БІЛОЦЕРКІВСЬКА МІСЬКА РАДА

**РОЗПОРЯДЖЕННЯ**

від 04 жовтня 2019 р. № 2-09-42

Про зупинення дії рішення Білоцерківської міської ради від 30 вересня 2019 р. № 4376-78-VII «Про створення Наглядових рад та затвердження «Положення про наглядову раду комунального підприємства Білоцерківської міської ради»

Враховуючи зауваження юридичного управління Білоцерківської міської ради відповідно до ст. 19 Конституції України, ст. 24, ст. 42, ч. 4 ст. 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», ст. 40 Регламенту Білоцерківської міської ради, затвердженого рішенням міської ради від 11 грудня 2015 року № 07-02-VII:

1. Зупинити дію рішення Білоцерківської міської від 30 вересня 2019 р. № 4376-78-VII «Про створення Наглядових рад та затвердження «Положення про наглядову раду комунального підприємства Білоцерківської міської ради».

2. Внести на повторний розгляд сесії Білоцерківської міської ради рішення Білоцерківської міської ради, зазначене в пункті 1 цього розпорядження із обґрунтуванням зауважень міського голови, що додаються.

3. Організаційному відділу Білоцерківської міської ради довести це розпорядження до відома депутатів міської ради.

4. Контроль за виконанням розпорядження залишаю за собою.

Міський голова Г. Дикий

**Обґрунтування зауважень**

**до рішення міської ради** **від 30 вересня 2019 року № 4376-78-VII**

**«Про** **створення наглядових рад та затвердження «Положення про Наглядову раду комунального підприємства Білоцерківської міської ради»**

30 вересня 2019 року в порядок денний засідання сесії міської ради було включено проект рішення міської ради «Про створення наглядових рад та затвердження «Положення про Наглядову раду комунального підприємства Білоцерківської міської ради».

За результатами аналізу зазначеного рішення вбачається, що воно прийняте з порушенням чинного законодавства України, що полягає у наступному:

**І.** На пленарному засіданні 78-мої сесії міської ради 30 вересня 2019 року було прийнято рішення «Про створення наглядових рад та затвердження «Положення про Наглядову раду комунального підприємства Білоцерківської міської ради»».

Проект до даного рішення був оприлюднений на офіційному сайті Білоцерківської міської ради ***10 січня 2017 року*** під реєстраційним номером 2-11-03.

Звертаю увагу на те, що ***проект даного рішення в порушення вимог ст.25 Регламенту*** (далі Регламент) Білоцерківської міської ради затвердженого рішенням міської ради від 11 грудня 2015 року № 07-02-VII, ***не пройшов опрацювання та збір погоджувальних підписів.***

Відповідно до ч.7 ст.25 Регламенту проект рішення проходить візування в:

-автор проекту рішення;

- юридичне управління;

- голови постійної профільної комісії;

- керівника виконавчого органу чи інших посадових осіб, до компетенції яких належить дане питання;

- заступника міського голови відповідно до розподілу обов’язків;

- секретаря міської ради.

Частиною 9 статті 25 Регламенту **встановлено імперативну норму, що візування проекту рішення є обов'язковим.**

**Станом на 01 жовтня 2019 року проект даного рішення відсутній в організаційному відділі Білоцерківської міської ради.**

**ІІ.** Відповідно до ч.7 ст.78 Господарського Кодексу України наглядова рада утворюється за рішенням органу, до сфери управління якого належить комунальне підприємство. Критерії, відповідно до яких утворення наглядової ради комунального підприємства є обов’язковим, а також **порядок утворення**, організації діяльності та ліквідації наглядової ради та її комітетів, порядок призначення членів наглядової ради затверджуються рішенням відповідної міської ради.

Статтею 30-1 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» визначено повноваження міських рад, а саме щодо прийняття рішень про:

- визначення критеріїв, відповідно до яких утворення наглядової ради є обов’язковим у комунальних унітарних підприємствах та у господарських товариствах, у статутному капіталі яких більше 50 відсотків акцій (часток) належать територіальній громаді;

- **затвердження** **порядку** **утворення** **наглядової ради**, порядку призначення членів наглядової ради комунального унітарного підприємства;

- визначення кола питань, що належать до виключної компетенції наглядової ради комунального унітарного підприємства;

- встановлення вимог до незалежних членів наглядової ради комунальних унітарних підприємств і господарських товариств, у статутному капіталі яких більше 50 відсотків акцій (часток) належать територіальній громаді.

Проте, в порушення статті 30-1 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні» міською радою замість відповідного порядку, було прийнято рішення про затвердження **положення** **про наглядову раду**, що є порушенням діючого законодавства України.

Окрім того, вказаною статтею визначено, що рішення про утворення наглядових рад має здійснюватися виключно у порядку затвердженому відповідним рішенням міської ради. Однак в порушення зазначеної норми, Білоцерківською міською радою прийнято рішення яким одночасно вирішено створити наглядові ради та затвердити положення про наглядові ради, що є порушенням діючого законодавства України.

**ІІІ.** Щодо, зауважень до окремих норм визначених в затвердженому міською радою Положенні:

Пунктом 3.5. даного Положення визначено, що наглядова рада є підзвітна і підконтрольна Білоцерківській міській раді, наглядова рада є колегіальний вибраний орган управління комунального підприємства, ***яка підзвітна та підконтрольна міській раді***.

Розділ 6 Положення регламентує порядок утворення наглядової ради її склад.

Пунктом 6.1. передбачено, що наглядова рада комунального підприємства складається з восьми членів, які визначаються депутатськими фракціями з числа депутатів Білоцерківської міської ради і що суб’єктом подання кандидатур до членів наглядової ради є депутатські фракції – це не узгоджується з п.3 ч.7 ст.78 Господарського кодексу України, так як наглядова рада порядок її роботи, склад, організація діяльності визначається саме міською радою.

Відповідно до ст.ст.17, 26, 60 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», комунальні підприємства є підпорядковані, підзвітні та підконтрольні міські раді.

Враховуючи вище вказане, міська рада та депутати, що входять до її складу відповідають за управління комунальним майном. Комунальні підприємства підзвітні місцеві раді та її депутатам. А отже призначення депутатів у склад наглядових рад створює конфлікт інтересів, коли депутати оцінюють свою ж роботу. Крім того такий підхід не відповідає принципам управління. Адже «незалежний член» перестає бути незалежним.

Окрім того, розділом 4 даного Положення передбачена компетенція наглядової ради, а саме підпунктами 5-6 визначено, що наглядова рада розглядає фінансові, інші плани і показника діяльності комунального підприємства, вносить до них пропозиції і зауваження, погоджує їх і здійснює контроль за їх виконанням; розглядає фінансові звіти комунальних підприємств за квартал, рік, надає висновки до них, ініціює проведення перевірок, ревізій та аудиту фінансово-господарської діяльності комунального підприємства, аналізує результати перевірок діяльності комунального підприємства – це суперечить Постанові КМУ від 28 вересня 2011 року № 1001 «Деякі питання здійснення внутрішнього аудиту та утворення підрозділів внутрішнього аудиту», рішенню міської ради від 27.06.2019 року№3989-73-VII «Про внесення змін до загальної структури і штатної чисельності апарату Білоцерківської міської ради та її виконавчих органів», яким було утворено відділ внутрішнього контролю та аудиту управління економіки Білоцерківської міської ради **місією якого є здійснення та забезпечення внутрішнього контролю та аудиту за діяльністю виконавчих органів міської ради, комунальних підприємств, установ, організацій, закладів.**

Також, підпункт 7 визначає, що **наглядова рада приймає рішення про надання згоди (відмову в наданні згоди) на вчинення значного господарського зобов’язання**, якщо вартість майна, робіт або послуг, що є його предметом, становить від десяти включно відсотків вартості активів комунального підприємства за даними останньої річної фінансової звітності (крім відчуження основних засобів), приймає рішення про надання згоди (відмову в наданні згоди) на вчинення комунальним підприємством господарського зобов’язання, щодо вчинення якого є заінтересованість або про передачу питання на розгляд Білоцерківської міської ради – **дані пункти грубо порушують норми чинного законодавства України та статутів комунальних підприємств, які чітко говорять проте, що всі дії стосовно відчуження комунального майно здійснюються виключно за рішенням його засновника саме Білоцерківської міської ради.**

Розділом 5 Положення передбачені права наглядової ради з них такі як – скасовувати рішення керівника комунального підприємства – підстави для прийняття відповідного рішення у наглядової ради відсутні; приймати рішення про тимчасове відсторонення керівника від здійснення ним своїх повноважень та призначення особи, яка тимчасово буде виконувати обов’язки керівника; призначати на посаду та звільняти з роботи керівника укладати і розривати з ним контракт, затверджувати умови контракту та встановлювати розмір винагороди керівника, здійснювати контроль за дотриманням умов контракту – це **суперечить** п.10 ч.4 ст.42 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», яка говорить, що саме міський голова призначає та звільняє своїм розпорядженням шляхом укладання з ним контракту керівника комунального підприємства.

При призначенні та звільненні керівників комунальних підприємств, установ, організацій застосовується норма спеціального Закону, а саме п.10 ч.4 ст.42 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», яка чітко регулює дане питання. На підтвердження того який саме нормативно-правовий акт застосовувати у разі колізії та не визначеності між нормативними актами є лист Міністерства юстиції України від 26.12.2008 року № 758-0-2-08-19 «Щодо практики застосування норм права у випадку колізії», де чітко вказано те, що у випадку розбіжностей між нормами спеціального і загального закону перевага надається саме нормам спеціального нормативно-правового акту. В даному випадку спеціальним Законом є Закон України «Про місцеве самоврядування в Україні».

Пункт 5.3 положення передбачає, що наглядова рада не має права втручатись в оперативну діяльність комунального підприємства, ***крім випадків*** встановлених чинним законодавством – проте, випадків встановлених нормами чинного законодавства які б дозволяли втручання наглядової ради в оперативну діяльність підприємства не містяться, що суперечить принципу правової визначеності.

Відповідно до норм ст.24 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», ч.2 ст.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.

**ІV. Отже, враховуючи вищевикладене та зауваження** юридичного управління міської ради від 04.10.2019 року до проекту рішення міської ради «Про створення наглядових рад та затвердження «Положення про Наглядову раду комунального підприємства Білоцерківської міської ради», **відповідно до** ст. 19 Конституції України, пункту 10 ч. 4 ст. 42, ч. 4 ст. 59 Закону України «Про місцеве самоврядування в Україні», ст. 40 Регламенту Білоцерківської міської ради, **рішення міської ради** від 30 вересня 2019 року № 4376-78-VII «Про створення наглядових рад та затвердження «Положення про Наглядову раду комунального підприємства Білоцерківської міської ради»..» **прийняте з порушення вимог чинного законодавства України**.

Міський голова Г. Дикий