

6.15.13

ЧРЕЗ
ЦЕНТРАЛНА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ,
ПЛ. „КНЯЗ АЛЕКСАНДЪР I” № 1,
ГР. СОФИЯ 1169

ДО
ВЪРХОВЕН АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД НА РЪ,
БУЛ. „АЛЕКСАНДЪР СТАМБОЛИЙСКИ” № 18,
ГР. СОФИЯ 1000

Ж А Л Б А

ОТ
ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ – БОТЕВГРАД
представявана от
НИКОЛАЙ ВАСКОВ НИКОЛОВ –
процесуален представител
съгласно Решение №224/05.11.2019 г. на ОИК – Ботевград
(тел. ел. адрес: oik2307@cik.bg)

***Против:** Решение № 1731-МИ/14.01.2020 г. на ЦИК относно жалба от Георги Цветанов Георгиев и Николай Славчов Велков срещу Решение №229/05.12.2019 г. на ОИК – Ботевград.*

УВАЖАЕМИ ВЪРХОВНИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

С настоящата жалба, от името Общинска избирателна комисия – Ботевград, в законоустановения срок по смисъла на чл. 58, ал. 1 във вр. с чл. 57, ал. 1, т. 26 от Изборния кодекс (ИК), оспорвам решение Решение № 1731-МИ/14.01.2020 г. на ЦИК относно жалба от Георги Цветанов Георгиев и Николай Славчов Велков срещу Решение №229/05.12.2019 г. на ОИК – Ботевград. Считаю, че решението е неправилно, необосновано и постановено при нарушение на материалния закон, поради което Ви моля да го отмените изцяло, със съответните от това последици, поради следните съображения:

По отношение на фактическата обстановка:

С Решение №196/28.10.2019 г. на ОИК – Ботевград е обявил за избрани общинските съветници по партии, коалиции и местни коалиции. Видно от Заповед №ОА-313/05.11.2019 г. е, че в изпълнение чл. 23, ал. 1 от ЗМСМА, Областният управител на Софийска област е свикал заседание на новоизбрания Общински съвет – Ботевград, което да се проведе на 11.11.2019 г. от 11:00 ч., в зала „Ботевград“ в сградата на Община Ботевград. На посочената в заповедта дата се е провело заседание, като на същото са положили клетва новоизбраните общински съветници (с изключение на Георги Цветанов Георгиев и Николай Славчов Велков) и новоизбраните кметове. Тези факти са отразени в Протокол №1/11.11.2019 г. на Общински съвет – Ботевград.

С писмо вх. №138/20.11.2019 г. 15:30 ч. до ОИК – Ботевград общинският съветник Тихомир Найденов е отправил запитване, относно приложението на чл. 23, ал. 2 от ЗМСМА – неполагането на клетва на първото заседание на Общински съвет – Ботевград и предприемане на действия при условие, че Георги Цветанов Георгиев и Николай Славчов Велков не са подали писмено заявление в ОИК – Ботевград за причините за отсъствието си от първото заседание на Общински съвет – Ботевград (чл. 23, ал. 2, изр. трето във вр. с Решение №2884-МИ/03.11.2015 г. на ЦИК).

С писма изх. №65/20.11.2019 г., изх. №66/20.11.2019 г., изх. №67/20.11.2019 г., изх. №68/20.11.2019 г. ОИК – Ботевград е отправила запитване до Областния управител на Софийска област, до Общински съвет – Ботевград, до Георги Цветанов Георгиев и до Николай Славчов Велков, относно причините, респ. съхраняваните от тях документи за обстоятелствата по неprisъствието на обсъжданите лица.

На посочените писма са получени отговори от Георги Георгиев, с вх. №140/29.11.2019 г. и от Общински съвет – Ботевград, с вх. №139/22.11.2019 г. Георгиев сочи, че в деня на първото заседание – 11.11.2019 г. е имал отдавна поет личен ангажимент, за който е уведомил по телефона гл. секретар на Софийска област на 07.11.2019 г. Към същото писмо не са приложени документи, удостоверяващи това обстоятелство, а освен това не е получен и отговор от Областния управител на Софийска област, който да потвърждава изложеното. Няма доказателства доколко „личния ангажимент“ е основателна причина за отсъствието на Георгиев. В отговора на Общински съвет – Ботевград е посочено, че Георгиев и Велков не са уведомявали за причините за отсъствието си от първото заседание.

Видно от Протокол №2/20.11.2019 г. на Общински съвет – Ботевград е, че се е провело второ заседание на Общински съвет – Ботевград от 17:00 ч. в зала „Ботевград“ в сградата на Община Ботевград. На тази сесия са се явили Георги Георгиев и Николай Велков, като са положили клетва (по преписката са приложени и клетвени листа от 20.11.2019 г.).

След изтичане на всички срокове за получаване на отговори от заинтересованите лица и във връзка с направеното запитване с вх. №138/20.11.2019 г. от Тихомир Найденов, ОИК – Ботевград е взела Решение №229/05.12.2019 г., с което прекратява пълномощията на общинските съветници Георги Георгиев и Николай Велков, като обявява Петър Петров и Пенка Николова – Димова за избрани общински съветници.

На осн. чл. 88, ал. 1 от ИК Решение №229/05.12.2019 г. на ОИК – Ботевград е обжалвано пред ЦИК в 3-дневния законоустановен срок (жалба вх. №9/06.12.2019 г.). Жалбата ведно с цялата преписка по процесното решение е изпратена на ЦИК с придружително писмо изх. №70/06.12.2019 г.

След разглеждане на жалбата от Георги Георгиев и Николай Велков срещу Решение №229/05.12.2019 г. на ОИК – Ботевград, ЦИК с протоколно решение от 17.12.2019 г. я е препратил по компетентност на Административен съд – София област (АССО), тъй като се касае за предсрочно прекратяване на пълномощията на общински съветници на основание разпоредби на ЗМСМА.

С Определение №1548/18.12.2019 г. АССО е прекратил производството и е изпратил жалбата по компетентност на ЦИК, което е приел, че решението на ОИК – Ботевград, подлежи на оспорване по реда на чл. 88, ал. 1 от ИК пред ЦИК.

След повторно разглеждане на жалбата от Георги Георгиев и Николай Велков срещу Решение №229/05.12.2019 г. и с оглед Определение №1548/18.12.2019 г. на АССО, ЦИК я е разгледал по същество и е взел Решение №1731-МИ/14.01.2020 г., с което е отменил решението на ОИК.

От правна страна:

Орган на местното самоуправление в общината е общинският съвет, който се избира от населението на съответната община за срок от четири години. Състои се от общински съветници, които се избират пряко от населението на общината. Пълномощията на общински съветници възникват от деня на полагането на клетвата по чл. 32, ал. 1 от ЗМСМА. Мандатът на общинските съветници, както и на самия общински съвет, е 4

години (чл. 138 от КРБ) и възниква от полагането на клетва за вярност към Конституцията и законите преди началото на първото заседание на съвета; приключва с полагането на клетва от новоизбрания състав на общинския съвет (чл. 30, ал. 1 от ЗМСМА). Съгласно 23, ал. 1 от ЗМСМА със своя Заповед №ОА-313/05.11.2019 г., Областният управител на Софийска област е свикал заседание на новоизбрания Общински съвет – Ботевград, което да се проведе на 11.11.2019 г. от 11:00 ч., в зала „Ботевград“ в сградата на Община Ботевград. На проведеното заседание безспорно не са положили клетва новоизбраните общински съветници Георги Цветанов Георгиев и Николай Славчов Велков. Съгласно чл. 23, ал. 2, изречение трето от ЗМСМА следва, когато общински съветник е възпрепятстван да присъства при полагането на клетва на първото заседание, да направи това на следващо заседание. Очевидно законодателят е обвързал пълномощията на общинските съветници с клетвата, която се полага преди първото заседание на съвета. Безспорно е, че законодателят е предоставил възможност на общински съветник, който е възпрепятстван да положи клетва, да го направи на следващо заседание, т. е. не кое да е, а второ по ред заседание. Граматическото тълкуване на тази норма води до извода, че възпрепятстването не е пожелателно или декларативно обстоятелство, а по смисъла на закона е **факт с правно значение, който следва да бъде доказан**. От преписката по вземане на процесното решение на ОИК - Ботевград е видно, че доказателства за невъзможност, от страна на Георги Георгиев и Николай Велков, да положат клетва на първото заседание на Общински съвет – Ботевград липсват. Константна е и съдебната практика с тази насока (Решение №688/18.12.2015 г. на Административен съд – Монтана по адм. дело №660/2015 г. и Решение №3403/25.03.2016 г. на Върховен административен съд по адм. дело №1899/2016 г.

На следващо място, в Решение №1731-МИ/14.01.2020 г. ЦИК не са взели предвид свое Решение №2884-МИ/03.11.2015 г., с което разпоредбата чл. 23, ал. 2 от ЗМСМА се тълкува безпротиворечиво. От съдържанието на същото е видно, че ако общински съветник е възпрепятстван да присъства при полагането на клетва, следва изрично да заяви това с писмено заявление пред ОИК (т. 2). Пълномощията на общински съветник, който не се е явил и не е подписал клетвен лист на първото заседание на общински съвет, и не е заявил писмено по реда на т. 2, че е възпрепятстван да се яви не възникват. В тази посока е и Решение №3006-МИ/07.01.2016 г. на ЦИК, което вече се прилага с оглед конкретен случай (Решение №357/16.11.2015 г. на ОИК – Димитровград). В Решение №229/05.12.2019 г. ОИК – Ботевград е взела предвид тези решения, като Решение №2884-МИ/03.11.2015 г. на ЦИК е цитирано. Въпреки това обаче, ЦИК не се е съобразил с константната практика, като не е обсъдил в своето решение какво налага обратното тълкуване. Обсъден е единствено юридическият факт на полагане на клетва преди началото на следващото заседание на общинския съвет и е прието, че жалбоподателите са встъпили в пълномощия с полагането на клетва на 20.11.2019 г. Считам, че пълномощията на общински съветници изобщо не могат да възникнат, тъй като е видно, че писмо вх. №138/20.11.2019 г. 15:30 ч. от Тихомир Найденов е постъпило преди началото на второто заседание, което се е провело в същия ден, но от 17:00 ч. След запознаване с писмото ОИК – Ботевград незабавно е изпратила писма до заинтересованите лица с цел изясняване на случая и представяне на доказателства, с оглед фактите, които се твърдят, т. е. процедурата вече е започнала. ОИК – Ботевград вече е била сезирана и е била длъжна да провери налице ли са обстоятелствата по чл. 23, ал. 2, изречение трето. Това разбира се не може да се случи в рамките на няколко часа за да приключи проверката с решение/отговор на запитването на Тихомир Найденов. Междувременно на сесията проведена на 20.11.2019 г. Георги Георгиев и Николай Велков полагат клетва. Това е обяснимо, тъй като прекратяване на техните пълномощия все още няма влязъл в сила акт. При това положение кой може да ги възпрепятства да положат клетва и с какъв мотив? Приемайки, че някой е трябвало да възрази ще изпаднем в ситуация Георги Георгиев и Николай

Велков да не положат клетва и на второто заседание, поради което ще изпаднем в ситуация за същите да няма възможност да положат клетва изобщо, независимо какво ще бъде установено от ОИК. Считам, че за същите пълномощия изобщо не могат да възникнат, тъй като е безспорно, че не доказват по никакъв начин невъзможността си да присъстват на първото заседание. Това е факт от правно значение, предхождащ полагането на клетва, а от там и преграждащ предвидената възможност за полагане на клетва на следващо заседание.

В Решение №1731-МИ/14.01.2020 г. ЦИК обосновава отмяната на решението на ОИК – Ботевград с неправилна преценка дали са налице някои от изчерпателно изброените предпоставки на чл. 30, ал. 4, т. 1-13 ЗМСМА. Както посочих и по-горе пълномощия на общински съветник изобщо не могат да възникнат и не следва да се преценяват, тъй като не са относими към конкретния случай.

Видно от преписката и с оглед всичко гореизложено считам че, при провеждане на процедурата по вземане на Решение №229/05.12.2019 г. на ОИК – Ботевград не са допуснати съществени нарушения на административно-производствените правила. Не са допуснати и нарушения на материално-правните разпоредби на чл. 23, ал. 2 от ЗМСМА, във вр. с чл. 87, ал. 1, т. 1 от ИК и чл. 30, ал. 7 от ЗМСМА. Същото е постановено в писмена форма с отбелязване на фактическите и правни основания за постановяването му, като съдържа предписаните от закона реквизити на административния акт по чл. 59, ал. 2 от АПК във връзка с чл. 30 и чл. 23, ал. 2 от ЗМСМА.

УВАЖАЕМИ ВЪРХОВНИ АДМИНИСТРАТИВНИ СЪДИИ,

С оглед на горепосоченото, от името на ОИК - Ботевград, Ви моля да постановите решение, с което да отмените изцяло №1731-МИ/14.01.2020 г. ЦИК, като неправилно, необосновано и постановено при нарушение на материалния закон, респ. оставите в сила Решение №229/05.12.2019 г. на ОИК – Ботевград.

Приложения:

1. Жалбата в препис за ответната страна;
2. Решение №224/05.11.2019 г. на ОИК – Ботевград.

С уважение,

НИКОЛАЙ НИКОЛОВ

процесуален представител

съгласно Решение №224/05.11.2019 г. на ОИК – Ботевград