



ОКРУЖНИЙ АДМІНІСТРАТИВНИЙ СУД міста КИЄВА

01051, м. Київ, вул. Болбочана Петра 8, корпус 1

УХВАЛА про забезпечення позову

07 листопада 2018 року

м. Київ

№640/18167/18

Окружний адміністративний суд міста Києва у складі головуючого судді Шрамко Ю.Т., розглянувши заяву Гульчій Олесі Петрівни про забезпечення позову в адміністративній справі за позовом Гульчій Олесі Петрівни (місце проживання: 03190, м. Київ, вул. Кирпоноса, 23; ідентифікаційний номер 2137616504) до Департаменту охорони здоров'я виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) (місцезнаходження: 01001, м. Київ, вул. Прорізна, 19; код ЄДРПОУ 02012906) про визнання протиправним дій, зобов'язання вчинити дії,

ВСТАНОВИВ:

У провадженні Окружного адміністративного суду міста Києва, (також далі - суд), знаходиться адміністративна справа №640/18167/18 за позовом Гульчій Олесі Петрівни, (далі - позивач, Гульчій О.П.), до Департаменту охорони здоров'я виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації), (далі - відповідач, Департамент охорони здоров'я ВО КМР (КМДА)), про:

- визнання протиправним відхилення кандидатури позивача від участі в конкурсі на зайняття вакантної посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру;

- зобов'язання відповідача допустити позивача до участі в конкурсі на зайняття вакантної посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру.

Разом з тим, до суду через канцелярію 07 листопада 2018 року позивачем подано письмову заяву про забезпечення позову шляхом заборони відповідачу проводити конкурс на зайняття вакантної посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру до набрання рішенням суду у цій справі законної сили, (далі - подана заява).

В обґрунтування поданої заяви позивачем зазначено, зокрема, що рішення постійно діючої конкурсної комісії для проведення конкурсів на зайняття посад керівників закладів охорони здоров'я, що належать до комунальної власності територіальної громади міста Києва та підпорядковані відповідачу, згідно якого документи, подані позивачем, не відповідають вимогам до претендента, встановленим конкурсною комісією з урахуванням установлених законодавством вимог, а також яким відхилено кандидатуру Гульчій О.П. від участі в конкурсі на зайняття вакантної посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру, є незаконним та таким, що порушує права та охоронювані законом інтереси позивача та вимоги чинного законодавства. Позивач зазначила, що в протоколі засідання постійно діючої конкурсної комісії для проведення конкурсів на зайняття посад керівників закладів охорони здоров'я, що належать до комунальної власності територіальної громади міста Києва та підпорядковані Департаменту охорони здоров'я ВО КМР (КМДА) від 30 жовтня 2018 року безпідставно не відображено ряд документів, які були подані позивачем, а сам протокол містить істотні порушення вимог чинного законодавства.

Ек. № 061/20804
від « 08 » 11 2018 р.



*316*4799332*1*2*

904

Також, позивач звертала увагу суду на те, що засідання конкурсної комісії з розгляду конкурсних пропозицій учасників конкурсу, проведення з ними співбесіди та здійснення шляхом голосування відбору з числа учасників конкурсу однієї кандидатури, яка відповідає встановленим вимогам - переможця конкурсу призначено на 08 листопада 2018 року на 10 год. 00 хв., а відхилення кандидатури позивача від участі у конкурсі на зайняття вакантної посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру та, відповідно, проведення конкурсу без участі кандидатури Гульчій О.П. унеможливить в подальшому виконання рішення суду у цій справі.

Так, у разі проведення конкурсу та призначення на посаду головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру іншої особи, обраний позивачем спосіб захисту стане неефективним, а виконання рішення суду - неможливим.

Згідно з ч.ч. 1, 2, 4 ст. 150, ч. 1 ст. 154 Кодексу адміністративного судочинства України, (далі - КАС України), суд за заявою учасника справи або з власної ініціативи має право вжити визначені цією статтею заходи забезпечення позову.

Забезпечення позову допускається як до пред'явлення позову, так і на будь-якій стадії розгляду справи, якщо:

- 1) невжиття таких заходів може істотно ускладнити чи унеможливити виконання рішення суду або ефективний захист або поновлення порушених чи оспорюваних прав або інтересів позивача, за захистом яких він звернувся або має намір звернутися до суду; або
- 2) очевидними є ознаки протиправності рішення, дії чи бездіяльності суб'єкта владних повноважень, та порушення прав, свобод або інтересів особи, яка звернулася до суду, таким рішенням, дією або бездіяльністю.

Подання позову, а також відкриття провадження в адміністративній справі не зупиняють дію оскаржуваного рішення суб'єкта владних повноважень, якщо суд не застосував відповідні заходи забезпечення позову.

Заява про забезпечення позову розглядається судом, у провадженні якого перебуває справа або до якого має бути поданий позов, не пізніше двох днів з дня її надходження, без повідомлення учасників справи.

Відповідно до ч. 1 ст. 77 КАС України, кожна сторона повинна довести ті обставини, на яких ґрунтуються її вимоги та заперечення, крім випадків, встановлених статтею 78 цього Кодексу.

Розглядаючи та вирішуючи по суті подану заяву, суд зазначає, що вжиття заходів забезпечення позову допускається, якщо невжиття таких заходів може істотно ускладнити чи унеможливити виконання рішення суду або ефективний захист або поновлення порушених чи оспорюваних прав або інтересів позивача, за захистом яких він звернувся або має намір звернутися до суду.

Забезпечення позову - це вжиття судом, у провадженні якого знаходиться справа, до прийняття у справі судового рішення по суті заходів щодо створення можливості реального виконання у майбутньому рішення суду, якщо його буде прийнято на користь позивача.

Так, з матеріалів справи вбачається, що 20 вересня 2018 року Департаментом охорони здоров'я ВО КМР (КМДА) видано наказ "Про проведення конкурсів на зайняття посад керівників закладів охорони здоров'я, що належать до комунальної власності територіальної громади міста Києва та підпорядковані Департаменту охорони здоров'я виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації)" №1853/к, відповідно до якого вирішено провести конкурс на зайняття посад керівників закладів охорони здоров'я, що належать до комунальної власності територіальної громади міста Києва та підпорядковані Департаменту охорони здоров'я ВО КМР (КМДА), зокрема, головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру; зобов'язано постійно діючу конкурсну комісію для проведення конкурсів на зайняття посад керівників закладів охорони здоров'я, що належать до комунальної власності територіальної громади міста Києва та підпорядковані Департаменту охорони здоров'я ВО КМР (КМДА) (Лепського Г.В.) забезпечити проведення конкурсів на зайняття посад, визначених в даному наказі, у встановленому законодавством порядку.

08 жовтня 2018 року на офіційному веб-сайті Департаменту охорони здоров'я ВО КМР (КМДА) (<http://health.kievcity.gov.ua/content/ogoloshennya-konkursu-081018-kmec.html>) розміщено Оголошення про проведення конкурсу на зайняття посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру.

23 жовтня 2018 року Гульчій О.П. подано до Департаменту охорони здоров'я ВО КМР (КМДА) заяву про допуск її до участі в конкурсі на зайняття посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру.

30 жовтня 2018 року відбулось засідання постійно діючої конкурсної комісії для проведення конкурсів на зайняття посад керівників закладів охорони здоров'я, що належать до комунальної власності територіальної громади міста Києва та підпорядковані Департаменту охорони здоров'я ВО КМР (КМДА), за результатами якого складено протокол №2.

Згідно вказаного вище протоколу, комісією вирішено:

- документи, подані Гульчій О.П., не відповідають вимогам до претендента, встановлених конкурсною комісією з урахуванням установлених законодавством вимог;
- відхилити кандидатуру Гульчій О.П. від участі в конкурсі на зайняття вакантної посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру на підставі п. 31 постанови Кабінету Міністрів України від 27 грудня 2017 року №1094, у зв'язку з неподанням нею необхідних документів та невідповідністю встановленим комісією вимогам до претендентів;
- взяти до відома, що присутня на засіданні комісії Гульчій О.П. особисто проінформована про прийняття цього рішення.

Механізм проведення конкурсу на зайняття посади керівника державного, комунального закладу охорони здоров'я визначено Порядком проведення конкурсу на зайняття посади керівника державного, комунального закладу охорони здоров'я, затвердженим постановою Кабінету Міністрів України від 27 грудня 2017 року №1094, (далі - *Порядок №1094*).

Так, відповідно до п.п. 5, 7, 23, 31 Порядку №1094, конкурс складається з таких етапів:

- 1) прийняття рішення про проведення конкурсу;
- 2) формування конкурсної комісії (у разі необхідності оновлення її складу);
- 3) підготовка до проведення конкурсу (оприлюднення оголошення про проведення конкурсу, прийняття документів від осіб, які бажають взяти участь у конкурсі, перевірка поданих документів на відповідність установленим вимогам);
- 4) проведення конкурсу (заслуховування конкурсної пропозиції та проведення співбесіди з кандидатами (претендентами), визначення переможця конкурсу);
- 5) оприлюднення результатів конкурсу.

Особи, які подали необхідні документи для участі в конкурсі, є претендентами на зайняття посади (далі - претенденти).

Рішення конкурсної комісії приймаються більшістю голосів її членів, присутніх на засіданні.

Рішення оформлюється протоколом не пізніше наступного робочого дня після проведення засідання та підписується усіма присутніми на засіданні членами конкурсної комісії. Кожен член конкурсної комісії має право додати до протоколу окрему думку щодо змісту та обставин засідання конкурсної комісії не пізніше наступного дня після ознайомлення з протоколом. Надана окрема думка до протоколу засідання конкурсної комісії є невід'ємною частиною такого протоколу.

За рішенням конкурсної комісії претендент не допускається до участі в конкурсі у разі: неподання ним необхідних документів; його невідповідності встановленим комісією вимогам до претендентів та конкурсних пропозицій; наявності у претендента незнятої або непогашеної в установленому законом порядку судимості, заборони займати відповідні посади або провадити певні види діяльності; наявності судового рішення, яке набрало законної сили, за яким претендент визнаний винним у вчиненні корупційного правопорушення або правопорушення, пов'язаного з корупцією.



Претенденти, допущені до участі в конкурсі, є його учасниками. Про прийняте конкурсною комісією рішення претенденти та учасники повідомляються секретарем конкурсної комісії протягом трьох робочих днів з дня проведення засідання з розгляду документів.

Разом з тим, згідно з п.п. 33, 38 Порядку №1094, початком проведення конкурсу вважається дата, на яку призначено засідання конкурсної комісії з розгляду заяв претендентів і доданих до них документів. Проведення конкурсу завершується в день ухвалення конкурсною комісією рішення про затвердження його результатів. Строк проведення конкурсу становить не більш як 30 календарних днів.

За результатами заслуховування конкурсних пропозицій і проведених співбесід конкурсна комісія шляхом голосування відбирає з числа учасників конкурсу одну кандидатуру, яка відповідає встановленим вимогам, - переможця конкурсу, після чого вносить відповідне подання керівникові органу управління, що здійснює призначення переможця конкурсу на посаду керівника закладу. Рішення про призначення на посаду та укладення контракту на строк від трьох до п'яти років, приймається протягом одного місяця з дня внесення конкурсною комісією відповідного подання. Зазначений строк може бути продовжено на період проведення спеціальної перевірки стосовно осіб, які претендують на зайняття посад, які передбачають зайняття відповідального або особливо відповідального становища, та посад з підвищеним корупційним ризиком (у випадках, передбачених законодавством), інших процедур, передбачених законодавством.

Суд звертає увагу, що із вказаного вище протоколу №2 засідання постійно діючої конкурсної комісії для проведення конкурсів на зайняття посад керівників закладів охорони здоров'я, що належать до комунальної власності територіальної громади міста Києва та підпорядковані Департаменту охорони здоров'я ВО КМР (КМДА), складеного 30 жовтня 2018 року вбачається, що претендентом, допущеним до участі в конкурсі, залишилися одна особа.

При цьому, відповідно до розміщеного на офіційному веб-сайті Департаменту охорони здоров'я ВО КМР (КМДА) (<http://health.kievcity.gov.ua/content/ogoloshennya-konkursu-081018-kmec.html>) Оголошення про проведення конкурсу на зайняття посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру, засідання конкурсної комісії з розгляду конкурсних пропозицій учасників конкурсу, проведення з ними співбесіди та здійснення шляхом голосування відбору з числа учасників конкурсу однієї кандидатури, яка відповідає встановленим вимогам - переможця конкурсу відбудеться 08 листопада 2018 року.

Отже, 08 листопада 2018 року конкурсною комісією буде відібрано переможця конкурсу, після чого внесено відповідне подання керівникові органу управління, що здійснює призначення переможця конкурсу на посаду керівника закладу, а протягом одного місяця з дня внесення конкурсною комісією відповідного подання повинно бути прийняте рішення про призначення на посаду головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру та укладення контракту.

Враховуючи вищезазначене у сукупності, суд приходить до висновку про обґрунтованість тверджень позивача відносно того, що невжиття заходів забезпечення позову може істотно ускладнити реалізацію виконання рішення суду, ефективного захисту та поновлення порушених прав та інтересів позивача.

Відповідно до ч.ч. 1, 2 ст. 151 КАС України, позов може бути забезпечено: 1) зупиненням дії індивідуального акта або нормативно-правового акта; 2) заборонами відповідачу вчиняти певні дії; 3) встановленням обов'язку відповідача вчинити певні дії; 4) заборонами іншим особам вчиняти дії, що стосуються предмета спору; 5) зупиненням стягнення на підставі виконавчого документа або іншого документа, за яким стягнення здійснюється у безспірному порядку.

Суд може застосувати кілька заходів забезпечення позову. Заходи забезпечення позову мають бути співмірними із заявленими позивачем вимогами. Суд також повинен враховувати співвідношення прав (інтересу), про захист яких просить заявник, із наслідками

вжиття заходів забезпечення позову для заінтересованих осіб.

Таким чином, перевіривши зазначені у поданій заяві доводи позивача на предмет їх відповідності вище викладеним нормам та з'ясованим судом обставинам, а також оцінивши докази, які уже містяться у матеріалах справи, суд прийшов до висновку про обґрунтованість поданої заяви та, як наслідок, про наявність підстав та необхідність вжиття заходів забезпечення позову, виходячи із вище викладених обставин, оскільки, за переконанням суду, дійсно невжиття таких заходів може істотно ускладнити виконання рішення суду або ефективний захист або поновлення порушених чи оспорюваних прав або інтересів позивача, за захистом яких він звернувся.

При цьому, суд зазначає, що вжиття заходів забезпечення позову за результатами розгляду поданої заяви не є вирішенням публічно-правового спору по суті без фактичного його розгляду судом. Вжиття заходів забезпечення позову, у даному випадку, суд вважає вимушеним заходом, оскільки невжиття таких заходів призведе до негативних наслідків, для відновлення яких необхідно буде докласти значних зусиль та витрат.

На підставі вище викладеного, керуючись ст.ст. 72, 77, 150, 151, 154, 241-243, 248 КАС України, суд

УХВАЛИВ:

1. Задовольнити заяву Гульчій Олесі Петрівни про забезпечення позову в адміністративній справі №640/18167/18.

2. Заборонити Департаменту охорони здоров'я виконавчого органу Київської міської ради (Київської міської державної адміністрації) (місцезнаходження: 01001, м. Київ, вул. Прорізна, 19; код ЄДРПОУ 02012906) проводити конкурс на зайняття вакантної посади головного лікаря Київського міського клінічного ендокринологічного центру.

3. Роз'яснити, що дана ухвала діє до вирішення адміністративної справи №640/18167/18 по суті та набрання судовим рішенням у вказаній справі законної сили.

Дана ухвала суду підлягає негайному виконанню.

Ухвала набирає законної сили негайно після її проголошення, якщо інше не передбачено цим Кодексом.

Ухвала, постановлена судом поза межами судового засідання або в судовому засіданні у разі неявки всіх учасників справи, під час розгляду справи в письмовому провадженні, набирає законної сили з моменту її підписання суддею (судьями).

Ухвалу про забезпечення позову або про відмову у забезпеченні позову може бути оскаржено. Оскарження ухвали про забезпечення позову не зупиняє її виконання, а також не перешкоджає подальшому розгляду справи.

Апеляційна скарга на рішення суду подається протягом тридцяти днів, а на ухвалу суду протягом п'ятнадцяти днів з дня його (її) проголошення.

Якщо в судовому засіданні було оголошено лише вступну та резолютивну частини рішення (ухвали) суду, або розгляду справи в порядку письмового провадження, зазначений строк обчислюється з дня складення повного судового рішення.

Суддя



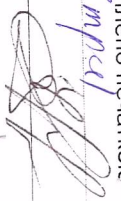
Ю.Т. Шрамко

У ДОКУМЕНТІ ПРОШИТО, ПРОНУМЕРОВАНО

ТА СКРІПЛЕНО ПЕЧАТКОЮ

3 Emped

СУДДА



Ю. Т. Шрамко