

Жалба срещу Решение 121-МИ от 04.10.2023г. на ОИК -Перник

Вторник, Октомври 10, 2023 10:57 EEST

Централна избирателна комисия



oik1432 oik1432@cik.bg

До

МИ-15-702/10.10.23

cik

PDF решение 121.pdf

926 KiB



PDF решение 121-система.pdf

844 KiB



PDF жалба 121.pdf

10.3 MiB



PDF 20.pdf

21.2 MiB



Вх № 34/06.10 23г. 16 15

ЧРЕЗ
ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ – ПЕРНИК
ДО
ЦЕНТРАЛНА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ

Ж А Л Б А

от Политическа партия „ГЕРБ“ със седалище и адрес на управление град
София, пл. „България“, НДК, Административна сграда, етаж 17, ЕИК
175248466, представлявана от Е А К – упълномощен
от Бойко – Борисов – Председател, упълномощен с пълномощно
№ КО – Г – 145/ 23.08.2023 г., чрез адв. Б М – АК - Перник

Срещу: Решение № 121-МИ от 04.10.2023 г. на ОИК – Перник

УВАЖАЕМИ ГОСПОЖИ И ГОСПОДА,

На 04.10.2023 г. беше прието Решение № 121-МИ от 04.10.2023 г. на
ОИК Перник, с което общинската изборителна комисия
ЗАЛИЧАВА регистрацията на Б Х Х като кандидат за
КМЕТ НА КМЕТСТВО ИЗТОК, Община Перник, регистриран с Решение №
80-МИ/25.09.2023г. , предложена от ПП ГЕРБ и АНУЛИРА издаденото
удостоверение.

Решението беше обявено на същата дата, като беше публикувано в
интернет страницата на комисията.

От името на политическа партия „ГЕРБ“ оспорвам това решение в
законоустановения срок.

Правният интерес на политическа партия „ГЕРБ“ за обжалване на
решението за заличаването регистрацията на Б Х Х
като кандидат за КМЕТ НА КМЕТСТВО ИЗТОК и анулиране на издаденото
удостоверение произтича от Решение № 41-МИ от 17.09.2023 г. на ОИК –
Перник, с което политическа партия „ГЕРБ“ е регистрирана за участие в
изборите за кмет на кметство в кметство Изток и Решение № 80-МИ от
25.09.2023 г. на ОИК – Перник, с което ОИК – Перник е регистрирала

предложеният от политическа партия „ГЕРБ“ кандидат за кмет на кметство Изток за участие в изборите за общински съветници и кметове в Община Перник на 29.10.2023 г..

Решение № 121-МИ от 04.10.2023 г. на ОИК – Перник е постановено при липса на компетентност, съществено нарушение на административнопроизводствените правила, противоречие с материалноправните разпоредби и при несъответствие с целта на закона.

Съображенията ми за това са следните:

Правното основание за издаване на оспорваното решение е чл. 87, ал.1, т. 15 от ИК, съгласно което общинската изборителна комисия заличава регистрацията, когато се установи, че кандидатът не отговаря на условията по чл. 397, ал. 1 или ал. 2, както и в случаите по чл. 417, ал. 5 от ИК.

Чл. 397, ал.1 и ал. 2 ИК регламентират пасивното изборително право – правото да бъдат избирани за общински съветници и кметове на гражданите на Република България и гражданите на държава-членка на ЕС. В случая безспорно установен факт е, че кандидатът за кмет на кметство Изток Б Х Х има право да бъде избран за кмет на кметство Изток.

Чл. 417, ал.5 от ИК регламентира случаите в които някой от кандидатите почине или изпадне в трайна невъзможност да участва в изборите, както и когато някой от кандидатите в регистрирана кандидатска листа на партия или коалиция се откаже. Опазил Господ, безспорен факт е, че в случая не е налице и тази хипотеза.

Предвид факта, че в случая по категоричен и безспорен начин се установява, че не е налице условието, разписано в правната норма на чл. 87, ал.1, т. 15 от ИК за заличаване на регистрацията на кандидата за кмет на кметство Изток Б Х и анулиране на удостоверението му, то решението на ОИК Перник е постановено в нарушение на материалноправните и процесуалноправни разпоредби на закона.

Като други правни основания за заличаване на кандидата за кметство Изток Б Х и анулиране на издаденото му удостоверение са посочени писмо изх. № МИ-15-591/02.10.2023г. и писмо изх. № МИ15-627/03.10.2023г.

Никъде в Българската правна система не е предвиден нормативен характер на писмата на ЦИК. Освен това, в тези писма не е посочено правното основание, с което Централната изборителна комисия има

възложени и от закона правомощия да укаже на ОИК - Перник да извърши обективизираните в писмата действия.

В писмо изх. № МИ-15-591/02.10.2023г., ЦИК се позовава на актуализиран списък на кметствата в РБ, който списък няма нормативен характер и не би могъл да послужи като валидно правно основание за закриване на изборните райони на кметствата Изток, Бела вода, Калкас и Църква. С решение на ВАС по адм.д. 11861/2007 г. /задължително за административните органи, какъвто е ОИК/, съдът е приел, че: Неправилен е и изводът, че щом в Единния класификатор по чл. 36 ЗАТУРБ за община Перник не са включени процесните кметства, съществуването им не е в съответствие с изискванията на ЗАТУРБ. Класификаторът, съгласно разпоредбата на чл. 36 от същия закон се издава за категоризация и информационно осигуряване на административно-териториалните и териториалните единици. **Той няма нито конститутивно действие, нито обвързваща доказателствена сила при преценката дали даден обект представлява териториална или административно-териториална единица по смисъла на закона.**

Не на последно място, като правно основание за закриването на кметство Изток в ЕКАТТЕ – промени в административно – териториалните единици е посочен Указ № 146 на Президента на Републиката от 04.08.2023 г., който има един единствен член, а именно – „Насрочвам избори за общински съветници и за кметове на 29 октомври 2023 г.“. Никъде в този указ не е предвидена разпоредба за закриване на което и да било кметство, в т.ч. за кметство Изток.

Като правно основание за приемане на Решение № 121 - МИ от 04.10.2023 г., ОИК Перник е посочила и Решение № 120 – МИ от 04.10.2023 г. Обжалвали сме и това решение в законоустановения срок, но тъй като то е послужило като правно основание на ОИК – Перник за приемане на оспорваното с настоящата жалба решение № 121 - МИ от 04.10.2023 г., то по-долу излагаме мотиви и за незаконосъобразността на Решение № 120 - МИ от 04.10.2023 г. на ОИК Перник.

Правното основание за издаване на Решение № 120 - МИ от 04.10.2023 г. на ОИК – Перник е чл. 87, ал.1, т. 3 от ИК, съгласно което общинската изборителна комисия определя и обявява номерата на изборните райони в общината.

С приемането на Решение № 120 – МИ от 04.10.2023 г., , Общинската изборителна комисия - Перник е излязла извън рамките на своята

компетентност да определя и обявява номерата на изборните райони в общината.

Компетентен орган да създава райони и кметства е само и единствено общинския съвет – чл. 21, ал. 1, т. 16 от ЗМСМА. В изпълнение на тази своя компетентност, с Решение № 1111 от 25.06.2015 г., общински съвет Перник е потвърдил свое Решение № 769 от 30.08.2007г., Протокол № 11, с което **Общински съвет Перник не закрива съществуващите кметства в кварталите: Калкас, Църква, Изток и Бела вода.**

Потвърждаването на волята на общинския съвет – Перник за съществуването на кметствата и отказа за закриването им е потвърждаване конститутивния ефект от създаването им. Индиция за фактическото съществуване на кметствата Изток, Бела вода, Калкас и Църква е провеждането и отразяването на местни избори за кметове на тези кметства през 2007 г., 2011 г., 2015 г. и 2019 г. Различен извод не следва от разпоредбата на параграф 67 от ПЗР ЗИДИК, която въвежда придобиване статута на кметствата, които нямат такъв към датата на насрочване на местните избори.

Съгласно параграф 67, ал.1 от ПЗР на Закона за изменение и допълнение на ИК /ДВ, бр. 36 от 2021 г., в сила от 01.05.2021 г./, населените места, които към деня на обнародване на указа на президента на републиката за насрочване на общи избори за общински съветници и кметове отговарят на изискванията на чл. 14 ЗАТУРБ, придобиват статут на кметство и в тях се произвеждат избори за кметове на кметства едновременно с произвеждането на избори за общински съветници и кметове. На първо място, съгласно чл. 14 ЗАТУРБ, кметството трябва да има население минимум 100 жители с постоянен адрес. Населението във всяко едно от кметствата - Изток, Бела вода, Калкас и Църква надвишава значително този изискуем от закона минимум. На следващо място текстът на разпоредбата казва „придобиват статут на кметство“. Кметство Изток, кметство Бела вода, кметство Калкас и кметство Църква са придобили статута на кметства преди 1990 г. Този им статут е потвърден с Решения на общински съвет – Перник от 30.08.2007 г. и 25.06.2015 г. Тези кметства никога не са изгубвали статута си на кметства, за да се налага да го придобиват отново с тази разпоредба. Законодателят е предвидил тази норма за кметства, които са загубили статута си на такива, поради различни изменения на ИК, касаещи минималния брой жители, като условие за съществуване на кметствата. Никъде в закона няма предвидена процедура за загубване статута на съществуващите кметства.

Видно от обсъжданията на законопроекта за изменение и допълнение на ИК, публикуван на следния интернет адрес: <https://www.parliament.bg/bg/plenaryst/ns/55/ID/1>;, предложението за приемане на параграф 67 е (1) Населените места, които към деня на обнародването на Указа на Президента на Републиката за насрочване на общи избори за общински съветници и за кметове отговарят на изискването на чл. 14 от Закона за административно-териториалното устройство на Република България придобиват статут на кметство и в тях се произвеждат избори за кметове на кметства едновременно с произвеждането на избори за общински съветници и за кметове. Идеята на законодателя е, че този текст се приема винаги, когато се намалява бройката на минимума жители, необходими за създаване на кметство. Това се потвърждава и от изказванията в хода на обсъждането на законопроекта, обективирани в Стенограмата от **СЕДМО ЗАСЕДАНИЕ София, четвъртък, 29 април 2021 г. Открито в 9,02 ч. :** „.....Първо трябва да положите на гласуване намаляването на броя от 350 на 100 и ако то се приеме, промяната в Закона за административно-териториалното устройство на Република България, Това е текст, който го приемаме всеки път, когато намаляване бройката. Има го в Изборния кодекс, включително го има и в ЗАТУРБ. Така че трябва да го кажете, защото единият текст казва, че тези населени места придобиват статут на кметства и избори се правят на следващите общи избори....., Идеята на законодателя е да придобият статут на кметства, тези кметства, чиито жители са между изискуемия минимум преди промените на ИК от 2021 г. /350 души жители по постоянен адрес/ и изискуемия минимум в действащата и в момента разпоредба на чл. 14 ЗАТУРБ – 100 жители по постоянен адрес. В случая безспорно кметствата Изток, Бела вода, Калкас и Църква съществуват към датата на издаване на указа на президента за насрочване на изборите, те имат статут на кметства и не е необходимо да придобива такъв. Съгласно речника на българския език на Българска академия на науките значението на думата придобивам е „Започвам да се ползвам от нещо, ставам притежател на нещо (власт, право, привилегия и под.), което ми се дава; получавам, сдобивам се“. Използваният от законодателя термин „придобиват статут“, означава, че тези кметства, които нямат статут към датата на насрочване на изборите от президента, придобиват такъв – започват да се ползват от него. По аргумент на противното – тези, които имат статут на кметства, преди приемане на тази разпоредба, респективно преди приемане на указа за насрочване на изборите от президента няма какво да придобиват – те са си кметства – в тях следва да се проведат избори, да бъдат определени и обявени изборните им райони.

Фактът, че тези кметства са отговаряли на изискванията на действащия Изборен кодекс се потвърждава от провеждането на избори за кметове в тях през 2015 г. и 2019 г., когато изискванията за провеждане на избори за кметства, райониране и номериране са били абсолютно същите

/текстът на чл. 87, ал. 1, т.3 от ИК съществува и не е изменян от първоначалното приемане на ИК/. Дори в единния класификатор на административно-териториалните и териториални единици като основание за създаването им е записан именно същият този Изборен кодекс от 10.08.2015 г.

Налице е Решение на Общински съвет -Перник, с което ОС-Перник е отказал заличаване на кметства Изток, Бела вода, Калкас и Църква. Същото е потвърдено от ВАС по адм.д.№11861/2007г. . Съгласно **Чл. 31.** (Изм. - ДВ, бр. 95 от 2011 г., в сила от 02.12.2011 г., изм. - ДВ, бр. 107 от 2020 г.) Населено място - кметство, което към деня на обнародването на указа на президента на републиката за насрочване на общи избори за общински съветници и за кметове не отговаря на изискването на чл. 14, загубва статута си на кметство. В **Чл. 14.** от ЗАТУРБ(Изм. - ДВ, бр. 107 от 2020 г., изм. - ДВ, бр. 36 от 2021 г., в сила от 01.05.2021 г.) Кметство е населено място с население над 100 души с постоянен адрес. За четирите кметства са налице условията визирани в закона за да запазят статута си на кметства.

Съгласно чл. 404, ал. 2 от ИК, за произвеждане на избори за кмет на кметство, кметството представлява един многомандатен изборен район.

При определянето и обявяването на изборните райони, Общинската избирателна комисия действа в условията на обвързана компетентност – тя е длъжна да проведе избори и да определи и обяви изборните райони в общината на всички кметства, създадени и съществуващи към деня на обнародване на указа на президента на републиката за насрочване на общи избори за общински съветници и кметове, каквото е кметство Изток по изложения съображения.

Заличавайки изборните райони в кметствата Изток, Бела вода, Калкас и Църква, ОИК Перник е излязла извън пределите на своята обвързана компетентност, постановила е решение в нарушение на административно-производствените правила, нарушение на материалноправните разпоредби и в противоречие с целта на закона.

Предвид факта, че Решение № 120 – МИ от 04.10.2023 г. на ОИК Перник е нищожно, респ. незаконосъобразно, то това решение не би могло да послужи като правно основание за приемане на оспорваното с настоящата жалба Решение № 121 – МИ от 04.10.2023 г и заличаване регистрацията на кандидат кмета на кметство Изток – Е Х

В случай не са налице основанията за заличаване на изборния район в кметство Изток, поради което избори за кмет на кметство там следва да се проведат и съответно не следва да бъде извършено заличаване на регистрирания за участие в изборите за общински съветници и кметове в Община Перник на 29.10.2023 г. кандидат за кмет на Кметство Изток – Б Х , предложен от политическа партия „ГЕРБ“.

С оглед изложеното,

МОЛЯ ДА ОТМЕНИТЕ изцяло Решение № 121-МИ от 04.10.2023 г. на ОИК – Перник като нищожно.

В случай, че приемете, че не е налице нищожност на това решение, то

МОЛЯ ДА ОТМЕНИТЕ изцяло Решение № 121-МИ от 04.10.2023 г. на ОИК – Перник като неправилно, незаконосъобразно и нецелесъобразно.

ДОКАЗАТЕЛСТВА:

1. Решение № 1111 от 25.06.2015 г., общински съвет Перник – заверен електронен образ;
2. Извадка от ЕКАТТЕ за промени в статута на кметство Изток – заверен електронен образ;
3. Приложение: пълномощни – 2 бр.

С уважение:

адв. Б. М