

Централна избирателна комисия  
вх. № *МН-10-184/08.10.19*

Жалба от партия ГЕРБ против Решение № 106/03.10.2019 на ОИК - Нови пазар

✕ ИЗТРИВАНЕ

← ОТГОВОР

↩

ВСИЧКИ

→ ПРЕПРАЩАНЕ

...



Violeta Yaneva

нед 06.10.2019 г., 18:23

Маркирай като непрочетено

До: ЦИК;

📎 3 прикачени файлове

ЖАЛБА ЦИК  
RTF.rtf

ЖАЛБА  
ЦИК.doc

Жалба  
ОИК Н-.pdf

*Зелена  
04.10.2019г.*

Изтегли всички

Здравейте,

упълномощен представител съм на партия ГЕРБ за МИ 2019 за община Нови пазар Виолета Янева

Приложено Ви изпращам в прикачени файлове PDF формат със сканирана входна жалба до ОИК - Нови пазар вх. № 48/06.10.2019 г. против Решение № 106/03.10.2019 г. на ОИК-Нови пазар ведно с доказателствата към нея.

Отделно Ви прилагам Жалба в Microsoft формат, за по добра четливост на документа, както и на RTF формат при евентуална невъзможност за отваряне на файла.

Виолета Янева

Тел.

**ЧРЕЗ  
ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ –  
НОВИ ПАЗАР**

**ДО  
ЦЕНТРАЛНА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ**

**Ж А Л Б А**

от ПП ГЕРБ, чрез упълномощен представител Виолета Янева

**Против: Решение № 106 / 03.10.2019 г. на ОИК – Нови пазар и  
Заличаване на регистрацията на кандидат за  
общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ  
Хамди Авджъ**

**УВАЖАЕМИ ЧЛЕНОВЕ  
НА ЦЕНТРАЛНАТА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ,**

На 03.10.2019 г. Общинска изборителна комисия-Нови пазар/ОИК/, постанови свое Решение № 106/03.10.2019 г. за Заличаване на регистрацията на кандидат за общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ Хамди Авджъ.

Същото решение е в нарушение на процедурните правила и правни норми регламентирани в административното производство и процес. Същото противоречи на допустимостта на образуване на ново производство по същия въпрос, със същия предмет, пред същия орган и с участието на същата страна, независимо дали е във фазата на издаване или оспорване, съгласно административнопроцесуалното ни законодателство. Няма правен аргумент косто да налага обратното. С показаното решение се погазват грубо процесуалните права на участника и правните норми, грубо нарушение на създадения правов ред и законните интереси. Със същото се погазват гражданските права, установени и гарантирани от Конституцията на Република България, Изборния кодекс, Закон за гражданската регистрация, както и международни правни норми, приети по конституционен ред, обнародвани и влезли в сила за Република България, като Европейска конвенция за правата на човека, Международния пакт за гражданските и политическите права, Европейската харта за местното самоуправление /ETS № 122/, ДОПЪЛНИТЕЛЕН ПРОТОКОЛ към Европейската харта за местно самоуправление за правото на участие в делата на местната власт

С посоченото Решение, на основание чл. 87, ал. 1, т. 15 и чл. 397, ал. 1 от ИК, Решение № 966-МИ/05.09.2019 г. на ЦИК и постъпили съобщения с изх. № МИ-15-599/01.10.2019 г. и изх.№ МИ-15-599-1/02.10.2019 г., ОИК прие свое повторно решение по един и същ въпрос, а именно **относно Заличаване на регистрацията на кандидат за общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ Хамди Авджъ.**

По Заявление на ПП ГЕРБ Приложение № 44-МИ от 23.09..2019 г., ОИК със свое Решение № 54/23.09.2019г. Регистрира кандидатурата издигната от ПП ГЕРБ за регистрация на кандидатска листа за общински съветници в община Нови пазар, като на пета позиция е кандидата за общински съветник и общински съветник от местни избори 2015 г. Д-р Хамди Авджъ. С мотивирано Решение № 105/01.10.2019 г., ОИК – Нови пазар в изпълнение на правомощията си по Изборния кодекс и свободно изразяване на волята на всеки член от състава, гласува и приема решение за Отказ за заличаване на регистриран кандидат за общински съветник,

предложен от ПП ГЕРБ, като решението е прието законно при наличие на изискуемия кворум. Против извършване на заличаването на кандидата за общински съветник от листата на ПП ГЕРБ от присъстващите на заседанието на ОИК, 7/седем/ члена, 6/шест/ са гласували – против заличаването от листата, а един за неговото заличаване. Като мотивираният отказ на членовете на ОИК – Нови пазар се е основавал и обосновавал на следното: *Към настоящия момент лицето е общински съветник в Общински съвет - Нови пазар, освен това фигурира и в Избирателен списък – част I на Община Нови пазар, по – конкретно Секция № 006. Отделно от това кандидатът има регистрирана лекарска практика на територията на Община Нови пазар от повече от 10/десет/ години.*

Позоваването на ОИК на общоизвестни факти за вземане на законосъобразни решения не е извън неговата юрисдикция. Задължение е на органа при вземане на решение да събира доказателства служебно, за своята правилна преценка и вземане на решение по зададения въпрос. Общозвестен факт на членовете на ОИК е че д-р Хамди Авджъ е общопрактикуващ лекар в болницата в гр. Нови пазар от 2000 година и настоящ общински съветник с мандат 2015-2019 година.

Два дни след постановяване на Решението за отказ за заличаване на 03.10.2019 г., същата комисия след като е публикувала на 01.10.2019 в 17:10 часа на публичната страница на ОИК, своето взето Решение № 105 / 01.10.2019 г., за отказ да заличи регистрацията на кандидат за общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ Хамди Авджъ е постановила свое повторно решение по същия въпрос а именно относно: Зачичаване на регистрацията на кандидат за общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ Хамди Авджъ с напълно противоположен диспозитив – „Заличава регистрацията на кандидат за общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ, а именно: Хамди Авджъ. Същото е публикувано на интернет страницата на ОИК на 03.10.2019 в 10:35 часа. Това буди недоумение, как органа постановил решение по същия въпрос/предмет/ е решил сам да възобнови процеса по издадения вече акт, в периода на срока за обжалване. В нашият правов ред няма предвиден подобен случай на подобно самовъзобновяване на административния процес. Уредените случаи са два: Основания за възобновяване по чл. 99 АПК, чиято алинея първа гласи „Влязъл в сила индивидуален или общ административен акт, който не е бил оспорен пред съда, може да бъде отменен или изменен от непосредствено по-горестоящия административен орган, а ако актът не е подлежал на оспорване по административен ред - от органа, който го е издал“. Случаят не отговаря на настоящата хипотеза, както и на хипотезата на чл. 55 АПК, Възобновяване на спряното производство.

И двете решения са издадени на осн. чл. 87, ал. 1, т. 15 от ИК от една и съща Общинска избирателна комисия. Първото решение предвижда отказ да заличи регистрацията на кандидат за общински съветник предложен от ПП ГЕРБ: Хамди Авджъ, а второто – обжалваното решение – заличава регистрацията на кандидат за общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ: Хамди Авджъ.

Следователно ОИК, след като се е произнесла веднъж по зададения въпрос във вр. писмо изх.№ МИ-15-599/01.10.2010 г. на ЦИК и разпоредбата на чл. 87, ал. 1, т. 15 от ИК за същото лице, и същото не е оспорено не е имала законови и правни основания да се произнесе повторно. След като веднъж се е произнесла по въпроса и е направила общодостъпно своето Решение № 105 още на 01.10.2019 г. в 17:10 часа на интернет страницата на ОИК, както и на отреденото за това място съгласно чл. 87 ал. 2 от ИК в сградата на Община Нови пазар, в която се помещава, то същата избирателна комисия не е имала компетентността да се произнесе и да се произнесе повторно.

Със обжалваното Решение № 106/03.10.2019 г. за Зачичаване на регистрацията на кандидат за общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ Хамди Авджъ, ОИК се е произнесла и по Отмяната на Решение № 105 / 01.10.2019 г., за отказ да заличи регистрацията на кандидат за общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ Хамди Авджъ, както и Анулира издаденото удостоверение на кандидат за общински съветник. Същото е отново недопустимо. Преди изтичане на срока за обжалване, органът може само да отстрани допуснати непълноти и грешки в акта подлежащ на оспорване, както и при наличие на очевидна фактическа грешка, се поправя от

органа и след срока за обжалване. Предвидените процедури за отмяна на актове са при Оспорване пред по-горестоящ административен орган и по съдебен ред, както и в предвидените случаи на възобновяване. Органът издал акта не може сам да отмени акта си, но може да го оттегли, при наличие на оспорване, какъвто не е налице до датата на издаване на повторното, атакувано решение.

По същината на проблема.

С оспорваното решение № 106 от 03.10.2019 г. Общинска изборителна комисия – Нови пазар е заличила регистрацията на Хамди Авджъ, като кандидат за общински съветник от листата на партия ГЕРБ.

ОИК – Нови пазар е постановила, недопустимо, неоснователно и незаконосъобразно решение, тъй като с решението е възприела, че Хамди Авджъ не отговаря на условията т. 1 от Решение № 966-МИ от 05.09.2019 г. на ЦИК изд. на осн. на чл. 397 и др., от ИК, а именно: „да има постоянен и настоящ адрес на територията на Република България, като поне един от тях е на територията на съответния изборен район – община или кметство, към 26 април 2019 г. В извлечението от справката на ГД „ГРАО“ в МРРБ е записано, че кандидатът е „Без настоящ адрес в страната – дерегистриран“.

Съгласно нормата на чл. 397 ал. 1 от ИК „Право да бъдат избирани за общински съветници и кметове имат българските граждани, които са навършили 18 години към изборния ден включително, не са поставени под запрещение, не изтърпяват наказание лишаване от свобода и са живели най-малко през последните 6 месеца в съответното населено място. С параграф § 1, т. 5 се дават разяснения за смисъла на „Живял най-малко през последните 6 месеца в съответното населено място“.

По фактите:

Лицето Сами Авджъ, съгласно приложените като доказателство преписи от документи /личен регистрационен картон на Сами Авджъ с посочена промяна на имена/ и личен регистрационен картон на Зелиха Авджъ /с посочена промяна на имена/ негова майка, е родено и живее в гр. Нови пазар съгласно българското законодателство.

По отменената НАРЕДБА за гражданското състояние /отм. ДВ бр. 41/18.05.2004 г., в сила от 18.05.2004 г./, Чл. 3. (Изм. - ДВ, бр. 28 от 1977 г.) Данните за гражданското състояние на лицата се вписват в регистрите за гражданското състояние и в личните регистрационни картони на лицата, от които се формират регистрите за населението, по реда и начина, установен в тази наредба. В личните регистрационни картони се вписват следните данни: име, единен граждански номер, гражданство, месторождение, **местоживеене**, образование, трудови данни, семейно положение, социална група, номер на документа за самоличност, характерни белези, военен отчет, правни ограничения, причина и дата на смъртта, **местожителство** /чл. 81, ал. 1 от Наредбата/.

По представените като доказателство лични регистрационни картони се установява, че лицето Хамди Авджъ, с посочен ЕГН, е родено в гр. Нови пазар на [ ] от майка Зелиха [ ] Авджъ /Зина Авджиева/, с посочено

местожителство – окр. Шумен, общ. Нови пазар, населено място Нови пазар, както и местоживееене - окр. Шумен, общ. Нови пазар, населено място Нови пазар, , в горната част на картоната е посочена промяна на обстоятелството, обр. 4 . Видно е, че за лицето са налични данни, както за местожителство, така и за местоживееене. В личният регистрационен картон се вписва и степен на образование. От представената Диплома за завършено висше образование се установява, че лицето Хамди Авджъ през 2000 година е завършило шестгодишния курс на обучение по специалност медицина с диплом от Медицински университет – Варна, издаден въз основа на взет лържавен изпит по протокол № 15/24.08.2000 г. През обучителния си период Хамди Авджъ е бил за две години в студентско общежитие, през останалия период на квартира в град Варна. След дипломирането си се завръща в родното си място гр. Нови пазар и се вписва съгласно изискванията на ЗАКОН за съсловните организации на лекарите и на лекарите по дентална медицина (Загл. изм. - ДВ, бр. 76 от 2005 г., в сила от 01.01.2007 г.), съгласно който всички лекари, за да упражняват професията си се вписват в Българския лекарски съюз. Вписването се извършва в регистъра на районната колегия, на територията на която се установява на работа. Вписването се извършва след подаване на заявление от лекаря в което се посочват трите имена, ЕГН, месторождението, гражданството на лицето и адресът по местоживееене и месторабота (чл. 32). За същото на д-р Хамди Авджъ е издадено Удостоверение № 722 от 20.09.2000 г. от БЛС Районна колегия - Шумен /приложено като доказателство по преписката/, като в него е вписано, че същият живее в гр. Нови пазар, .

Правната уредба на „местожителството“ се съдържа в отменената Наредба за гражданското състояние /отм.ДВ бр.41/18.05.2004 г.,в сила от 18.05.2004 г./ от чл.19 ал.1 до чл. 22 и чл. 82 и в Закона за лицата и семейството чл. 7 /отм., бр. 67 от 1999 г. в сила от 01.01.2000г./ Според посочените норми местожителството на едно лице е населеното място, където се е установило да живее постоянно или преимуществено и е записано в регистрите за населението на същото населено място. В българските закони не се съдържа легално определение за понятието „местоживееене“, макар и да се упоменава, както и да е един от изискуемите елементи на личния регистрационен картон. Чл. 32, ал. 1 Наредба за гражданското състояние (Изм. - ДВ, бр. 52 от 1979 г.) Когато родителите на новороденото дете имат различни местожителства, но живеят постоянно в местожителството на единия от тях, съобщението по предходния член се изпраща в общинския народен съвет или кметството на местоживееенето им. Явно законодателя е правил разграничение между понятията местожителство и местоживееене. Местожителството на едно лице явно се е определя от връзката му с дадено населено място, където то се е установило да живее постоянно или преимуществено, и е вписано в регистрите за населението на същото населено място, а местоживееенето, е мястото което се свързва с населеното място, където е извършена адресната регистрация на лицето.

Цитираните разпоредби на Наредба за гражданското състояние и в Закона за лицата и семейството са отменени с влизането на новият Закон за

гражданската регистрация /Обн., ДВ, бр. 67 от 27.07.1999 г./, като в § 6 се прави следното уточнение, че Разпоредбите на чл. 89 - 99 включително от раздел I и раздел II на глава четвърта "Адресна регистрация", както и на § 2, т. 1 (отмяна на чл. 7 от Закона за лицата и семейството) влизат в сила от 1 януари 2000 г. където в чл. 89, ал. 1 пише, че **Адресът е еднозначното описание на мястото, където лицето живее или където получава кореспонденцията си.** С новият закон понятието местожителство е придобило друг смисъл и с него е предвидена регистрация на два вида адреси - **постоянен адрес**, който е адресът в населеното място, което лицето избира да бъде вписано в регистъра на населението /чл.93 ал.1 от ЗГР/, и **настоящ адрес**, който е адресът на който лицето живее /чл.94 ал.1 от ЗГР/. От сравнението на дефинициите за „местожителство” по отменените разпоредби и за „постоянен” и „настоящ” адрес по сега действащия закон може да се обоснове извод, че отпадналият термин „местожителство” е бил сборен между сегашните „постоянен“ и „настоящ адрес“, защото „местожителството“ се характеризира с два белега: **фактическото установяване на едно лице в определено населено място и записването му в регистрите на населението.** Понастоящем понятието „местожителство“ като правноиндивидуализиращ белег на едно лице е заменено с понятието „постоянен” и „настоящ” адрес по Закона за гражданската регистрация.

На 03.10.2019 г. Общинска избирателна комисия-Нови пазар/ОИК/, постанови Решение № 106/03.10.2019 г. за Заличаване на регистрацията на кандидат за общински съветник, предложен от ПП ГЕРБ Хамди Авджъ, тъй като е възприела, че Хамди Авджъ не отговаря на условията т. 1 от Решение № 966-МИ от 05.09.2019 г. на ЦИК изд. на осн. на чл. 397 и др., от ИК, а именно: „да има постоянен и настоящ адрес на територията на Република България, като поне един от тях е на територията на съответния изборен район – община или кметство, към 26 април 2019 г. В извлечението от справката на ГД „ГРАО“ в МРРБ е записано, че кандидатът е „Без настоящ адрес в страната – дерегистриран“.

В процеса на изясняване на ситуацията установихме, че Хамди Сами Авджъ е дерегистриран служебно от Община Варна от настоящ адрес в началото на 2018 година., за което същият не е уведомен. В изпълнение на правомощията си по чл. 99б, ал. 4 от Закона за гражданската регистрация в началото на всяка учебна година ректорите на висшите училища предоставят на съответните органи по чл. 92, ал. 1 актуален списък на лицата, настанени в студентски общежития. Адресните регистрации на лица, които не са включени в списъците по изречение първо, се заличават със заповед на органа по чл. 92, ал. 1. В същият закон се разяснява, че „Заличаване на адресна регистрация” е автоматизирано възстановяване на предходния постоянен и/или настоящ адрес на лицето (§ 1, т. 3 от ДР).

Буди недоумение, как лице, което е с постоянно местоживееене в страната през всички тези 18 /осемнадесет/ години от завършването си, ще остане извън системата на ЕСГРАОН.

Едва ли законодателят е имал идея да стигне до абсурдната ситуация, български граждани да останат без адресна регистрация, по местоживееене с приемането на чл. 99б ал. 5 от ЗГР през 2015 г., предвиждаща служебно заличаване

на адрес. Напротив в § 1, т. 3 от ДР на закона е предвидено точно обратното „заличаване на адресна регистрация“ е автоматизирано възстановяване на предходния адрес на лицето, който в случая е гр.

Това че с приемане на новият Закон за гражданската регистрация е настъпило размиване на понятията „местожителство“ и „местоживеене“ в две нови понятия като „постоянен“ и „настоящ“ адрес, не води автоматично до лишаване на лицето от място на живеене на територията на Република България, както и от упражняване на Конституционните му права на избор /чл. 10 и чл. 42 от Конституцията/, в пасивно или активно изборително право/чл. 396 и чл. 397 от ИК/.

Обосноваването на мнение, че лицето е без настоящ адрес, поради непосочване и заявяване на изричен настоящ адрес в съответната община е незаконосъобразно, не може да се приеме, като основание за заличаване на кандидатурата за общински съветник на Хамди Авджъ от листата предложена от партия ГЕРБ, тъй като според § 1, т. 4 от ДР на Закона за българските лични документи „настоящ адрес“ може да бъде и постоянният адрес или друг адрес, на което лицето живее като в случая е безспорно установено, че настоящият адрес на кандидата е именно постоянният му такъв в гр. Нови пазар, община Нови пазар, област Шумен, Общинската изборителна комисия, Централната изборителна комисия, а така също и Главна Дирекция Гражданска регистрация и административно обслужване, която е следвало да впише промяната за лицето в Единната система за гражданска регистрация и административно обслужване на населението /ЕСГРАОН/ с настоящ адрес постоянния адрес, в изпълнение изискванията на Закона за гражданската регистрация § 1, т. 3 от Допълнителните разпоредби, не може да лиши гражданите от гражданските им права. Неизвършването на нормативно определени действия във връзка с адресната регистрация на граждани от страна на длъжностни лица в общините, кметството не може да ги лиши от правото им да избират и да бъдат избирани за държавни и местни органи, уредено в чл. 42, ал. 1 от Конституцията на Република България.

Следва да се отбележи, че разпоредбата на § 1, т. 4 и т. 5 от ИК, регламентиращи значението на „Живял най-малко през последните 6 месеца в съответното населено място“ по смисъла на чл. 396 и чл. 397 от ИК „български гражданин, който има адресна регистрация по постоянен и настоящ адрес ...“, не следва да се разглежда изолирано и самостоятелно, а във връзка с цитираните по-горе норми от Закон за гражданската регистрация, Закон за българските лични документи, както и НАРЕДБА за гражданското състояние, Глава първа, раздел III, Местожителство /Отм., ДВ, бр. 41 от 18.05.2004 г., в сила от 18.05.2004 г./, ЗАКОН за лицата и семейството, Чл. 7. (Изм. - ДВ, бр. 90 от 1956 г., отм., бр. 67 от 1999 г.). С Решение № 4 от 04.05.2011 г. по к. д. № 4 / 2011 г. на Конституционен съд дава мнение, че изискването по чл. 3 и чл. 4 ИК/отм./ относно уседналостта, не е ценз, т.е. преграда за неговото упражняване, по същество то е свързано с определяне на мястото, къде да се гласува.

Поради всичко гореизложено, считам че са налице предпоставките за отмяна на Решение № 106/03.10.2019 г. за Заличаване на регистрацията на кандидат за

общински съветник, предложен от партия ГЕРБ Хамди Авджъ, като моля същото да бъде отменено, както и извършеното заличаване от листата с общински съветници и анулирането на издаденото удостоверение за кандидат за общински съветник.

Приложение: Препис от Решение № 105/ 01.10.2019 г. и Решение № 106/03.10.2019 г.; Заверен препис от Лични регистрационни картони – Община Нови пазар- 2 бр.; Удостоверение № 722 от БЛС РК – Шумен; Договор за повишаване на квалификация с МБАЛ Нови пазар с посочен адрес на лекаря Хамди Авджъ, ; Копие от диплом за завършено медицинско образование гр. Варна; Копие от Удостоверение за Постоянен адрес на дете на кандидата; Копие от настоящ адрес на дете на кандидата; Удостоверение за сключен граждански брак, пълномощно.

При необходимост ще приложим още доказателства.

гр. Нови пазар  
06.06.2019 г.

С УВАЖЕНИЕ:  
/пълномощник – Виолета Янева/