

ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ - КЮСТЕНДИЛ

ПРОТОКОЛ

№ 51

гр. Кюстендил, 01 май 2024 година

Днес, 01.05.2024 година от 15:00 часа в заседателната зала, находяща се на втори етаж в сградата на Община Кюстендил в гр. Кюстендил, пл. "Велбъжд" № 1 се проведе заседание на Общинска изборителна комисиия - Кюстендил.

На заседанието присъстваха: Венцеслав Благоев Механджийски – председател, Владимир Александров Миланов – зам.-председател, Огнян Кирилов Иванов – зам.-председател, Добри Пламенов Божков – зам.-председател, Илиян Георгиев Хаджийски – секретар, Евелина Стефанова Нешева - член, Светослава Георгиева Радославова – член, Димитрина Георгиева Христова – член, Антоанета Василева Агаджикова - Винарова – член, Румяна Иванова Сергиева-Димитрова – член.

Отсъстваха: Соня Йорданова Младенова – член.

ДНЕВЕН РЕД:

- 1. Относно:** Прекратяване пълномощията на Екатерина Георгиева Николова, избрана за кмет на кметство – село Долна Гращица.

Докладва: Венцеслав Механджийски

Колеги, има ли предложения за включване в дневния ред на други точки? Не виждам желаещи. Процедура по гласуване на дневния ред – „За“ 10 гласа, „Против“ – няма.

По т.1 от дневния ред: Прекратяване пълномощията на Екатерина Георгиева Николова, избрана за кмет на кметство – село Долна Гращица.

Във връзка с постъпило писмо с изх. № 61-00-115/ 29.03.2024 г. от председателя на Общински съвет – Кюстендил – г-н Димитър Велинов, с което уведомява ОИК – Кюстендил, че Екатерина Георгиева Николова, избрана за кмет на кметство село Долна Гращица е подала заявление, с което е уведомила председателя на Общински съвет - Кюстендил за несъвместимост в указания срок от ЗМСМА, чл.41, ал. 3. Към писмото са приложени: заявление с вх.№КК-6 от 05.12.2023 г. от Екатерина Николова, с което излага причини, поради които не е подала декларация за несъвместимост по чл. 49, ал.1, т.1 от ЗПК във връзка с параграф 2, ал. 1, т. 3 от ДР на ЗПК във връзка с чл.41, ал. 1 от ЗМСМА; Протокол от проведено заседание на ПК „Трите езера“ с. Горна Гращица от 07.04.2017 г., както и изисканите и получени справки и обяснения с Решение № 284 – МИ от 02.04.2024 г. на ОИК - Кюстендил:

- Писмо с изх. № 06-00-205/17.04.2024 г. на Агенция по вписванията, Търговски регистър, съдържащо информация за вписаните обстоятелства в Регистъра за лицето Екатерина Георгиева Николова с ЕГН *** за периода от 9 ноември 2023 год. до 01 април 2024 год. с наш вх. № 451/23.04.2024 г.
- Възражение от Екатерина Георгиева Николова с ЕГН ***, получено и входирано с вх. № 452/29.04.2024 г. на ОИК - Кюстендил.

от които се установи, че за периода 9 ноември 2023 год. до 01 април 2024 год. липсват вписвания за лицето Екатерина Георгиева Николова с ЕГН ***. С подаденото възражение Екатерина Георгиева Николова, излага становище за липса на обстоятелства, налагащи предсрочно прекратяване на пълномощията и, като излага подробни мотиви в тази насока включително съдебна практика.

Според нормите на ЗМСМА и по специално чл. 41, ал. 1 „Кметовете на общини, на райони и на кметства, кметските наместници, заместник-кметовете на общини и на райони и секретарите на общини не могат да извършват търговска дейност по смисъла на Търговския закон, да бъдат контролори, управители или прокуристи в търговски дружества, търговски пълномощници, търговски представители, търговски посредници, синдици, ликвидатори или да участват в надзорни, управителни и контролни органи на търговски дружества и кооперации за времето на мандата им.“ А съгласно чл. 41, ал. 3 от ЗМСМА „В едномесечен срок от полагането на клетвата, съответно от приемането на решението на общинския съвет, лице, което при избирането му за кмет заема длъжност или осъществява дейност по ал. 1, предприема необходимите действия за прекратяване на дейността и/или за освобождаването му от заеманата длъжност и уведомява писмено за това председателя на общинския съвет и общинската изборителна комисия.“ За неизпълнение на горните разпоредби е предвидено, като санкция предсрочно прекратяване на пълномощията.

Съгласно Решение № 13 от 24.09.2020 г. на КС на РБ по к. д. № 5/2020 г. при практическото прилагане е необходимо точно да се установи кои са приложимите разпоредби от Конституцията или от специалните закони, да се съпостави фактическата обстановка с въведените в тях несъвместимости, да се направи обоснован извод за наличието на факти и обстоятелства, които водят до несъвместимост. Както и изрично подчертава, че във своята преценка правоприлагащия орган следва да предвиди механизъм посредством който се изключва автоматизма на настъпване на правните последици на несъвместимостта. Той се отнася до задължителната преценка за наличието, респективно липсата на несъвместимост съответно на основание за предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета, която се извършва от общинската изборителна комисия. Посоченото налага всеки конкретен случай да се разглежда по отделно за наличие на предвидените в закона основания.

Законовите разпоредби налагат ОИК да установи има ли извършено нарушение от Екатерина Георгиева Николова, което е в хипотезата на чл. 41, ал. 1 от ЗМСМА, предприела ли е в законоустановения срок по ал. 3 от същия текст стъпки за прекратяване на несъвместимостта и обстоятелствата при които са направени.

В срока по чл. 41, ал. 3 от ЗМСМА, Екатерина Георгиева Николова е уведомила председателя на ОБС Кюстендил, за съществуващата формална несъвместимост, за предприетите от нея действия за преодоляването и, както и невъзможността към момента да бъдат заличени обстоятелствата от които произтича.

Екатерина Георгиева Николова е избрана за член на управителния съвет на Потребителна кооперация „Трите езера“ през 2013 г. с край на мандата 20.03.2017 г. На 07.04.2017 г. е проведено общо събрание, на което е била освободена от поста – член на управителния съвет, за вписването на това обстоятелство е подадено заявление А7 №20170421114811/21.04.2017г., по което заявление има постановен отказ за вписване с №20170421114811-2 от 27.04.2017г. Последващ опит да бъде заличена, Екатерина Георгиева Николова е направила със заявление до председателя на Потребителна кооперация „Трите езера“ от 10.05.2018 г., когато е разбрала за отказа от вписването. Във възражението си Екатерина Георгиева Николова е посочила, че председателя на кооперацията е починал и няма кой да изпълни заявеното от нея желание за заличаването и. Същата не е от кръга на оправомощените лица да извършват корекции и вписвания по статуса на потребителна кооперация „Трите езера“ в търговския регистър.

От събраните и представени пред ОИК - Кюстендил документи, справки, възражения и приложенията към тях, не може да се направи извода, че са налице предвидените в закона предпоставки за предсрочно прекратяване пълномощията на Екатерина Георгиева Николова с ЕГН ***, като кмет на кметство с. Долна Гращица. С подаването на заявление А7 № 20170421114811/21.04.2017 г. пред Агенция по вписванията, Търговски регистър, както и волеизявлението, обективизирано от нея пред председателя на Потребителна кооперация „Трите езера“ е изпълнила законовите си задължения визиращи в чл. 41 от ЗМСМА, още повече, че мандата и е изтекъл към 2017г., много по рано от избирането и положената от нея клетва за избран кмет на кметство на 10.11.2023 г. Законите ограничения, въведени с чл. 41 от ЗМСМА целят превес на обществен интерес над личния, като заемането/съвместяването/ на публична длъжност наред с частна представлява заплаха, предпоставка за злоупотреба. Настоящия случай не може да се счита за обикновените случаи от този вид т.к. обстоятелството, че Екатерина Георгиева Николова не е заличена в търговския регистър, като член на управителния съвет освен, че не е по нейна вина, по никакъв начин не може да и донесе облага. С Решение № 13 от 24.09.2020 г. на КС на РБ по к. д. № 5/2020 г., Конституционния съд се е произнесъл и по въпроса за гарантираното с чл. 48 от КРБ право на труд, в което се приема, че същото не се нарушава т.к. при предсрочно прекратяване на пълномощията остава да заема друга длъжност, което е невъзможно за настоящия случай.

Липсата на уведомяване от Екатерина Георгиева Николова към ОИК - Кюстендил в срока по чл. 41, ал. 3 от ЗМСМА, за съществуващата несъвместимост, за конкретния случай не следва да е достатъчно основание за предсрочно прекратяване на пълномощията и т.к.:

- Несъвместимостта е възникнала и опитите за отстраняване са на много по ранен етап, а именно още през 2017 г.
- Самото заседание на общото събрание, на Потребителна кооперация „Трите езера“, на което е взето решение за освобождаване на Екатерина Георгиева Николова с ЕГН ***, като член на управителния съвет и е избран нов управителен съвет е проведено на 07.04.2017 г.
- Избора на нов управителен съвет е обстоятелство, подадено със заявление към Агенция по вписванията, Търговски регистър с А7 № 20170421114811 от 21.04.2017 г.

Следва да се отбележи, че не уведомяването не винаги е предпоставка за предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета на кметство, обективизирано в Решение № 8880 от 27.07.2021 г. по адм. д. № 4099 / 2021 на Върховния административен съд. Вписването на предприемане на необходимите действия по прекратяване на дейността и несъвместимостта в Търговския регистър в рамките на едномесечния срок, удовлетворява изискването на чл.41 ал.3 от ЗМСМА за уведомяване и Решение № 10479 от 17.11.2022 г. по адм. д. № 3571/2022 на Върховния административен съд, Решение 14883/02.12.2020 г. по адм. д. 7803/2020 г на Върховния административен съд.

Детайлният преглед и тълкуване на разпоредбата на чл. 43, ал. 1 от ЗМСМА показва, че задължението за уведомяване възниква за предприетите действия в едномесечния срок по чл. 41, ал. 3 – след полагането на клетва, а не за предприети действия преди това, каквито несъмнено са приключването на мандата 20.03.2017г., проведеното общо събрание на 07.04.2017 г., на което е била освободена от поста – член на управителния съвет, заявлението за вписването на това обстоятелство А7 № 20170421114811/21.04.2017 г., по което заявление има постановен отказ за вписване с № 20170421114811-2 от 27.04.2017г. и заявление до председателя на Потребителна кооперация „Трите езера“ от 10.05.2018 г. за заличаването и като член на управителния съвет.

На основание чл.87, ал.1, т.1 от Изборния кодекс във връзка и чл.41, ал.3 и чл. 42 ал.1 т.5 от ЗМСМА, Общинска избирателна комисия - Кюстендил, след проведено поименно гласуване с 10 гласа „за“, „Против“ – няма взе следното

РЕШЕНИЕ № 285 – МИ

Отказва да прекрати предсрочно пълномощията на Екатерина Георгиева Николова, избрана за кмет на кметство – село Долна Гращица.

Решението подлежи на обжалване в 7-дневен срок пред Административен съд-Кюстендил на основание чл. 459 от ИК.

Председател: / П /
/Венцеслав Механджийски/
Секретар: / П /
/Илиян Хаджийски/