**ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ ГР. СЕПТЕМВРИ**

**Град Септември, ул."Александър Стамболийски" № 37А**

**Тел. 03561/7770, GSM:0888587505 email: oik1329@cik.bg**

**ПРОТОКОЛ № 27/06.01.2020 г.**

**от заседание на ОИК гр. Септември**

Днес 07.01.2020 г. в сградата на Община Септември, се проведе заседание на ОИК гр. Септември при следния дневен ред:

Разглеждане и произнасяне по Заявление вх. № 301 от 06.01.2020 г., подадено от Инициативен комитет „Да спасим Община Септември”.

Разглеждане и произнасяне по Искане с вх. № 303/07.01.2020 г. МК „БСП за България”.

Разглеждане и произнасяне по Сигнал вх. № 304/07.01.2020 г. от Емил Ценов Георгиев, председател на ПП „ПК ЕКОГЛАСНОСТ”

На заседанието присъстват следните членове на ОИК Септември:

Председател

Мануел Христов Манчев

Зам. председател

Али Ахмедов Чешмеджиев

Миглена Любенова Дачева

Секретар

Васил Стефанов Мезов

Членове:

1. Павлинка Станоева Церовска

2. Павлина Александрова Чеширова

3. Ирина Стоянова Танева

4. Любка Василева Йорданова

5. Нонка Петрова Кекова

6. Валя Спасова Ал Самара

7. Стефан Йорданов Димитров

8. Вера Иванова Дончева

Заседанието се ръководи от председателя на ОИК Септември Мануел Христов Манчев.

След като се констатира наличието на кворум по смисъла на разпоредбата на чл. 85, ал. 3 от ИК за редовно провеждане на заседанието същото беше открито от председателя в 17:00 часа.

**По точка единствена от дневния ред:**

В ОИК Септември по електронна поща на 04.01.2020 г. в 16:08 часа е постъпило Заявление вх. № 301/06.01.2010 г. от Инициативен комитет „Да спасим Община Септември”. Представени са доказателства за влязло в законна сила Решение № РС-006-18-19/31.05.2018 г. на КПКОНПИ, с което е установен конфликт на интереси по отношение на кмета на Община Септември – Марин Василев Рачев във връзка с издаването на Заповед № 57/15.09.2017 г. за одобряване на проект за ПУП-ПРЗ в частен интерес на свързано с него лице по смисъла на параграф 1, т. 1 от ДР на ЗПУКИ /отм./, както и във връзка с неподаването на декларация по чл. 12, т. 4 от ЗПУКИ /отм./ на 15.09.2017 г., касаеща наличие на конфликт на интереси при издаването на Заповед № 57/15.09.2017 г. за одобряване на горецитирания проект за ПУП-ПРЗ.

Към заявлението са приложени Решение № РС-006-18-19/31.05.2018 г. на КПКОНПИ, Решение № 31/03.01.2020 г., постановено по административно дело № 1419/2019 г. по описа на ВАС, шесто отделение, Решение № 245/12.11.2018 г. на ОИК Септември.

В заявлението е формулирано искане за предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета на Община Септември Марин Василев Рачев на основание чл. 42, ал. 4, във връзка с ал. 1, т. 11 от ЗМСМА.

Иска се, освен това, ЦИК да провери дали ОИК Септември спазва пункт трети, точка 3.1, буква „м” от решение № 1686/20.11.2019 г. на ЦИК.

С вх. № 302/07.01.2020 г. в ОИК Септември е постъпило Становище от Марин Василев Рачев с приложени към него писмени доказателства касаещи мандатността на на правоотношенията възникнали след проведените избори съответно на 25.10.2015 г. и 27.10.2019 г. Приложени са Клетвени листове и декларации до КПКОНПИ във връзка с двата избора, посочени по-горе.

С вх. № 303/07.01.2020 г. в ОИК Септември е постъпило Искане от МК „БСП за България”, с което се иска ОИК Септември да се произнесе за предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета на Община Септември Марин Василев Рачев на основание чл. 42, ал. 4, във връзка с ал. 1, т. 11 от ЗМСМА. Приложено е Решение № 31/03.01.2020 г., постановено по административно дело № 1419/2019 г. по описа на ВАС, шесто отделение.

С вх. № 304/07.01.2020 г. в ОИК Септември е постъпил Сигнал от Емил Ценов Георгиев, председател на ПП „ПК ЕКОГЛАСНОСТ”, с което се иска ОИК Септември да се произнесе за предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета на Община Септември Марин Василев Рачев на основание чл. 42, ал. 4, във връзка с ал. 1, т. 11 от ЗМСМА. Цитира се Решение № 31/03.01.2020 г., постановено по административно дело № 1419/2019 г. по описа на ВАС, шесто отделение.

ОИК Септември, счита че посредством Заявление вх. № 301/06.01.2010 г. от Инициативен комитет „Да спасим Община Септември”, Искане с вх. № 303/07.01.2020 г. МК „БСП за България” и Сигнал вх. № 304/07.01.2020 г. от Емил Ценов Георгиев, председател на ПП „ПК ЕКОГЛАСНОСТ”, е сезиран с аналогични искания за предсрочно прекратяване пълномощията на кмета на Община Септември Марин Василев Рачев на основание чл. 42, ал. 4, във връзка с ал. 1, т. 11 от ЗМСМА, поради което са налице предпоставките за произнасяне с едно общо решение. В тази връзка следва да се допълни обявения дневния ред за днешното заседание, като се включи и произнасяне по Искане с вх. № 303/07.01.2020 г. МК „БСП за България” и Сигнал вх. № 304/07.01.2020 г. от Емил Ценов Георгиев, председател на ПП „ПК ЕКОГЛАСНОСТ”.

При произнасяне по подадените заявление, сигнал и искане, ОИК Септември следва да съобрази разпоредбата на чл. 42, ал. 1, т. 11 от ЗМСМА, съгласно която пълномощията на кметовете се прекратяват предсрочно при влизане в сила на акт, с който се установява конфликт на интереси.

Съгласно чл. 42, ал. 2 от ЗМСМА, обстоятелствата по ал. 1 се установяват служебно от общинската администрация, като се прилагат и съответните документи. В настоящия случай, ОИК Септември, счита че подадените заявление, искане и сигнал са достатъчни за сезирането и произнасянето от страна на ОИК, като към същите са приложени и относимите документи, съгласно разпоредбите на ЗМСМА.

Съгласно чл. 42, ал. 4 от ЗМСМА, съответната ОИК следва да се произнесе в тридневен срок считано от получаване на справката и документите по ал. 1, т. 11 от ЗМСМА, който срок в настоящия случай е спазен /първото по ред заявление е получено по електронна поща на 04.01.2020 г./.

Съгласно чл. 42, ал. 5 от ЗМСМА решенията и отказите по чл. 42, ал. 3 от ЗМСМА, както и отказите по чл. 42, ал. 4 от ЗМСМА подлежат на обжалване от заинтересуваните лица или от централните ръководства на партиите, компетентни съгласно устава, и ръководствата на коалициите, компетентни съгласно решението за образуване на коалицията, които са представени в общинския съвет, или от упълномощени от тях лица, по реда на чл. 459 от ИК.

Марин Василев Рачев е избран за кмет на Община Септември с Решение № 155/28.10.2019 г. на ОИК Септември.

ОИК Септември, счита че при взимане на решение по чл. 42, ал. 4 от ЗМСМА, във връзка с чл. 42, ал. 1, т. 11 от ЗМСМА следва да се проведе поименно, явно гласуване.

Като се съобрази гореизложеното, председателят на ОИК Септември даде думата за изказвания във връзка с поставените за разисквания въпроси, касаещи предсрочното прекратяване на пълномощията на кмета на Община Септември Марин Василев Рачев.

Вера Иванова Дончева:

Според мен, след като това се е случило в мандат 2015 г. – 2019 г. не следва да се прекратяват пълномощията на кмета на Община Септември, тъй-като се касае за друг мандат. Ако Марин Василев Рачев не се беше кандидатирал тази разпоредба на ЗМСМА не би била приложима, а съгласно решението на ВАС щеше да дължи само разноски. Според мен това нарушение е било в преден мандат и няма общо с този мандат.

Васил Стефанов Мезов:

Считам, че да разсъждаваме по решението на ВАС е несериозно и наивно. Затова съгласно предписаните ни от закона правомощия трябва да го приложим буквално и да отстраним кмета на Община Септември.

Стефан Йорданов Димитров:

Според становището, че трябва да гледаме на настоящия казус от позицията на мандатността е неправилно. Ако то би било правилно ние с вас нямаме място тука, да разсъждаваме по казуса. За казуси, касаещи предходния мандат компетентна би била предходната ОИК Септември. Аз считам обаче, че мандатността, към която ни насочва и становището на г-н Рачев е без значение, важно е дали е влязло в сила решението на КПКОНПИ, по отношение на кой е влязло в сила и дали към настоящия момент същото лице упражнява пълномощията си на публична фигура. Кмета Рачев от мандат 2015 – 2019 г. по никакъв начин не се различава от кмета Рачев от мандат 2019 – 2023 г. Обстоятелството че към настоящия момент заема същата длъжност по отношение на която е установен конфликт на интереси е достатъчно, за да бъде обявено прекратяване на пълномощията, независимо че касае нов мандат. Ние просто трябва да обявим предсрочното прекратяване на пълномощията. Ние действаме при условията на обвързана компетентност. Ако е правилна тезата за мандатността, то с оглед технологичното време за осъществяване на процедурите, то правните последици от установяване на конфликт на интереси би имало значение само за първата година от мандата.

Ирина Стоянова Танева:

Считам че ЗМСМА в частта на чл. 42, ал. 1, т. 11 е категоричен, че при влязло в сила решение за установяване на конфликт на интереси, ОИК предсрочно обявява прекратяване пълномощията на кмета. Поради изложеното, считам че трябва членовете на комисията да изпълнят това свое задължение. Никъде не се споменава в закона за определен мандат или срок. Единственото условие е: „при влизане в сила на акт, с който е установен конфликт на интереси.” Апелирам към стриктно спазване на законовите разпоредби от страна на членовете на ОИК.

Мануел Христов Манчев:

Във връзка с направените до настоящия момент изказвания – в чл. 42, ал. 5 от ЗМСМА изрично е предвидена обжалваемостта на отказите на ОИК по ал. 4 от закона, следователно ОИК може да постанови, както решение за предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета, така и решение, с което да постанови отказ за прекратяване на пълномощията му, което е обжалваемо по предвидения в закона ред. По отношение на установяването на конфликт на интереси в края на мандата на съответния кмет в тази връзка безнаказаността на съответния кмет, в края на мандата му – следва да се подчертае че предсрочното прекратяване на пълномощията на кмета на основание чл. 42, ал. 1, т. 11 от ЗМСМА е само едно от последствията при установяването на конфликт на интереси.

ЗМСМА предполага прекратяване на правомощията на действащ кмет по отношение на когото е установен конфликт на интереси при и по повод изпълнение на служебните му задължения. Следователно, доколкото установеният конфликт се отнася за предходен мандат, то тази Общинска комисия, назначена за нуждите на настоящия мандат, следва да направи разграничение между периода, в който този конфликт е установен и текущия мандат, който е различен и, теоретично, можеше да е друга личността, която изпълнява длъжността кмет.

Председателят на ОИК Септември постави на поименно явно гласуване въпросът следва ли да бъде обявено предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета на Община Септември Марин Василев Рачев

Мануел Христов Манчев - НЕ

Али Ахмедов Чешмеджиев - НЕ

Миглена Любенова Дачева - НЕ

Васил Стефанов Мезов - ДА

Павлинка Станоева Церовска - НЕ

Павлина Александрова Чеширова - НЕ

Ирина Стоянова Танева - ДА

Любка Василева Йорданова - НЕ

Нонка Петрова Кекова - ДА

Валя Спасова Ал Самара - НЕ

Стефан Йорданов Димитров - ДА

Вера Иванова Дончева – НЕ

С оглед проведеното гласуване е налице предвидено от чл. 85, ал. 4 от ИК мнозинство за взимане на решение за отказ за обявяване на предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета на Община Септември Марин Василев Рачев.

Мотиви:

С оглед поставените при разискването въпроси, ОИК Септември, счита че с разпоредбата на чл. 42, ал. 5 от ЗМСМА изрично е предвидена обжалваемостта на отказите на ОИК по ал. 4 от закона, следователно ОИК може да постанови, както решение за предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета, така и решение, с което да постанови отказ за прекратяване на пълномощията му, което е обжалваемо по предвидения в закона ред. По отношение на установяването на конфликт на интереси в края на мандата на съответния кмет, в тази връзка безнаказаността на съответния кмет, в края на мандата му – следва да се подчертае че предсрочното прекратяване на пълномощията на кмета на основание чл. 42, ал. 1, т. 11 от ЗМСМА е само едно от последствията при установяването на конфликт на интереси. В ЗПКОНПИ, както и в отменения ЗУПКИ са предвидени редица последици от установяването на конфликт на интереси по предвидения от закона ред, поради което неприложимостта на чл. 42, ал. 1, т. 11 от ЗМСМА не е основание да се приеме, че не настъпват никакви правни последици по отношение на лицето, за което е установен конфликт на интереси.

Решението на КПКОНПИ, с което се установява конфликт на интереси по отношение на Марин Рачев констатира и санкционира неправомерно поведение на конкретна личност по време на изпълнение на изборната длъжност „кмет” в периода 2014 г. – 2019 г., което изрично се посочва в мотивите на съдебното решение. Също там е отбелязано, че акта, за който съдът е счел, че съставлява конфликт на интереси е бил отменен преди подаването на сигнал до КОНПИ.

Към настоящия момент е започнал нов кметски мандат за периода 2019 – 2023 г.

ЗМСМА предполага прекратяване на правомощията на действащ кмет по отношение на когото е установен конфликт на интереси при и по повод изпълнение на служебните му задължения. Следователно, доколкото установеният конфликт се отнася за предходен мандат, то тази Общинска комисия, назначена за нуждите на настоящия мандат, следва да направи разграничение между периода, в който този конфликт е установен и текущия мандат, който е различен. Теоретично погледнато, можеше да е друга личността, която изпълнява длъжността кмет на общината, което би направило произнасянето на ОИК безпредметно.

Общинската избирателна Комисия застъпва разбирането, че ако законодателят е имал воля последиците от установяване на конфликта на интереси да се разпростира извън рамките на текущия мандат, то би следвало да се съдържа изричното уточнение за това, както е направено през 2016 г. в чл. 42 ал. 1 т. 4 ЗМСМА. В сега действащата редакция на точка 11 не се засяга момента на влизане в сила на акта, с който се установява конфликт на интереси (за разлика от т.4).

Горното разбиране се потвърждава и от факта, че законодателят не предвижда хипотеза за фигурата на „преизбран” кмет. Независимо дали е бил кмет или не в предишния мандат, това лице се явява на изборите като равнопоставен кандидат и, в случай че спечели избора, ОИК го обявява за кмет с ново решение, а не се позовава на преизбиране. При встъпване в новия мандат, независимо дали е същата личност или не, избраният за кмет полага клетва и подписва изричен клетвен лист с нова дата, включително и с встъпването в длъжност се поставя началото на ново трудово правоотношение. Изисква се и подаване на предвидените в закона декларации с нова дата, както и нарочно уведомление до съответното ТД на НАП за прекратяване на мандатното правоотношение по проведения предходен избор, както и за възникване на новото мандатно правоотношение.

Следователно, става дума за нова длъжност с нов мандат. Коя е конкретната личност няма значение.

Налага се извода, че обявяването на предсрочно прекратяване на пълномощията може да се отнася само до тези пълномощия, в рамките на които е извършено действието, за което е прието, че представлява конфликт на интереси.

Лишена от смисъл е конструкция, при която ако установяването на конфликта беше настъпило преди встъпването в длъжност, но след спечелването на изборите, това да няма никакво значение, а ако е настъпила след това, същото да е основание за прекратяване на правомощията.

В самото решение за установяването е записано, че конфликтът е осъществен от лице, което е кмет и е избрано през 2014 г.

Ако действие извършено в предишния мандат може да попречи за осъществяване на правомощията на кмет за следващ период това "наказание" би се превърнало в наказанието предвидено в чл.37, ал.1 т.6 на НК "лишаване от право да се заема определена държавна или обществена длъжност", а е общоизвестно, че наказанията имат място само и единствено в Наказателния кодекс. От друга страна би се получило така, че наказание, предвидено в НК се налага от друг орган, без процес и присъда.

Доколкото едно такова прекратяване на правомощията представлява във всички случаи някаква санкция, то същата следва да бъде посочена изрично, а именно, че лице, за което е налице установен конфликт за действие в предходен мандат, не може да бъде кмет. Макар и да не може да се определи точно каква точно отговорност се носи за допускането на конфликт във всички случаи следва да се има предвид чл. 46 ЗНА, който забранява всякаква отговорност да се обосновава по някаква аналогия и тълкуване.

" Чл. 46. (Изм. - ДВ, бр. 46 от 2007 г.) (1) (Изм. - ДВ, бр. 46 от 2007 г.) Разпоредбите на нормативните актове се прилагат според точния им смисъл, а ако са неясни, се тълкуват в смисъла, който най-много отговаря на други разпоредби, на целта на тълкувания акт и на основните начала на правото на Република България. (2) (Изм. - ДВ, бр. 46 от 2007 г.) Когато нормативният акт е непълен, за неуредените от него случаи се прилагат разпоредбите, които се отнасят до подобни случаи, ако това отговаря на целта на акта. Ако такива разпоредби липсват, отношенията се уреждат съобразно основните начала на правото на Република България. (3) Наказателна, административна или дисциплинарна отговорност не може да се обосновава съобразно предходната алинея."

Предвид всичко изложено, след проведеното поименно явно гласуване, и след като взе предвид разпоредбите на чл. 85, ал. 4 от Изборния Кодекс, както и на основание чл. 42, ал. 4, във връзка с ал. 1, т. 11 от ЗМСМА, ОИК СЕПТЕМВРИ с мнозинство от 2/3 от присъстващите на заседанието членове

**Р Е Ш И:**

**1. ОТКАЗВА да обяви** предсрочното прекратяване на пълномощията на Марин Василев Рачев избран за кмет на Община Септември на изборите за общински съветници и кметове произведени на 27.10.2109 г., обявен за избран кмет на Община Септември с Решение № 155/28.10.2019 г. на ОИК Септември.

Решението на ОИК Септември подлежи на обжалване в седемдневен срок, считано от обявяването му пред Административен съд Пазарджик, на основание чл. 42, ал. 5 от ЗМСМА по реда на чл. 459 от Изборния кодекс.

Други въпроси за решаване в настоящето заседание на ОИК Септември не бяха поставени.

След приключването на въпросите от приетия дневен ред и тъй-като не се поставиха други въпроси за обсъждане, заседанието беше закрито в 19:00 часа.

Председател

Мануел Христов Манчев

Зам. председател

Али Ахмедов Чешмеджиев

Миглена Любенова Дачева

Секретар

Васил Стефанов Мезов

Членове:

1. Павлинка Станоева Церовска

2. Павлина Александрова Чеширова

3. Ирина Стоянова Танева

4. Любка Василева Йорданова

5. Нонка Петрова Кекова

6. Валя Спасова Ал Самара

7. Стефан Йорданов Димитров

8. Вера Иванова Дончева