 3 Методики).

В целях устранения выявленных коррупциогенных факторов предлагается принять на федеральном уровне порядок проведения конкурса на замещение вакантной должности муниципальной службы.

3. Согласно части 5 статьи 18 Федерального закона № 25-ФЗ *в случае несогласия муниципального служащего с понижением в должности или невозможности перевода с его согласия на другую должность муниципальной службы представитель нанимателя (работодатель) может в срок не более одного месяца со дня аттестации уволить его с муниципальной службы в связи с несоответствием замещаемой должности вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации. По истечении указанного срока увольнение муниципального служащего или понижение его в должности по результатам данной аттестации не допускается.*

В связи с отсутствием оснований принятия представителем нанимателя (работодателем) решения об увольнении (оставлении в должности) часть 5 статьи 18 Федерального закона № 25-ФЗ содержат такой коррупциогенный фактор, как широта дискреционных полномочий (подпунктом «а» пункта 3 Методики).

В целях устранения выявленного коррупциогенного фактора предлагается часть 5 статьи 18 Федерального закона № 25-ФЗ изложить в следующей редакции: « 5. В

случае несогласия муниципального служащего с понижением в должности или отказом от перевода на другую должность муниципальной службы он увольняется с муниципальной службы в связи с несоответствием замещаемой должности вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации».

23.12.2013 г.

(подпись независимого эксперта)

И.А. Татарович