Протокол №43

Бяла Слатина, 29.09.2017 г.

Днес, 29.09.2017 г. се проведе заседание на Общинска избирателна комисия Бяла Слатина. На него присъстваха 9 члена на комисията, а именно:

|  |
| --- |
| Цветелина Андреева Андровска-Илиева |
| Маргарит Марков Маждраков |
| Цветелина Божинова Лазарова |
| Фейсал Байрамов Кариманов |
| Николай Иванов Гурзовски |
| Светла Петрова Върбанова |
| Илия Петров Иванов |
| Христо Иванов Марински |
| Емилия Георгиева Раловска |

Отсъстват по уважителни прочини членовете Максим Цветков Костадинов и Веселка Ангелова Донова.

**Цв.Андровска-Илиева:** Колеги, присътват 9 от 11 члена на комисията, имаме кворум, можем да проведем заседанието си. Представям Ви проекта за дневен ред.

1. Вземане на становище по насрочени срещу решения на ОИК съдебни дела;

Председателят на комисията покани и членовете за допълнения в дневния ред, но такива не постъпиха.

Режим на гласуване

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **№** | **Име, презиме и фамилия** | **Позиция в ОИК** | **„ЗА”** | **„ПРОТИВ”** |
| 1. | Цветелина Андреева Андровска-Илиева | Председател | Х |  |
| 2. | Маргарит Марков Маждраков | Заместник-председател | Х |  |
| 3. | Цветелина Божинова Лазарова | Секретар | Х |  |
| 4. | Николай Иванов Гурзовски | Член | Х |  |
| 5. | Фейсал Байрамов Кариманов | Член | Х |  |
| 6. | Емилия Георгиева Раловска | Член | Х |  |
| 7. | Христо Иванов Марински | Член | Х |  |
| 8. | Светла Петрова Върбанова | Член | Х |  |
| 9. | Илия Петров Иванов | Член | Х |  |
|  | ОБЩО: | | 9 | 0 |

Дневният ред е приет единодушно.

По т.1 от дневния ред.

Председателят на комисията **Цв.Андровска-Илиева:** Общинска избирателна комисия Бяла Слатина е приела Решение №225/03.05.2017г., с което е отказа да прекрати предсрочно пълномощията на Ценко Кръстев Чоков като кмет на Кметство Галиче. Решението е обжалвано с протест от Районна прокуратура Бяла Слатина, във връзка с което е образувано административно дело №302/2017г. по описа на Административен съд Враца. С Решение №189/05.06.2017г. постановено по горепосоченото дело, Врачанския административен съд е отменил процесното решение на ОИК Бяла Слатина и е върнал преписката на комисията за произнасяне при спазване на указанията, дадени в мотивите на решението.

В мотивите на Решение №189/05.06.2017г. е посочено, че съда не възприема соченото от прокуратурата нарушение, че ОИК не се е произнесла в тридневен срок след уведомлението на Специализирана прокуратура за задържането на Ценко Кръстев Чоков, тъй като преди произнасянето си ОИК е била длъжна да събере всички относими към спора доказателства, поради което не може да се приеме, че е следвало да действа веднага и единствено въз основа на получената информация от Специализирана прокуратура.

Посочено е също, че не може да се приеме, че  с писмото си ЦИК е дала разпореждане  за  вземане на решение  с конкретно съдържание, което  комисията не е изпълнила, тъй като  ЦИК не може да дава задължителни разпореждания относно съществото на  решенията на ОИК, а  дава само методически указания за работата на тези комисии. Не са събрани доказателства за допуснати нарушения при проведеното гласуване, същото е извършено поименно, видно от таблицата, неразделна част от протокола от заседанието, където е отбелязан вота на всеки един от членовете на комисията. Мнението на съда е, че Решението на ОИК Бяла Слатина е мотивирано, към него са приложени относими писмени доказателства, които също могат да се приемат като допълване на изложените в самото решение мотиви.

Съдът не е възприел и тезата на прокуратурата, че ползването на платен отпуск за минало време е погасено, тъй като съгласно чл.86 ал.4 от КТ при нов избор на същото лице трудовото правоотношение с него продължава, а не възниква ново. При това положение Ценко Чоков е могъл да ползва и неизползван отпуск от предходния си мандат.

Съдът постановява, че Решение №225/03.05.2017г. на ОИК Бяла Слатина е незаконосъобразно, тъй като при постановяването му неправилно е приложен материалният закон. Нормата на чл.42 ал.1 т.10 от ЗМСМА предвижда предсрочно прекратяване на пълномощията на кметовете в хипотезата, в която същите не изпълняват неоснователно задълженията си за повече от един месец. Съдът намира, че ползването на неплатен отпуск от страна на лице, заело длъжност въз основа на избор, е незаконосъобразно. Действително, съгласно разпоредбата на чл. 38 ал.7 от Закона за местното самоуправление и местна администрация кметовете на общини, райони и кметства имат всички права по трудово правоотношение, освен тези, които противоречат или са несъвместими с тяхното правно положение. Съгласно доктрината отпускът е временно освобождаване на работника/служителя от задължението му да изпълнява трудовите си задължения по трудовото си правоотношение, като през това време то продължава да съществува. Съобразно това дали през време на отпуска си лицето получава заплащане или не, отпуските биват платени и неплатени. Платеният отпуск е субективно право на работника/служителя, то е нормативно уредено и не зависи от волята на работодателя, последният само определя времевият отрязък, през който отпускът ще се ползва. За този отпуск е приложим „уведомителният режим“, при който кметът на населеното място само съобщава кога ще отсъства. Неплатеният отпуск обаче не е субективно право, задължително и неотменимо, какъвто е характерът на платеният отпуск, а само една правна възможност, която зависи от волята на работодателя. При ползване на неплатен отпуск / с изключение на изрично предвидените в КТ хипотези/, работодателят не само определя периода на ползване на същия, но от неговата воля зависи изобщо дали този вид отпуск ще се ползва, както изрично гласи разпоредбата на чл. 160 от КТ. При условие, че кметът на кметство няма работодател, с когото да договаря разрешаването на неплатен отпуск, той не може да ползва такъв и това е изключението, което законодателят е имал предвид в чл.38 ал.7 от ЗМСМА като несъвместимо с правното му положение. Не може да се приеме и че лицето, избрано за кмет на населено място, осъществява функциите и на работодател, и на работник спрямо себе си. Този извод кореспондира и с обстоятелството, че в ЗМСМА не се предвижда определянето на лице, което да замества кмета на кметство при отсъствието му, от което се прави заключението, че той може да отсъства само в изрично предвидените от КТ случаи, с определен срок на отсъствието му. При така изложеното съдът намира, че след датата 24.11.2016г. Ценко Чоков неоснователно не изпълнява функциите на кмет на кметство Галиче, поради което пълномощията му следва да бъдат предсрочно прекратени.

Решението е обжалвано от адвоката на Ценко Цоков. Образувано е касационно дело с №6993/2017 г. по описа на Върховен административен съд. Заседание по делото е насрочено за 9,00 ч. на 03.10.2017 г. Във връзка с откритото заседание, ви предлагам да вземем следното становище, което аз да застъпя в съда.

*„Уважаеми върховни съдии,*

*Моля да отмените Решение №189/05.06.2017г. постановено по административно дело №302/2017г. по описа на Врачанския административен съд, като незаконосъобразно и да потвърдите Решение №225/03.05.2017 г. на Общинска избирателна комисия Бяла Слатина.*

*В своето Решение, първоинстанционния съд правилно е възприел, че в работата на комисията не са допуснати нарушения, каквото е твърдението на прокуратурата. Съдът е постановил, че няма нарушения в работа на комисията относно факта, че не се е произнесла в тридневен срок след уведомлението на Специализирана прокуратура за задържането на Ценко Кръстев Чоков, тъй като преди произнасянето си ОИК е била длъжна да събере всички относими към спора доказателства, поради което не може да се приеме, че е следвало да действа веднага и единствено въз основа на получената информация от Специализирана прокуратура.*

*Посочено е също, че не може да се приеме, че с писмото си ЦИК е дала разпореждане за вземане на решение с конкретно съдържание, което комисията не е изпълнила, тъй като ЦИК не може да дава задължителни разпореждания относно съществото на решенията на ОИК, а дава само методически указания за работата на тези комисии. Не са събрани доказателства за допуснати нарушения при проведеното гласуване, същото е извършено поименно, видно от таблицата, неразделна част от протокола от заседанието, където е отбелязан вота на всеки един от членовете на комисията. Мнението на съда е, че Решението на ОИК Бяла Слатина е мотивирано, към него са приложени относими писмени доказателства, които също могат да се приемат като допълване на изложените в самото решение мотиви.*

*Правилно съдът не е възприел и тезата на прокуратурата, че ползването на платен отпуск за минало време е погасено, тъй като съгласно чл.86 ал.4 от КТ при нов избор на същото лице трудовото правоотношение с него продължава, а не възниква ново. При това положение Ценко Чоков е могъл да ползва и неизползван отпуск от предходния си мандат.*

*Неправил съдът е постановил, че Решение №225/03.05.2017г. на ОИК Бяла Слатина е незаконосъобразно, тъй като при постановяването му неправилно е приложен материалният закон. Нормата на чл.42 ал.1 т.10 от ЗМСМА предвижда предсрочно прекратяване на пълномощията на кметовете в хипотезата, в която същите не изпълняват неоснователно задълженията си за повече от един месец. Съдът намира, че ползването на неплатен отпуск от страна на лице, заело длъжност въз основа на избор, е незаконосъобразно. Действително, съгласно разпоредбата на чл. 38 ал.7 от Закона за местното самоуправление и местна администрация кметовете на общини, райони и кметства имат всички права по трудово правоотношение, освен тези, които противоречат или са несъвместими с тяхното правно положение. Съгласно доктрината отпускът е временно освобождаване на работника/служителя от задължението му да изпълнява трудовите си задължения по трудовото си правоотношение, като през това време то продължава да съществува. Съобразно това дали през време на отпуска си лицето получава заплащане или не, отпуските биват платени и неплатени.*

*Първоинстанционния съд приема, че кметовете на населени места нямат право да ползват неплатен отпуск.*

*Нито в Кодекса на труда, нито в Закона за местното самоуправление и местната администрация е посочено, че лицата заемащи публична длъжност нямат право на неплатен отпуск. Това не е посочено изрично и в нито един друг нормативен акт. Тълкуванието на съда, че тъй като изборните длъжности нямат работодател и не могат да договарят/уговарят с него ползването на неплатен отпуск е неправилно. Това тълкуване на правната норма на чл.38, ал.7 от ЗМСМА води до дискриминация по отношение на лицата, заемащи изборна длъжност. Именно в тази правна норма е посочено, че те имат всички право по трудово правоотношение.*

*Във връзка с гореизложеното, моля да постановите решение, с което да отмените Решение №189/05.06.2017г. постановено по административно дело №302/2017г. по описа на Врачанския административен съд, като незаконосъобразно и да потвърдите Решение №225/03.05.2017 г. на Общинска избирателна комисия Бяла Слатина.“*

**Цв.Андровска-Илиева:** Колеги, слушам Вашите мнения, предложения и допълнения към така представения Ви проект за становище.

**Илия Иванов:** Колеги, предлагам да гласуваме така предложения текст за становище, за да продължим да поддържаме тезата, която сме приели. Гласувайки нещо различно, то ние бихме се отрекли от досегашното си решение и да признаем, че сме допуснали грешка.

**Цв.Андровска-Илиева:** Колеги, други изказвания има ли?Да считам, че няма. В такъв случай предлагам да преминем в режим на гласуване и да приемем така предложения текст, който да представя в административния съд.

Режим на гласуване

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **№** | **Име, презиме и фамилия** | **Позиция в ОИК** | **„ЗА”** | **„ПРОТИВ”** |
| 1. | Цветелина Андреева Андровска-Илиева | Председател | Х |  |
| 2. | Маргарит Марков Маждраков | Заместник-председател | Х |  |
| 3. | Цветелина Божинова Лазарова | Секретар | Х |  |
| 4. | Николай Иванов Гурзовски | Член | Х |  |
| 5. | Фейсал Байрамов Кариманов | Член | Х |  |
| 6. | Емилия Георгиева Раловска | Член | Х |  |
| 7. | Христо Иванов Марински | Член | Х |  |
| 8. | Светла Петрова Върбанова | Член | Х |  |
| 9. | Илия Петров Иванов | Член | Х |  |
|  | ОБЩО: | | 9 | 0 |

С протокол но решение, единодушно е прието становището, което да представим в съда.

Поради изчерпване на дневния ред, заседанието на Общинска избирателна комисия Бяла Слатина беше закрито.

ПРЕДСЕДАТЕЛ: СЕКРЕТАР:   
Цветелина Андровска-Илиева Цветелина Лазарова