ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ САПАРЕВА БАНЯ

e-mail:oik1041@cik.bg; гр.Сапарева баня; ул.“Германея“ № 1

**ПРОТОКОЛ**

**№ 033-МИ/14.02.2020г.**

Днес, 14.02.2020 г. в 12:00 ч. в сградата на Община Сапарева баня, гр. Сапарева баня, ул. ”Германея” № 1, ет. 3, Заседателна зала се проведе заседание на Общинска избирателна комисия /ОИК/ гр. Сапарева баня, назначена с Решение на Централна избирателна комисия № 883-МИ от 30.08.2019 г., Решение № 955-МИ от 04.09.2019 г. на ЦИК, изменено с Решение №1048-МИ от 11.09.2019г. на ЦИК и Решение 987-МИ от 05.09.2019 г. на ЦИК за произвеждане на избори за общински съветници и кметове на 27.10.2019г.

На заседанието присъстват, както следва: Председател:ИлиянаБойчеваБазиргянова, Зам. Председатели: ЙорданкаЛазароваНаумова-Метаниева,ГерганаБорисоваНиколова, Секретар: КатяГеоргиеваДимитрова и членове: МиленаКириловаДашева, ЕмилияДимитроваГелева, РосицаВасилеваЙоцова, НадеждаКириловаДерменджиева-Стършелова,РадостинаЙордановаСакаджийска, Веселка Иванова Йорданова и Бойко Иванов Ненков.

Отсъстват:Няма.

На заседанието присъстват повече от половината членове на ОИК Сапарева баня.На основание чл. 85, ал. 3 от Изборния кодекс комисията има изискуемия от закона кворум за провеждане на заседанието.

Председателят на ОИК докладва, че в изпълнение на взетотопротоколно решение по Протокол № 032/05.02.2020г. в ОИКСапарева баня епостъпило възражение с вх.№ 170/13.02.2020г.от Радостина Сусанина. Също така е постъпило писмо от НАП и ЦИК.

В законоустановения 3 дневен срок от постъпване на възражението, подадено от кмета на кметство с.Овчарци, общ.Сапарева баня,съгл.чл.42,ал.3 от ЗМСМА ОИК Сапарева баня, следва да се произнесе с решение, дали са налице обстоятелства за предсрочно прекратяване пълномощията на кмета. Предвид това, предлагам днешното заседание да протече при следния дневен ред:

Точка 1: Разглеждане на постъпило писмо от ЦИК относно изплащане на възнаграждения за дежурства на членовете на ОИК.

Точка 2: Разглеждане на постъпило писмо от НАП.

Точка 3: Разглеждане на възражение от Радостина Сусанина.

Точка4:Приемане на решение за прекратяване на пълномощията на Радостина Георгиева Сусанина,ЕГН 8201282873 -Кмет на кметство с.Овчарци, общ.Сапарева баня.

След проведено обсъждане по дневния ред на основание чл. 85, ал. 7 от Изборния кодекс се проведе гласуване:

Гласували 11 членове на ОИК: „за" 11 - Гласували поименно: Илияна Базиргянова, Йорданка Наумова - Метаниева, Гергана Николова, Катя Димитрова, Милена Дашева, Емилия Гелева, Радостина Сакаджийска, Росица Йоцова, Надежда Дерменджиева-Стършелова, Веселка Йорданова и Бойко Ненков.

„против”: НЯМА.

С 11 гласа „ЗА“ дневният ред беше приет. Комисията пристъпи към работа.

**По т. 1 от дневния ред докладва председателят:**

Постъпило писмо с вх.№ 169/12.02.2020г.от ЦИК, с което ни уведомяват за начините за изплащане на възнаграждения за проведени дежурства от членове на ОИК. Също така имаме получено и друго писмо с вх.№ 168/06.02.2020г. от ЦИК с поздрав за Световния ден на изборите, който се празнува всеки четвъртък на месец февруари.

**По т.2 от дневния ред докладва председателят:**

По повод наше запитване с протоколно решение в ОИК е постъпило писмо с вх.№П-264/06.02.2020г. от НАП относно упражняването натърговска дейностот „АЛЕКСА 2015” ЕООД, с управител Радостина Сусанина, ЕИК 203428129 със седалище и адрес на управление: с.Овчарци, ул.”Никола Вапцаров” №6, както и за ЕТ ”Радостина Сусанина-ИГ”, ЕИК 200714328, със седалище и адрес на управление: с.Овчарци, ул.”Никола Вапцаров” №6.

От писмото става ясно, че при направена справка от НАП на 30.01.2020г. в информационната система се е установило, че лицето Радостина Георгиева Сусанина упражнява дейност като собственик на ЕООД.

**По точка 3 от дневния ред докладва председателят:**

В ОИК е постъпило възражение с вх.№170/13.02.2020г.от Радостина Сусанинав което същата заявява, че считано от 28.01.2020г. е прекратила правоотношенията си в качеството й на управител и едноличен собственик на капитала с юридическото лице „Алекса 2015” ЕООД. Във възражението си Радостина Сусанина заявява, че прекратяването не е в срока, но това се е дължало с несъобразяване с въпросния срок, поради пропуск от нейна страна, а не е умишлено деяние и че след като е била уведомена е предприела необходимите действия.

По отношение на ЕТ”Радостина Суснина - ИГ” заявява, че не са нарушени законовите разпоредби, тъй като едноличния търговец е с прекратена дейност, считано от 09.01.2015г., като прилага и извадка от партидата на НАП, от която е видно, че е с прекъсната дейност.

**По точка 4 от дневния ред докладва председателят:**

Описание на фактическата обстановка и мотиви за приемане на решение за прекратяване пълномощията на Радостина Сусанина - кмет с.Овчарци.

В ОИК Сапарева баня е постъпило писмо с вх.№162/22.01.2020г.от Кмета на Община Сапарева баня за произнасяне по компетентност и писмо по email, имащо характер на сигнал от Angel Paliyski с вх.№160/21.01.2020г. в регистъра на ОИК относно компроментиране на избора за кмет на кметство с.Овчарци, общ.Сапарева баня от Радостина Георгиева Сусанина, поради неизпълнение на задълженията по чл.41, ал.3 от ЗМСМА в законоустановения срок. Към полученото писмо са приложени и Удостоверение с изх.№ 20191230145128/30.12.2019г. и Удостоверение с изх. № 20191230145344/30.12.2019г., издадени от Агенция по вписванията.

В писмата се твърди, че лицето Радостина Георгиева Сусанина-кмет на кметство с.Овчарци има регистрирани търговски предприятия по смисъла на ТЗ, а именно „АЛЕКСА 2015” ЕООД, ЕИК 203428129 със седалище и адрес на управление: с.Овчарци, ул.”Никола Вапцаров” №6 и ЕТ ”Радостина Сусанина-ИГ”, ЕИК 200714328, със седалище и адрес на управление: с.Овчарци, ул.”Никола Вапцаров” №6.

На свое заседание, проведено на 23.01.2020г., ОИК Сапарева баня се запозна с изложеното в писмата. С протоколни решения бяха одобрени писма съответно до Агенция по вписванията- Търговски регистър и регистър на ЮЛНЦ, НАП, както и до Общински съвет на община Сапарева баня. Беше изискана информация относно това дали в срока по чл.41, ал. 3 от ЗМСМА – от 28.10.2019г. - 28.11.2019г.включително, г-жа Радостина Сусанина е предприела действията по прекратяване на дейността и/или за освобождаването й от заеманата длъжност на – ЕТ ”Радостина Сусанина-ИГ” и от „АЛЕКСА 2015” ЕООД, както и дали е уведомила писмено за тези свои действия Председателя на Общински съвет Сапарева баня.

Свх. № 164/23.01.2020г. във входящия регистър на ОИК Сапарева баня е заведено писмо от Председателя на Общински съвет Сапарева баня. В същото се твърди, че Радостина Г.Сусанина е предприела действия за освобождаването ѝ от длъжност управител и едноличен собственик на капитала в „ АЛЕКСА 2015” ЕООД, като за целта в Търговски регистър при Агенция по вписвания е подала заявление с вх.№ 20200122114425, като същата е входирала писмото си до Общински съвет едва на **22.01.2020г**. с вх.№П-19/22.01.2020г. Също така от доклад с вх.№166/24.01.2020г., от постоянната комисия по КОНПИ при Общински съвет Сапарева баня при проверка на подадените декларации от г-жа Радостина Сусанина,комисията е установила, че има несъответствие между декларираното и информацията събрана в хода на проверката от Агенция по вписвания – Търговски регистър.

На следващо място в отговор на наше писмо с Вх. № 167/ 03.02.2020г. във входящия регистър на ОИК Сапарева баня е заведено писмо от Агенция по вписванията- Търговски регистър и регистър на ЗЮЛНЦ с приложенията към него относно вписаните обстоятелства по партидата на „АЛЕКСА 2015”ЕООД за времето от нейното създаване до настоящият момент. Видно от съдържанието на Удостоверенията за актуално състояние, се установява, че: лицето Радостина Георгиева Сусанина, ЕГН --------- има регистрирано търговско дружество „АЛЕКСА 2015” ЕООД, ЕИК 203428129 със седалище и адрес на управление: с.Овчарци, ул.”Никола Вапцаров” №6 и е предприела действия по прехвърляне на дружествени дялове, които обаче действия са извършени извън срока по чл.41, ал.3 от ЗМСМА.

В същото време Радостина Сусанина е и едноличен собственик на ЕТ ”Радостина Сусанина-ИГ”, със седалище и адрес на управление: с.Овчарци, ул.”Никола Вапцаров” №6, като последното е регистрирано през 2009г. и до 31.01.2020г. не са предприети действия по заличаване на ЕТ.

Служебно в рамките на своите правомощия ОИК извърши във входящият си регистър проверка дали в периода от 28.10.2019г. – 28.11.2019г. включително, Радостина Сусанинае уведомила ОИК за предприети действия по член 41 ал.3 от ЗМСМА. От проверката ОИК установи, че същата не е уведомила ОИК Сапарева баня в законовия едномесечен срок, считано от 28.10.2019г. до 28.11.2019г., за предприети действия по прекратяване на дейността като търговец и/или по освобождаване на длъжност подробно визирана в член 41 ал.1 от ЗМСМА, както по отношение на ЕТ ”Радостина Сусанина-ИГ”, така и по отношение на „АЛЕКСА 2015” ЕООД.

С оглед на гореизложеното и в изпълнение на задълженията си по чл. 42, ал.3 ЗМСМА ОИК изпрати писмо с изх.№ 045/05.02.2020г. до г-жа Радостина Сусанина, с което я уведомява за получения сигнал срещу нея.Уведомлението ѝ беше връчено по пощата с обратна разписка, като ѝ бе дадена възможност в 3- дневен срок от получаването на същото да изрази писмено възражение. Радостина Сусанина е получила писмото от ОИК на 10.02.2020г. С входящ номер № 170/13.02.2020г. във входящия регистър на ОИК-Сапарева баня е постъпило писмено възражение от Радостина Георгиева Сусанинас приложени: Извлечение от търговския регистър на „Алекса 2015” ЕООД и Справка /извлечение/ от системата на НАП за история на осигуряването на самоосигуряващите се лица към 07.02.2020г.-Радостина Сусанина.

ОИК се запозна подробно с депозираното писмено възражение от Радостина Георгиева Сусанина и с така изложените в него съображения и приложени писмени доказателства, които бяха описани по-горе.

Във възражението Радостина Георгиева Сусанина, заявява,че считано от 28.01.2020г. е прекратила правоотношенията си в качеството й на управител и едноличен собственик на капитала с юридическото лице „Алекса 2015” ЕООД. Също така не отрича, че прекратяването не е в срока, но това се е дължало с несъобразяване с въпросния срок, поради пропуск от нейна страна, а не е умишлено деяние и че след като е била уведомена е предприела необходимите действия.

По отношение на ЕТ” Радостина Суснина –ИГ” твърди, че не са нарушени законовите разпоредби, тъй като едноличния търговец е с прекратена дейност, считано от 09.01.2015г., като в потвърждение на горното прилага и извадка партидата на ЕТ от НАП.

Илияна Базиргянова:По отношение на посоченото от Радостина Сусанина, считам, че императивната разпоредба на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА изрично сочи предприемане на правни действия за прекратяване на дейността в Търговския регистър, а не фактически свързани с временно прекъсване на дейността каквито доказателства сочи кмета на с.Овчарци. Смисълът на думите „прекратяване” и „прекъсване” е съвсем различен, като при втората хипотеза е налице възможност във всеки един момент търговецът да възобнови дейността на фирмата си, докато в първата хипотеза не е налице такава възможност, тъй като търговското предприятие не съществува в правния мир със своето прекратяване и заличаване.

Регистрацията като едноличен търговец обуславя наличие на хипотезата на чл.41, ал.1 от ЗМСМА, във връзка с чл.2 и чл.53 - 60а от Търговския закон. Наличието на регистрация на едноличен търговец, предполага осъществяване на дейност по смисъла на ТЗ. Декларирането на обстоятелства пред ТД на НАП и НОИ, е свързано с дейността на едноличния търговец,а обстоятелство,че не е извършвал търговски дейност, не променя статута му на търговец, след като регистрацията му съществува.

В същия смисъл е и предвиденото в чл. 60а, т. 1 от ТЗ, според който заличаване на вписаната регистрация се извършва при прекратяване дейността на търговеца, а дотогава регистрацията е валидна.

В подкрепа на тези изводи е чл. 10, ал. 2 от ЗТРРЮЛНЦ, според който невписани обстоятелства се смятат несъществуващи за третите добросъвестни лица

Наличието на търговска регистрация и непредприемането на действия по прекратяването й в срока по чл.41, ал.3 от ЗМСМА е достатъчно основание, за да е изпълнен състава на нарушението, тъй като до момента на заличаването му от регистъра търговецът формално - юридически продължава да е такъв. Това е така, защото макар и да не извършва фактическа дейност, едноличният търговец съществува в гражданския оборот и за него се пораждат определени права и задължения по повод факта, че съществува като правен субект - едноличен търговец.

В този смисъл съдебната практика на АС и ВАС е многобройна, последователна и непротиворечива, като в този смисъл са :

-Решение № 1001 от 22.01.2013 г. по адм. д. № 53/2013 на Върховния административен съд;

-Решение №12808 от 29.10.2009 г. на ВАС по адм. д. № 13264 / 2009.г.;

-Решение №7626 от 23.06.2016г. по адм.д.№4408/2016. на ВАС;

-Решение №13689 от 15.10.2019г. по адм.д.№8387/2019г. на ВАС.

Така представеното възражениепо никакъв начин не опровергава изложените по горе факти за липса на предприети правни действия по заличаване/прекратяване дейността на ЕТ и ЕООД и уведомяване на ОИК и Председателя на ОбС Сапарева баня в законовия срок.Налице е нарушение от страна на кмета на кметство с.Овчарци Радостина Сусанина по чл.41,ал.3 ЗМСМА, по отношение на ЕТ „Радостина Сусанина- ИГ” и „Алекса 2015” ЕООД, тъй като в срок от 28.10.2019г до 28.10.2019г.вкл.не е предприела необходимите действия по прекратяване на дейността като търговец и/или по освобождаването й от длъжност в законоустановения едномесечен срок.

Разпоредбата на чл.41,ал.1 от ЗМСМА, гласи следното:„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 контрольори, 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.“

На следващо място разпоредбата на чл. 41, ал.3 от ЗМСМА при условията на императивност и кумулативност изисква всички новоизбрани Кметове в едномесечен срок от избирането им, в конкретния случай от 28.10.2019г. до 28.11.2019г.включително да предприемат необходимите действия за прекратяване на търговската си дейност и/или за освобождаването си от заеманата длъжност и същевременно да уведомят писмено за това Председателя на Общинския съвет и Общинската избирателна комисия т.е. липсата и неизпълнението само на едно от изброените в чл. 41, ал.3 от ЗМСМА задължения, от страна на новоизбрания Кмет –представлява основание за предсрочно прекратяване на неговите пълномощия.

В случая, безспорно се установява, че избрания за Кмет на с.Овчарци Радостина Сусанина не е прекратила търговската си дейност и не е освободена като управител и едноличен собственик на капитала в указания едномесечен срок, считано от 28.10.2019 г., който срок изтича на 28.11.2019 г., както по отношение на ЕТ”Радостина Сусанина-ИГ, така и по отношение на „Алекса 2015” ЕООД.

Безспорно липсва и уведомяване от Радостина Георгиева Сусанина до ОИКСапарева баня за предприети действия по чл.41,ал.3 ЗМСМА по прекратяване на дейността и/или за освобождаването й от заеманата длъжност до ОИК и до Председателя на Общински съвет в законоустановения срок,както по отношение на едноличния търговец, така и на юридическото лице.

Тези конкретно посочени по горе бездействия от страна на кмета на кметство с.Овчарци - Радостина Сусанина по отношение на двете търговски предприятия и участието й в тях, представлява неизпълнение на закона, скрепено със съответни правни последици – прекратяване на пълномощията на Кмет, в който смисъл е чл. 42, ал. 1, т. 5 от ЗМСМА във връзка с чл. 41 ал.3 от ЗМСМА.

На основание чл. 87, ал. 1, т. 1 във връзка с т. 30 от Изборния кодекс, чл. 463 от Изборния кодекс, във връзка с чл. 42, ал. 1, т. 5, чл.42, ал.3, изречение трето от ЗМСМА и във връзка с Решение 1685-МИ от 20.11.2019 г. на ЦИК, предлагам следния проект на решение - да бъдат прекратени пълномощията на **РАДОСТИНА ГЕОРГИЕВА СУСАНИНА, ЕГН --------** като Кмет кметство с. Овчарци, избрана с Решение №095-МИ/ 28.10.2019г. на ОИК Сапарева баня.

Други мнения има ли?Няма. Моля да пристъпим към гласуване.

Гласували поименно 11 членове на ОИК: „за" – 6, а именно: Илияна Базиргянова, Йорданка Наумова - Метаниева, Милена Дашева, Емилия Гелева, Росица Йоцова, , Веселка Йорданова.

„против” - 5, а именно: Катя Димитрова, Радостина Сакаджийска. Гергана Николова, Надежда Дерменджиева-Стършелова и Бойко Ненков.

На основание чл. 87, ал. 1, т. 1 във връзка с т. 30 от Изборния кодекси чл.85, ал.4 от ИК и при спазване на законно установения кворум, Общинската избирателна комисия Сапарева баня

**Р Е Ш И :**

ПОСТАНОВЯВА решение за отхвърляне по смисъла на чл.85, ал.4, изречение второ от Изборния кодекс.

Решението подлежи на обжалване в седмодневен срок пред Административен съд Кюстендил по реда на чл.459 от ИК.

Поради изчерпване на Дневния ред, заседанието бе закрито в 14.00 часа.

Председател ……………….

/Илияна Базиргянова/

Секретар: ………………..

/Катя Димитрова/