**Разъяснения Комитета о возможности предоставления в качестве дополнительной гарантии оплачиваемых дней отпуска при вступлении в брак, в случае рождения ребенка, смерти близких родственников и т.п. муниципальным служащим и лицам, замещающим муниципальные должности**

В соответствии со статьей 21 Федерального закона от 2 марта 2007 года «О муниципальной службе в Российской Федерации» (далее – Федеральный закон №25-ФЗ) муниципальному служащему предоставляется ежегодный отпуск с сохранением замещаемой должности муниципальной службы и денежного содержания, размер которого определяется в порядке, установленном трудовым законодательством для исчисления средней заработной платы. Ежегодный оплачиваемый отпуск муниципального служащего состоит из основного оплачиваемого отпуска и дополнительных оплачиваемых отпусков. Ежегодный основной оплачиваемый отпуск предоставляется муниципальному служащему продолжительностью 30 календарных дней. Для муниципальных служащих, замещающих должности муниципальной службы отдельных групп должностей муниципальной службы, законами субъектов Российской Федерации может устанавливаться ежегодный основной оплачиваемый отпуск большей продолжительности. Ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска предоставляются муниципальному служащему за выслугу лет (продолжительностью не более 15 календарных дней), а также в случаях, предусмотренных федеральными законами и законами субъекта Российской Федерации.

Порядок и условия предоставления муниципальному служащему ежегодного дополнительного оплачиваемого отпуска за выслугу лет определяются законом субъекта Российской Федерации. Муниципальному служащему по его письменному заявлению решением представителя нанимателя (работодателя) может предоставляться отпуск без сохранения денежного содержания продолжительностью не более одного года.

Согласно части 7 статьи 21 Федерального закона № 25-ФЗ муниципальному служащему предоставляется отпуск без сохранения денежного содержания в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Действующим законодательством предусмотрен целый ряд случаев, когда любой работник, в том числе и муниципальный служащий, может претендовать на предоставление отпуска без сохранения заработной платы (денежного содержания).

В соответствии со статьей 128 Трудовым кодексом Российской Федерации (далее – ТК РФ) отпуск без сохранения денежного содержания предоставляется: участникам Великой Отечественной войны до 35 календарных дней в году; работающим пенсионерам по старости (по возрасту) до 14 календарных дней в году; родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы, либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы до 14 календарных дней в году; работающим инвалидам до 60 календарных дней в году; работникам в случаях рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников до пяти календарных дней; в других случаях, предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами либо коллективным договором.

К другим случаям, которые предусмотрены ТК РФ можно отнести дополнительные отпуска без сохранения денежного содержания муниципальным служащим, осуществляющим уход за детьми.

К работникам, осуществляющим уход за детьми, отнесены: лица, имеющие двух или более детей в возрасте до четырнадцати лет; лица, имеющие ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет; одинокие матери, воспитывающие ребенка в возрасте до четырнадцати лет; отцы, воспитывающие ребенка в возрасте до четырнадцати лет без матери (ТК РФ, статья 263).

Для указанных лиц коллективным договором могут устанавливаться ежегодные дополнительные отпуска без сохранения заработной платы в удобное для них время продолжительностью до 14 календарных дней.

Указанный отпуск по письменному заявлению муниципального служащего может быть присоединен к ежегодному оплачиваемому отпуску или использован отдельно полностью либо по частям. Перенесение этого отпуска на следующий рабочий год не допускается.

Также в соответствии с ТК РФ представитель нанимателя (работодатель) обязан предоставить отпуск без сохранения заработной платы следующим муниципальным служащим:

- допущенным к вступительным испытаниям в образовательные учреждения высшего профессионального образования - 15 календарных дней;

- слушателям подготовительных отделений образовательных учреждений высшего профессионального образования для сдачи выпускных экзаменов - 15 календарных дней;

- обучающимся в имеющих государственную аккредитацию образовательных учреждениях высшего профессионального образования по очной форме обучения, совмещающим учебу с работой, для прохождения промежуточной аттестации - 15 календарных дней в учебном году;

- для подготовки и защиты выпускной квалификационной работы и сдачи итоговых государственных экзаменов четыре месяца, для сдачи итоговых государственных экзаменов - один месяц (ТК РФ, ст. 173);

- допущенным к вступительным испытаниям в образовательные учреждения среднего профессионального образования, которые имеют государственную аккредитацию - 10 календарных дней;

- обучающимся в образовательных учреждениях среднего профессионального образования, имеющих государственную аккредитацию по очной форме обучения, совмещающим учебу с работой, для прохождения промежуточной аттестации - 10 календарных дней в учебном году. Для подготовки и защиты выпускной квалификационной работы и сдачи итоговых государственных экзаменов - два месяца, для сдачи итоговых экзаменов - один месяц (ТК РФ, ст. 174).

В соответствии со ст. 170 ТК РФ представитель нанимателя (работодатель) обязан освобождать муниципального служащего от работы с сохранением за ним места работы (должности) на время исполнения им государственных или общественных обязанностей в случаях, если в соответствии с ТК РФ и иными федеральными законами эти обязанности должны исполняться в рабочее время.

Учитывая изложенное выше, при вступлении в брак, в случае рождения ребенка, смерти близких родственников муниципальному служащему предоставляется отпуск за свой счет. Предоставление оплачиваемого отпуска в качестве дополнительной гарантии в указанных случаях федеральным законодательством не предусмотрено.

По мнению Комитета, в качестве гарантий могут быть предусмотрены соответствующие денежные выплаты муниципальным служащим, однако отпуск должен быть за счет муниципального служащего.

Что касается лиц, замещающих муниципальные должности, сообщаю. Согласно статье 2 Федерального закона от 6 октября 2003 года №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» лицом, замещающим муниципальную должность является депутат, член выборного органа местного самоуправления, выборное должностное лицо местного самоуправления, член избирательной комиссии муниципального образования, действующей на постоянной основе и являющейся юридическим лицом, с правом решающего голоса. Должности председателя контрольно-счетного органа муниципального образования, заместителя председателя контрольно-счетного органа муниципального образования, аудитора контрольно-счетного органа муниципального образования могут быть отнесены к муниципальным должностям в соответствии с законом субъекта Российской Федерации.

Необходимо отметить, что выборное должностное лицо местного самоуправления, депутат представительного органа муниципального образования обладают особым статусом, поскольку выполняют определенные публичные муниципальные функции.

Следует отметить, что в случае избрания гражданина депутатом представительного органа муниципального образования трудовые отношения не возникают. В данном случае депутат исполняет свои обязанности в интересах населения муниципального образования. Аналогично следует рассматривать и правовой статус главы муниципального образования, независимо от способа его избрания, а также от того, исполняет он полномочия руководителя местной администрации или председателя представительного органа муниципального образования.

Указанные лица, выполняя публичные государственно-властные или муниципальные функции, осуществляют соответствующие полномочия постоянно (непрерывно), в связи с чем понятие «рабочее время» к ним не применяется.

Отношения, возникающие в связи с исполнением лицом полномочий по муниципальной должности, не носят характер трудовых в том смысле, в каком трудовые отношения понимаются в Трудовом кодексе Российской Федерации.

Хотя отдельные институты трудового права и применяются в отношении таких лиц (например, ежегодный отпуск, требование о предоставлении которого восходит к статье 37 (часть 5) Конституции Российской Федерации), применение носит характер аналогии, не позволяющей использовать таким образом и другие нормы безотносительно к их правовому содержанию. Предоставление лицу отпуска без сохранения заработной платы фактически означает, что это лицо произвольно прерывает исполнение публичных полномочий. Учитывая, что подобное прерывание не согласуется с описанным выше статусом муниципальной должности, предоставление такого отпуска представляется невозможным.

То же самое касается и дополнительного оплачиваемого отпуска для данной категории лиц.