

## **Ke vztahu zákona o volbách do zastupitelstev krajů a zákona o státní službě**

Podle § 5 odst. 2 písm. a) zákona č. 130/2000 Sb., o volbách do zastupitelstev krajů a o změně některých zákonů, je funkce člena zastupitelstva kraje neslučitelná s funkcí vykonávanou na ministerstvu, jiném ústředním orgánu státní správy nebo na orgánu státní správy s celostátní působností, obsazovanou volbou, jmenováním nebo ustanovováním. Toto ustanovení nebylo dotčeno žádnou z novel cit. zákona.

Orgánem státní správy je třeba rozumět správní úřad (= instituce ve smyslu čl. 79 odst. 1 Ústavy). Ustanovení čl. 79 odst. 2 Ústavy stanoví, že „[p]rávní poměry státních zaměstnanců v ministerstvech a jiných správních úřadech upravuje zákon“. Byť by bylo chápáno jako předzvěst státní služby, dopadalo a dopadá toto ustanovení zjevně na státní zaměstnance bez ohledu na to, zda je jejich zaměstnanecký poměr poměrem služebněprávním (= veřejnoprávním), nebo pracovněprávním (= soukromoprávním).

Univerzální charakter musí mít i shora zmíněné ustanovení zákona o volbách do krajských zastupitelstev. Odkaz na (tehdejší) zákoník práce v poznámce pod čarou samozřejmě nemá normativní význam a nikdy neměl znamenat, že by se dané ustanovení nevztahovalo na státní zaměstnance ve služebním (služebněprávním) poměru.

V praxi vyvstala otázka, zda toto ustanovení nebylo překonáno zákonem č. 234/2014 Sb., o státní službě.

Zákon o státní službě předmětnou otázku neřeší. Zdánlivý překryv vyvolává ustanovení jeho § 33 odst. 1 písm. t), které se ovšem týká přijetí do služebního poměru a/nebo výkonu služby vůbec. Naproti tomu neslučitelnost podle zákona o volbách do zastupitelstev krajů se týká pouze funkcí jmenovaných, takže si tato ustanovení ve skutečnosti překážet nemohou.

Třeba podotknout, že zákon o státní službě rozlišuje jmenování na služební místo (představeného) a zařazení na služební místo, přičemž zařazení na služební místo, resp. jeho zastávání zřejmě není „ustanovením do funkce“ zakládajícím neslučitelnost podle traktovaného ustanovení zákona o volbách do zastupitelstev krajů. Jmenování na funkční místo představeného, resp. jeho zastávání naproti tomu tuto neslučitelnost zakládá.

Podpůrně lze argumentovat i tím, že si nelze rozumně představit ústavně konformní právní konstrukci, která by vylučovala nějakou osobu zastávající ve správních úřadech funkci obsazovanou jmenováním v závislosti na tom, zda je osobou ve služebním poměru, či nikoli [k tomu srov. § 2 odst. 1 písm. b) až i) zákona o státní službě].

Pokud osobě zastávající funkci neslučitelnou s funkcí člena zastupitelstva kraje vznikne mandát člena zastupitelstva, je třeba postupovat (nejprve) podle ustanovení § 48 odst. 5, popřípadě (posléze) podle § 48 odst. 3 písm. a) a (v krajním případě) podle § 48 odst. 4 zákona o volbách do zastupitelstev krajů.