

ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ ПЕЩЕРА

ПРОТОКОЛ № 40- МИ

От заседание на Общинска изборителна комисия Пещера, проведено на 16.03.2025 г. от 12.00 ч., на което присъстваха:

Председател

Христо Николов Вълков

Зам. председатели

Гинка Георгиева Ставракиева

Соня Методиева Аврамова-Миразчиева

Христина Георгиева Дачева

Мустафа Фейзи Алиш

Секретар

Елена Костадинова Фолева

Членове

Екатерина Милкова Титова

Елена Георгиева Дузова

Зоя Димитрова Костадинова

Йордан Ангелов Костадинов

Нина Димитрова Костова

Заседанието се председателства от Христо Николов Вълков – председател на комисията, който след като констатира, че е на лице необходимия кворум за провеждане на заседанието по чл. 85, ал.3 от Изборния кодекс, докладва следния дневен ред:

1. Решение относно предсрочно прекратяване на пълномощията на кмет на кметство с. Радилово, общ. Пещера и уведомяване на ЦИК за насрочване на частичен избор за кмет на кметство с. Радилово, общ. Пещера.

Дневният ред се прие с единодушие от комисията

По точка 1.

Председателят на ОИК – Пещера предостави на членовете на ОИК Пещера постъпилите възражение с вх. № 193/13.03.2025 г. от Димитър Георгиев Данчев, допълнение към възражение с вх. № 194/13.03.2025 г. от Димитър Георгиев Данчев и заявление с вх. № 195/13.03.2025 г. от Мария Георгиева Джуркова – Пискулева. Открита беше дискусия и разискване на постъпилото възражение и допълнение към възражение от Димитър Георгиев Данчев.

Зам. Председателят на ОИК Пещера Мустафа Алиш изрази мнението си, че счита, че не са налице предпоставки за прекратяване на пълномощията на кмета и ще гласува против такова решение.

Членът на ОИК Пещера Йордан Костадинов отправи запитване, дали по закон такова уведомление за предприетите действия следва да се представи в ОИК, като членът на ОИК Йордан Костадинов се запозна с разпоредбата на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА.

Секретарят на ОИК Пещера Елена Фолева изрази мнението си, че във възражението е посочено, че е извършено „конклюдентно уведомяване“, което само по себе си е противоречие, имайки предвид, че по смисъла на израза „конклюдентно“ противоречи на акта на уведомяване и доказва, че ОИК не е уведомен по реда на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА от избрания кмет. В писмото на Общинския съвет до Мария Джуркова – Пискюлева веднъж се казва, че там се намират оригиналите, но такива не са предоставени на ОИК. Казва се, че не е уведомявана ОИК, нито Общински съвет Пещера, но видно от уведомлението Димитър Данчев е уведомил Председателя на Общинския съвет и ОИК, което отново е логическо противоречие.

След завършване на дискусиата по постъпилите възражения с вх. № 193/13.03.2025 г. от Димитър Георгиев Данчев, допълнение към възражение с вх. № 194/13.03.2025 г. от Димитър Георгиев Данчев и заявление с вх. № 195/13.03.2025 г. от Мария Георгиева Джуркова – Пискюлева и след изчерпването ѝ,

Председателят докладва следния проект на решение № 151 - МИ:

Приложение № 3 към
Решение № 2901-МИ от
16.11.2023 г.

ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ – ПЕЩЕРА

РЕШЕНИЕ

№ 151-МИ

гр. Пещера 16.03.2025 г.

ОТНОСНО: предсрочно прекратяване на пълномощията на кмет на кметство с. Радилово, общ. Пещера и уведомяване на ЦИК за насрочване на частичен избор за кмет на кметство с. Радилово, общ. Пещера

В ОИК - Пещера с вх. №№ 188/09.03.2025 г., 189/09.03.2025 г., 190/09.03.2025г., 191/09.03.2025 г., 192/09.03.2025 г., 193/13.03.2025 г., 194/13.03.2025 г., са получени документи, удостоверяващи наличието на основания за предсрочно прекратяване на пълномощията на кмет, установяващи обстоятелството по чл. 42, ал. 1, т. 5 от Закона за местното самоуправление и местната администрация.

В Общинска избирателна комисия Пещера е постъпил сигнал с вх. № 186/04.03.2025 г. от Мария Георгиева Джуркова – Пискюлева, в който се излагат обстоятелства, че при направена от подателя на сигнала проверка на интернет страницата на Агенция по вписвания Търговски регистър, се е установило, че Димитър Георгиев Данчев е бил член на контролния съвет на Кооперация "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503, със седалище и адрес на управление: с. Радилово, общ. Пещера, ул. „Георги Ангелиев“ № 39, със срок на мандат на контролния съвет до 09.04.2025г., съгласно вписани обстоятелства по заявление А7. Съгласно вписани на 14.12.2023 г. обстоятелства, участието в контролния съвет на Кооперация "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503, със седалище и адрес на управление: с. Радилово, общ. Пещера, ул. „Георги Ангелиев“ № 39 за Димитър Георгиев Данчев е прекратено.

В сигнала е посочено, че съгласно разпоредбата на чл. 41, ал.1 от ЗМСМА, кметовете на общини, на райони и на кметства, кметските заместници, 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.

Чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, поставя изискването 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.

Иска се извършването на проверка относно изпълнението на изискванията на нормата на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА по отношение на уведомяване на Председателя на Общински съвет – Пещера и Общинска изборителна комисия Пещера за предприетите действия от Димитър Георгиев Данчев за прекратяване на дейността по смисъла на чл. 41, ал.1 от ЗМСМА, а именно прекратяването на участието на Димитър Георгиев Данчев в контролния съвет на Кооперация "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503, със седалище и адрес на управление: с. Радилово, общ. Пещера, ул. „Георги Ангелиев“ № 39. При наличие на относими данни за това, се иска отпочване на производство по реда на чл. 42, ал.3 от ЗМСМА във вр. с чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА за предсрочното прекратяване на правомощията на Димитър Георгиев Данчев като Кмет на кметство с. Радилово, общ. Пещера.

С Решение № 145- МИ от 05.11.2023 г., Общинска изборителна комисия Пещера е обявила за избран за Кмет на кметство с. Радилово, общ. Пещера Димитър Георгиев Данчев, както и че своя Заповед Областният управител на област с административен център – гр. Пазарджик е свикала първо заседание на Общински съвет – Пещера на 15.11.2023 г. от 15.00 ч. с точка единствена – Избор на председател на Общински съвет – Пещера, на което са присъствали всички избрани за общински съветници, кметове на кметства и кмет на община. На същото заседание е проведена процедура по полагане на клетва от новоизбраните общински съветници кметове на кметства и кмет на община. Клетва е положил и избрания за кмет на кметство с. Радилово Димитър Георгиев Данчев.

Общинска изборителна комисия Пещера, като съобрази изложеното в сигнала и за проверка на обстоятелствата по чл. 41, ал.1 и ал.3 от ЗМСМА, чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА, както с оглед възведените ѝ от ЗМСМА правомощия, с Решение № 148– МИ от 04.03.2025 г., изиска от Председателя на Общински съвет – Пещера информация относно наличието на уведомяване и на коя дата, от Димитър Георгиев Данчев за предприети от него действия за прекратяване на дейността си по смисъла на чл. 41, ал.1 от ЗМСМА, а именно прекратяването на участието на Димитър Георгиев Данчев в контролния съвет на Кооперация "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503, със седалище и адрес на управление: с. Радилово, общ. Пещера, ул. „Георги Ангелиев“ № 39, както и изиска от Агенция по вписванията Търговски регистър и регистъра на юридическите лица с нестопанска цел информация относно предприети действия за прекратяване на участието на Димитър Георгиев Данчев в контролния съвет на "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503, със седалище и адрес на управление: с. Радилово, общ. Пещера, ул. „Георги Ангелиев“ № 39, съответно заявяване и вписване на същото обстоятелство.

От Председателя на Общински съвет – Пещера, на електронната поща на Общинска изборителна комисия Пещера на 07.03.2025 г. в 14:50 ч. и на хартиен носител, е постъпило писмо с изх. № К-ОБС-33#1/07.03.2025 г., в отговор на писмо с изх. № 54/04.03.2025 г., с което Общинска изборителна комисия Пещера. Уведомява се Общинска изборителна комисия Пещера, че в отговор на писмо с изх. № 54 от

04.03.2025 г. и вх. № К-ОБС-33 от 05.03.2025 г. на Общински съвет Пещера се изпраща заверено копие на постъпило в Общински съвет Пещера уведомление, в два екземпляра, с вх. № К-ОБС-166/08.12.2023 г. от Димитър Георгиев Данчев – Кмет на с. Радилово, общ. Пещера, в изпълнение на изискванията на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА и във връзка с чл. 41, ал.1 от ЗМСМА.

В приложение към писмото на председателя на Общински съвет Пещера е представено заверено копие от уведомление с вх. № К-ОБС-166/08.12.2023 г. Видно от съдържанието на приложеното в заверено копие уведомление с вх. № К-ОБС-166/08.12.2023 г., Димитър Георгиев Данчев уведомява, в изпълнение на изискванията на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, във връзка с чл. 41, ал.1 от ЗМСМА, в едномесечния срок от полагането на клетвата като кмет на Кметство Радилово, че е предприел необходимите действия за освобождаването от заеманата длъжност в Контролен съвет в Земеделска кооперация „ЗОВ“, като е подал молба за освобождаване до Земеделска кооперация „ЗОВ“, която от своя страна, чрез представляващия ѝ, е заявил със заявление с вх. № 20231208141259 вписване на промените в Агенция по вписванията –ТРПЮЛНЦ.

От Агенция по вписванията Търговски регистър и регистър на юридическите лица с нестопанска цел е постъпило писмо с изх. рег. № ТР-08/05.03.2025 г. с приложено Удостоверение № 20250305095737/05.03.2025 г. за вписаните в част „Вписани обстоятелства“ по партида на "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503 за периода от 01.01.2008 г. до 05.03.2025 г. Видно от съдържанието на посоченото удостоверение, на 17.05.2021 г. в 10:23:49 ч. е извършено вписване на обстоятелства по партидата на "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503 за състав на контролен съвет на земеделската кооперация. Димитър Георгиев Данчев е бил вписан в състава на контролния съвет на "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503 с дата на изтичане на мандата 09.04.2025 г. На 14.12.2023 г. в 15:37:52 ч. е извършено вписване на обстоятелства по партида на "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503 за промяна в състава на контролния съвет на земеделската кооперация, като Димитър Георгиев Данчев е заличен като член на контролния съвет на "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503.

Общинска изборителна комисия Пещера съобрази, че със свое Решение № 2-МИ от 10.09.2023 г. е утвърдила регистри, водени от същата комисия, като съгласно т. 1 от диспозитива на Решение № 2 – МИ от 10.09.2023 г. е утвърден входящ регистър, и съгласно решението в регистъра се вписват всички постъпващи документи и книжа, различни от подлежащите за завеждане и публикуване изборни книжа и материали, в регистрите, съгласно Решение № 2163– МИ от 31.08.2023 г., Решение № 1952-МИ от 3 август 2023 г., Решение № 1964-МИ от 7 август 2023 г., Решение № 1974-МИ от 10 август 2023 г., Решение № 1977-МИ от 16 август 2023 г. на Централната изборителна комисия и последващи след приемане на настоящето решение изборни книжа, утвърдени от Централна изборителна комисия, за които е предвидено отделно завеждане от входящия регистър. Във входящия регистър се завежда текущата кореспонденция, искания от институции, държавни или местни органи, органи на полицията, прокуратурата или съда, както и постъпилите жалби и сигнали, подлежащи на разглеждане от Общинска изборителна комисия, Централна изборителна комисия или съда. При входирането на документа се дава пореден входящ номер, изписан с арабски цифри, в регистъра се означава кореспондента и кратък текст относно съдържанието на документа. Постъпващата на електронната поща кореспонденция подлежи на входиране във входящия регистър, освен ако не следва да се вписва в регистрите, съгласно Решение № 2163– МИ от 31.08.2023 г., Решение № 1952-МИ от 3 август 2023 г., Решение № 1964-МИ от 7 август 2023 г., Решение № 1974-МИ от 10 август 2023 г., Решение № 1977-МИ от 16 август 2023 г. на Централната изборителна комисия и последващи след приемане на настоящето решение изборни книжа,

утвърдени от Централна изборителна комисия, за които е предвидено отделно завеждане от входящия регистър. Завеждането във входящия регистър се извършва от член на общинската изборителна комисия, извършващ действието по завеждане на документа чрез даване на пореден входящ номер, подпис и посочване на датата и часа на постъпването.

След извършена служебна проверка, се установи, че във водения входящ регистър от Общинска изборителна комисия Пещера, за периода от 15.11.2023 г. (датата на полагане на клетва на Кмета на Кметство с. Радилово Димитър Георгиев Данчев) до датата на регистриране на сигнал с вх. № 186/04.03.2025 г. от Мария Георгиева Джуркова – Пискиюлева, постановяване на Решение № 148 – МИ от 04.03.2025 г., както и получаването на писмо с изх. № К-ОБС-33#1/07.03.2025 г. от Председателя на Общински съвет Пещера не е получавано и не е извършвано завеждане на уведомление по реда на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА за предприетите от Димитър Георгиев Данчев действия по прекратяване на участието му в контролния съвет на "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503. Същото обстоятелство е констатирано с констативен протокол от 09.03.2025 г.

След извършена служебна проверка, се установява, че на електронната поща на Общинска изборителна комисия Пещера: <https://webmail.cik.bg/SOGo/so/oik1321@cik.bg/Mail/view#!/Mail/0/INBOX> за периода от 15.11.2023 г. (датата на полагане на клетва) до датата на постъпване на сигнал с вх. № 186/04.03.2025 г. от Мария Георгиева Джуркова – Пискиюлева (01.03.2025 г., 07:27 ч.), и получаването на писмо с изх. № К-ОБС-33#1/07.03.2025 г. от Председателя на Общински съвет – Пещера на 07.03.2025г. 14:50 ч., не е постъпило писмо (съобщение), съдържащо уведомление по реда на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА за предприетите действия от Димитър Георгиев Данчев по прекратяване на участието му в контролния съвет на "ЗЕМЕДЕЛСКА КООПЕРАЦИЯ "ЗОВ"", с ЕИК 822102503. Същото обстоятелство е констатирано с констативен протокол от 09.03.2025 г.

След извършена служебна проверка, се установи, че на интернет страница на Общински съвет Пещера, на която е обявена Декларация за несъвместимост по чл. 49, ал.1, т.1 от Закона за противодействие на корупцията във връзка с чл. 41, ал.1 от Закона за местното самоуправление и местната администрация <https://www.peshtera.bg/images/Deklaracii/Obshtinski/49/DOC002-2.pdf>. От съдържанието на декларацията е видно, че Димитър Георгиев Данчев декларира, че към 12.12.2023 г. (датата на декларацията) не участва в надзорни, управителни и контролни органи на търговски дружества и кооперации. Същото обстоятелство е констатирано с констативен протокол от 09.03.2025 г.

С оглед изложеното и по аргументи, изложени в свое Решение № 150 – МИ от 09.03.2025 г., откри производство по предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета на с. Радилово, общ. Пещера, Димитър Георгиев Данчев, в хипотезата на чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА, като предостави възможност за представяне от Димитър Георгиев Данчев на писмено възражение по реда на чл. 42, ал.3 от ЗМСМА.

С писмо с изх. № 58/09.03.2025 г., получено на 12.03.2025 г. чрез лицензиран пощенски оператор Димитър Георгиев Данчев е уведомен за започнатото производство по предсрочно прекратяване на пълномощията му като Кмет на кметство с. Радилово, общ. Пещера, предоставена му е възможност за представяне на писмено възражение.

В Общинска изборителна комисия Пещера на електронната поща на 11.03.2025 г. в 18.07 ч., заведено под вх. № 193/13.03.2025 г. е постъпило възражение от Димитър Георгиев Данчев, като в същото възражение излага подробни аргументи за неоснователност на изложеното в сигнала на Мария Георгиева Джуркова – Пискиюлева, както и липсата на предпоставките за прекратяване на пълномощията му в условията на чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА. Посочено е, че в установения от закона срок по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА е предприел действия по прекратяване на дейността по чл. 41, ал.1 от

ЗМСМА, както и че несъвместимостта е отстранена в срок и не са налице основания за прилагане на предвидената в закона последица – предсрочно прекратяване на пълномощията му като кмет на кметство с. Радилово, общ. Пещера. Във възражението е посочено, че да се прекратят пълномощията на кмета поради неуведомяване е несъразмерна санкция в сравнение с нарушението, като тази непропорционалност граничи с най – тежкия порок на административните актове. Застъпено е становището, че не може да се тълкува буквално текста на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, без да се държи сметка, че разпоредбата е част от една цяла правна норма, съдържаща се в чл. 41, ал.1, чл. 41, ал.3 и чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА – хипотеза, диспозиция и санкция от правило за поведение, чието съдържание може да се извлече само при прочит на цялостната конструкция от законови текстове, в които се съдържа. Смысла на закона се изяснява, когато се прочетат всички разпоредби, уреждащи възникване на положението на несъвместимост, предписаното поведение за нейното отстраняване и санкцията за неизпълнение на кумулативните действия в едномесечен срок. Оттук и целта на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА е да изключи автоматичното действие на забраната по чл. 41, ал.1 като се предоставя възможност на нейните субекти да запазят публичната си длъжност, при условие да изпълнят всички необходими действия, които са в тяхната власт, а необходими са тези, които ще доведат необратимо до отстраняване на несъвместимостта. Поради това, че обикновено тяхното извършване не е публично известно, както и предвид на факта, че отстраняването на несъвместимостта не винаги обективно е възможно да настъпи в рамките на този срок, законодателя е предвидил и кумулативно изискване за уведомяване. Разпоредбата е в полза на субектите на забраната, поради което е тяхна и тежестта да уведомяват органите, които контролират положението им на несъвместимост. Във възражението е изложено, че законодателят не случайно не изисква настъпването на правна последица, а именно отстраняването на несъвместимостта да е настъпила, правната логика е, че при настъпване на този факт и след като несъвместимостта не е налице, отпада и задължението да бъдат предприети дължими действия, защото тези действия ще бъдат действия по вече настъпили юридически факти. Посочено е също така, че ако в рамките на едномесечния срок основаниято за несъвместимост отпадне, избраният кмет не следва да има задължение да предприема допълнителни действия за прекратяване на несъвместимата дейност или освобождаване от длъжността, защото несъвместимостта вече не съществува. Такова изискване, след като вече са настъпили желаните резултати би се явявало правен абсурд и би противоречало на каквато и да е правна логика. Твърди се, че въпреки изложеното на 08.12.2023 г. е входирал в администрацията на Общински съвет – Пещера (част от общинска администрация) две еднообразни копия на уведомления с посочени адресати Председателя на Общински съвет – Пещера и Председател на Общинска избирателна комисия. Според Димитър Данчев самият факт, че входира не едно, а две еднообразни копия и поради факта, че дейността на общински съвет се подпомага от общинска администрация (арг. чл. 11, т.1, от Правилник за организацията и дейността на Общински съвет – Пещера) и съгласно принципа на компетентност и служебно препращане, залегнал в хипотезата на чл. 112 от АПК, счита, че с конклюдентни действия като е подал две копия на писма, адресирани до два различни органа е изразил волята си, тези писма да стигнат до посочените адресати. По този начин, независимо, че изискването на чл. 41, ал.1 от ЗМСМА е отпаднало преди изтичането на едномесечния срок, е изпълнил изискванията на закона и се спазил правните норми и е проявил дължимото поведение. Формулирано е искане за постановяване на решение, с което Общинска избирателна комисия Пещера да приеме подадения сигнал с вх. № 186/04.03.2025 г. от Мария Георгиева Джуркова – Пискулева, като неоснователен и не доказан и да се прекрати започнатото производство с Решение № 150 – МИ от 09.03.2025 г. на ОИК Пещера.

На 12.03.2025 г. в 17.18 ч. на електронната поща на Общинска избирателна комисия Пещера и заведено с вх. № 194/13.03.2025 г. е постъпило допълнение към възражение от Димитър Георгиев Данчев, в което е изложено, че спорен към настоящия казус е момента, който изразява и съществената разлика между цитираната от ОИК Пещера в свое решение № 150 – МИ от 09.03.2025 г. съдебна практика и настоящата фактическа обстановка, която безспорно засвидетелства факта, че преди изтичане на едномесечния срок по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, е предприел изискуемите действия и е налице правен резултат, а именно отстраняването на несъвместимостта е настъпила изцяло. Изразено е, че след като законодателят дава едномесечен срок за действие, няма законова пречка действията по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА да бъдат предприети в последния ден, в който изтича срока. Ако в този последен ден на едномесечния срок от деня на полагане на клетва липсват предпоставки по чл. 41, ал.1 от ЗМСМА, а именно в този последен ден да не се извършва търговска дейност по Търговския закон, то няма как да се предприемат действия, които се дължат съгласно чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, защото няма налице предпоставка, която да задължава да предприеме такива действия. Посочено е, че в едномесечния срок по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА несъвместимостта е отстранена. Твърди се, че ако Димитър Данчев попада в определена правна хипотеза, то следва да даде дължимото поведение съгласно диспозицията (дължимото поведение) и ако не даде дължимото поведение ще настъпи санкция. Съгласно правната доктрина, без наличието на хипотеза (чл. 41, ал.1 от ЗМСМА) не може да съществува и диспозиция (дължимо поведение по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА) още повече пък санкция (чл. 41, ал.1, т.5 от ЗМСМА). Твърди се, че в чл. 41, ал.3 от ЗМСМА се конкретизира, че трябва да се предприемат необходимите действия за отстраняване на изброените несъвместимости със заеманата длъжност и да уведоми Общинския съвет и ОИК за това, че е предприел действия срещу тези несъвместимости. В хипотезата на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА няма изискване за уведомяване на посочените органи, за това, че не е налице несъвместимост по чл. 41, ал.1 от ЗМСМА. Липсата на предпоставка по чл. 41, ал.1 от ЗМСМА, независимо от това, че обстоятелствата по отстраняването на тази предпоставка е възникнало в едномесечния срок по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, автоматично дерогира правната норма на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА. Посочва се, че законът или правната норма не може да задължи невъзможното, а именно да предприема действия, за които вече е настъпил желаният правен резултат.

В Общинска избирателна комисия Пещера е постъпило и заявление с вх. № 195/13.03.2025 г. от Мария Георгиева Джуркова – Пискюлева, с което уведомява Общинска избирателна комисия Пещера, че след запознаване с обявеното на интернет страницата на Общинска избирателна комисия Пещера Решение № 150 – МИ от 09.03.2025 г. е отправила питане към Председателя на Общински съвет – Пещера по отношение на обстоятелството намират ли се оригинал в Общински съвет Пещера подадените от Димитър Данчев уведомления, представено в заверено копие на Общинска избирателна комисия Пещера и посочено като представен документ в Решение № 150 – МИ от 09.03.2025 г. и уведомявал ли е за входящите в Общински съвет Пещера уведомления ОИК преди подаването на сигнала ѝ до ОИК Пещера и/или Общински съвет Пещера. Към заявлението е приложен и отговор от Председателя на Общински съвет Пещера с изх. № К-ОБС-42#1 от 12.03.2025 г. до Мария Георгиева Джуркова – Пискюлева по поставените от нея въпроси, като е посочено, че в деловодството на Общински съвет Пещера се намират два броя оригинали на уведомления от Димитър Данчев, както и че Председателят на Общински съвет Пещера не е уведомявал нито ОИК, нито Общински съвет Пещера, но видно от уведомлението и на основание чл. 41, ал.3 от ЗМСМА Димитър Данчев е уведомил Председателя на Общински съвет Пещера и ОИК. В заявлението си до Общинска избирателна комисия Пещера, Мария Георгиева Джуркова – Пискюлева посочва, че при условията на чл. 35 от АПК следва да се има предвид при произнасянето на Общинска избирателна

комисия Пещера по реда на чл. 42, ал.3 от ЗМСМА, че правото и административната практика изисква компетентния орган да бъде уведомен за подаденото пред некомпетентен орган искане, в случая уведомление по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, за да може същото да произведе целения правен резултат. Противното би довело до правна несигурност, която нито законодателят, нито трайната съдебна практика допуска и толерира.

Общинска изборителна комисия Пещера, за да се произнесе съобрази следното от правна страна.

Съгласно разпоредбата на чл. 41, ал.1 от ЗМСМА, 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.

В нормата на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, се поставя изискването 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. Относимо е да се посочи изложеното в мотивите на Решение № 13672/16.12.2024 г. по адм. дело № 7738/2024 г. на ВАС III отд., че уведомяването на председателя на общинския съвет и на общинската изборителна комисия е не просто второстепенно, декларативно задължение на лицето, по отношение на което е налице несъвместимост, а както вече беше посочено, е допълнителен механизъм предвиден от законодателя, за да се защити публичния интерес, като се даде възможност общинската изборителна комисия да осъществи контрол дали е изпълнена процедурата по чл. 42, ал.3 от ЗМСМА и да направи оценка изпълнени ли са условията по чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА във вр. с чл. 41, ал. 3 от ЗМСМА, като при нужда пристъпи към съответните действия за предсрочно прекратяване на пълномощията на кмета.

В условията на чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА, пълномощията на кметовете се прекратяват предсрочно, при неизпълнение на задължението по чл. 41, ал. 3 от ЗМСМА. За да се приеме, че са изпълнени кумулативно предвидените условия на нормата на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, следва да се установи, че лицето, избрано за кмет: 1. в едномесечен срок от обявяването на изборния резултат е предприело действия по прекратяване на дейността си по чл. 41, ал.1 от ЗМСМА; 2. е уведомило писмено за това Председателя на ОбС-Пещера и 3. е уведомило писмено за това и ОИК-Пещера. Неизпълнението на което и да е от трите кумулативно предвидени изисквания в чл.41, ал. 3 ЗМСМА води до неизпълнение на изискванията на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА и предсрочно прекратяване на пълномощията на лицето, което не е съобрило своето поведение с тях – чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА.

Съгласно разпоредбата на чл. 46, ал.1 от Закона за нормативните актове, 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. В мотивите на Решение № 13 от 24.09.2020 г. по к.д. № 5/2020 г. на Конституционния съд на Република България е посочено, че в ЗМСМА са предвидени две форми на несъвместимост – първоначална и последваща. В ЗМСМА това проявление на несъвместимостта е уредено от три елемента – забрана за извършване на конкретни дейности, водещи до несъвместимост (чл. 41, ал. 1), дължимо поведение при възникване на несъвместимост (чл. 41, ал. 3) и правни последици при неизпълнение на

това задължение (чл. 42, ал. 1, т. 5). Според Конституционния съд, отстраняването на несъвместимостта може да бъде постигнато единствено чрез волеизявление на лицето за прекратяване на едното от двете паралелно съществуващи правоотношения, по които то е страна. Друг правен субект би могъл да прекрати съществуващата несъвместимост единствено в случай, че тя не е прекратена от самото лице в установения в закона срок. **Премахването както на първоначална, така и на последваща несъвместимост се извършва по ред и в срок, определени със закон, като негативните последици за лицето не настъпват автоматично, а единствено при неспазването на определената процедура и срок.** Според Конституционния съд в посоченото решение, текстът на чл. 41, ал. 3 ЗМСМА не поражда съмнения относно своето съдържание и смисъл. Той задължава лицето, което при избирането му за кмет заема длъжност или осъществява дейност по ал. 1, да изпълни три кумулативно предвидени изисквания: да предприеме необходимите действия за прекратяването на дейността и/или за освобождаването му от заеманата длъжност; да уведоми писмено за това председателя на общинския съвет; да уведоми писмено за това общинската избирателна комисия. Така и съгласно трайната съдебна практика по приложението на нормата на чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА – така Решение № 6698 от 03.06.2024 г. по адм. дело № 4056/2024 г. III отд. на ВАС, Решение № 7626 от 23.06.2016 г. по адм. дело № 42/2016 г., IV отд. на ВАС, Решение № 4403 от 14.04.2020 г. по адм. дело № 1336/2020 г. III отд. на ВАС, Решение № 10561 от 19.10.2021 г. по адм. дело № 5370/2021 г. III отд. на ВАС, Решение № 657 от 23.01.2025 г. по адм. дело № 10636/2024 г. III отд. на ВАС, Решение № 1027 от 17.12.2020 г. по адм. дело № 1369/2020 г. на Административен съд – Пазарджик, заседаващ в VI – ти състав, Решение № 75 от 12.02.2020 г. по адм. дело № 133/2020 г. на Административен съд – Пазарджик, заседаващ в I състав и др., императивните изисквания на чл. 41, ал. 3 от ЗМСМА са и за задължения за уведомяване на председателя на Общинския съвет и ОИК. Или за да бъдат изпълнени изискванията на чл. 41, ал. 3 от ЗМСМА е необходимо: 1. лицето да предприеме необходимите действия за прекратяване на дейността му като търговец; 2. да уведоми писмено за предприетите действия председателя на общинския съвет, и 3. да уведоми писмено за предприетите действия общинската избирателна комисия. Законите предпоставки по тази разпоредба са кумулативни. Изискването за уведомяване на Общински съвет и на ОИК е разписано от законодателя, ведно със предприемане на необходимите действия за отстраняване на несъвместимостта по чл. 41, ал. 1 от ЗМСМА. При изписване на нормата на чл. 41, ал. 3 от ЗМСМА и изброяване на задълженията за лицето е използван съюзът „и“, което съгласно граматическото тълкуване, безспорно сочи на кумулативност на предпоставките. Законът изисква с еднаква тежест изпълнение на задължение за извършване на правни действия по отстраняване на несъвместимостта и действия по уведомяване на Общинския съвет и Общинската избирателна комисия.

От събраните в хода на производството доказателства се установява бездействие на Димитър Данчев по изпълнение и на трите кумулативни изисквания на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА – не е уведомил писмено за предприетите действия по прекратяване на дейността си по чл. 41, ал.1 от ЗМСМА общинската избирателна комисия. Постъпилото на 08.12.2023 г. в Общински съвет Пещера уведомление за предприетите действия не може да се счита за валидно изпълнение на изискването за уведомяване на ОИК Пещера– видно от водения входящ регистър, както и намиращите се на електронната поща на ОИК Пещера съобщения, не обосновават изпълнение в срока по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, а и след това, на задължението за уведомяване по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА от Димитър Данчев. На второ място, постъпилото в Общински съвет Пещера уведомление с копие до ОИК Пещера не е изпращано от органа към ОИК Пещера, не са предприемани опити за уведомяване на ОИК Пещера – писмо с изх. № К-ОБС-42#1 от 12.03.2025 г. на Председателя на Общински съвет Пещера, при изпълнение от страна на ОИК Пещера на задълженията по т. 19 от Решение № 2902 –

МИ от 16.11.2023 г. на ЦИК, като не е постигнат целения правен резултат, тъй като изявлението не е достигнало до компетентния орган, извън структурата на общинската администрацията – нито в срока по чл. 112 от АПК, както се сочи във възражението на Димитър Данчев, нито в срока по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, а и след това. От съдържанието на писмо с изх. № К-ОБС-42#1 от 12.03.2025 г. на Председателя на Общински съвет Пещера може да се направи еднозначния извод, че дори и Общински съвет Пещера не е уведомен за наличието на такъв документ, находящ се в Общински съвет Пещера, за да може чрез „конклюдентни действия“ ОИК Пещера да се осведоми за това обстоятелство – например протокол от заседание на ОС или запис от видеоизлъчване на заседание на ОС.

Не може да се счете, че задължението по уведомяване на ОИК Пещера по смисъла на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА е изпълнено и чрез подадената пред КПК и Общински съвет Пещера декларация за несъвместимост, тъй като същата е предоставена в изпълнение на задължения по друг специален закон и не може да се приравни на уведомяване на други органи по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА. В хода на производството не се събраха или представиха доказателства за изпълнение от Димитър Данчев на задължението по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА за уведомяване на ОИК Пещера за предприетите действия по прекратяване на дейността по чл. 41, ал.1 от ЗМСМА – липса на запис за входиран документ във водения входящ на ОИК Пещера, липса на съобщение, съдържащо уведомление по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА от периода на избирането на Димитър Данчев за Кмет на кметство с. Радилово до постъпване на сигнала от Мария Джуркова – Пискулева.

Общинска избирателна комисия Пещера не споделя от правна страна изложеното във възражението на Димитър Данчев, че отстраняването на несъвместимостта в срока по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА води до липса на предпоставки за задължение за уведомяване на органите Общински съвет и Общинска избирателна комисия. Това е така, тъй като към датата на избора и полагането на клетвата тази несъвместимост е била на лице, като за Димитър Данчев са възникнали задълженията по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА за предприемане на действия по прекратяване на дейността по чл. 41, ал.1 от ЗМСМА и едновременно с това да уведоми за предприетите действия председателя на Общинския съвет и Общинската избирателна комисия. Отстраняването на несъвместимостта в срока по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА не освобождава от задължението за уведомяване, тъй като по силата на законовия текст, за него таква задължение е възникнало поради избора и встъпване в правомощия чрез полагане на клетва и при ясно изразена воля, дали несъвместимостта ще бъде отстранена чрез прекратяване на дейността по чл. 41, ал.1 от ЗМСМА, или с подаване на оставка като избран кмет. За Димитър Данчев е възникнала несъвместимост по смисъла на правната норма на чл. 41, ал.1 от ЗМСМА поради избора му за кмет на кметство с. Радилово и встъпването му в правомощия, като за същия е възникнало задължението за отстраняването ѝ по реда и при условията на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА – чрез предприемане на действия и в условията на кумулативност уведомяване на Общински съвет и Общинска избирателна комисия. Общинска избирателна комисия Пещера не приема от правна страна, че може едно активно действие – подаване на писмено уведомление пред компетентния орган ОИК Пещера, да бъде заместено от едно пасивно действие – твърдени във възражението конклюдентни действия по уведомяване, тъй като двата типа поведение са взаимно изключващи се.

Както се посочи по – горе, в нормата на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, се поставя изискването 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 избирателна комисия.

Неизпълнението на изискването на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА – да се уведоми в месечен срок ОИК Пещера за предприетите действия по отстраняване на несъвместимостта представлява самостоятелно основание за предсрочно прекратяване на пълномощията на Димитър Данчев като кмет, като това неизпълнение не е незначително по своя характер, поради това, че императивния и кумулативния характер на изискванията на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА, както и определения срок за изпълнение, не поставя възможност на административния орган или съда при осъществяване на контрол за законосъобразност, да разграничава неизпълнението на изискванията на значителни или незначителни. Нарушението не може да бъде преценявано като съществено или несъществено, тъй като законодателят е посочил изискванията, като ги е обединил кумулативно – в този смисъл Решение № 1027 от 17.12.2020 г. по адм. дело № 1369/2020 г. на Административен съд – Пазарджик и Решение № 75 от 12.02.2020 г. по адм. дело № 133/2020 г. на Административен съд – Пазарджик, заседаващ в I състав.

Общинската избирателна комисия Пещера в условията на чл. 46, ал.1 от ЗНА следва да се съобрази с императивната норма на чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА. Общинска избирателна комисия Пещера, както и, че срокът по чл. 41 от ЗМСМА има преклузивен характер, а изтичането му задължава ОИК да упражни правомощието си по чл. 42, ал.1, т.5 от ЗМСМА по реда на чл. 42, ал.3 от ЗМСМА в условията на обвързана компетентност и да приложи последиците, които законът свързва с неизпълнение на задълженията по чл. 41, ал.3 от ЗМСМА по уведомяване на Общинската избирателна комисия.

Мотивирана от изложеното, Общинска избирателна комисия Пещера и на основание чл. 87, ал. 1, т. 1 във връзка с чл. 463 от Изборния кодекс и чл. 42, ал. 3 във връзка с чл. 42, ал. 1, т. 5 от ЗМСМА,

Р Е Ш И:

Прекратява предсрочно пълномощията на Димитър Георгиев Данчев, с ЕГН *** – кмет на кметство с. Радилово, общ. Пещера.

Уведомява Централната избирателна комисия, като изпраща копие от това решение, заедно с документите, установяващи основанието за предсрочното прекратяване.

Решението подлежи на оспорване по реда на чл. 459 ИК във връзка с чл. 42, ал. 5 ЗМСМА пред Административен съд – Пазарджик в 7-дневен срок от обявяването му на интернет страницата на ОИК и на общодостъпното място, определено с решение на ОИК.

Открита бе процедура по разискване на предложения проект на решение, не постъпиха предложени за допълнение и/или изменение на проекта на решение, както и друг проект на решение, с оглед на което се проведе гласуване съгласно чл. 85, ал.7 от Изборния кодекс, както следва:

Длъжност	Име	За	Против
Председател	Христо Николов Вълков	+	
Зам. Председател	Гинка Георгиева Ставракиева	+	
Зам. Председател	Соня Методиева Аврамова-Миразчиева		+
Зам. Председател	Христина Георгиева Дачева	+	
Зам. Председател	Мустафа Фейзи Алиш		+

Секретар	Елена Костадинова Фолева	+	
Член	Екатерина Милкова Титова		+
Член	Елена Георгиева Дузова	+	
Член	Зоя Димитрова Костадинова	+	
Член	Йордан Ангелов Костадинов	+	
Член	Нина Димитрова Костова	+	

Присъстващи: 11

Гласували: 11

За - 8

Против - 3

На основание чл. 85, ал.4 от Изборния кодекс Общинска избирателна комисия
Пещера прие **Решение № 151 - МИ**

Поради изчерпване на дневния ред, заседанието беше закрито.

Настоящия протокол се подписа съгласно изискванията на чл. 85, ал. 6 от Изборния кодекс от председателя и секретаря и се подпечата с печата на комисията.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

/Христо Вълков/

СЕКРЕТАР:

/Елена Фолева/