**ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ-ВЕТОВО**

**ПРОТОКОЛ**

**№62**

Днес 22.01.2020 г. в сградата на Общинска администрация Ветово, в стаята отредена за ОИК, намираща се на ет.1, се проведе заседание на ОИК - Ветово. Заседанието е свикано по искане на Председателя на ОИК, за което е публикувано съобщение на официалния сайт на ОИК- Ветово. Заседанието се откри в 13:45 часа и се ръководи от Председателя на ОИК-Ветово-Стела Бончева Стоилова.

На днешното заседание присъстват още зам.-председателят Мейва Акиф Хаджиева, зам.-председателят Йордан Сотиров Дойчинов и секретарят –Иванка Борисова Пенкова, както и 9 членове на ОИК, както следва:

1. Милица Диянова Милкова

2. Ивелина Петрова Тодорова

3. Павлина Аврамова Недкова

4. Цонка Илиева Дамянова

5. Леман Али Ахмед

6. Христо Георгиев Христов

7. Поля Георгиева Захариева

8. Васил Георгиев Ангелов

9. Юлиан Петров Йорданов

Съгласно чл. 85 ал.3 и 4 от ИК заседанието е законно, поради наличие на необходимия кворум. Предвид на това, Председателят на ОИК-Стела Стоилова заяви, че в изпълнение на взетите решения по протокол №59 от 13.01.2020г. и предприетите в тази връзка действия, в деловодството на ОИК-Ветово са постъпили и са заведени следните документи:

1 Съобщение с Изх.№ ОбС-25-12-5/17.01.2020г. на ОбС-Ветово от Председателя на Общински съвет Ветово инж. Петко Ахмаков , заведено с Вх.№ 302 / 17.01.2020г. в регистъра на ОИК-Ветово.

2.Писмо с Изх. №1200ТРРЮЛНЦ/16.01.2020г. на Агенция по вписвания—Търговски регистър и регистър на юридическите лица с нестопанска цел,заведено с Вх.№ 304/17.01.2020г. в регистъра на ОИК-Ветово, ведно с приложените към него, както следва: Удостоверение за актуално състояние на ЕТ „САЛИХ САЛИЕВ“ с ЕИК 200265050.

3. Писмено възражение с Вх.№306/22.01.2020г. от господин САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ в качеството му на новоизбран Кмет на кметство Смирненски, Община Ветово, чрез адв. Татяна Бойчева, с приложени доказателства, както следва: Адвокатско пълномощно, електронна справка от НАП за историята на осигуряването на самоосигуряващото се лице.

4. Извлечение за подавани заявления по партидата на търговеца ЕТ “ САЛИХ САЛИЕВ „ от Търговски регистър и регистър на ЮНЛЦ с Изх.№ 52/ 17.01.2020г. от регистъра на ОИК-Ветово;

5. Удостоверение, издадено от ОИК Ветово с изх.№50/17.01.2020г.

В законоустановения 3 дневен срок от постъпване на възражението, подадено от кмета на кметство Смирненски, Община Ветово, съгл.чл.42,ал.3 ЗМСМА ОИК, следва да се произнесе с Решение, дали са налице обстоятелства за предсрочно прекратяване пълномощията на кмета. Предвид на това, предлагам днешното заседание да протече при следния

**ДНЕВЕН РЕД:**

**Точка 1:** Произнасяне по Сигнал с Вх.299/13.01.2020г., подаден от ИСМАИЛ ДЖЕВАТ СЕЛИМ, с искане за предсрочно прекратяване на пълномощията на САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ, в качеството му на новоизбран Кмет на КМЕТСТВО СМИРНЕНСКИ.

Председателя запита, дали има други предложения за дневния ред, и след като такива не бяха направени, се пристъпи към гласуване, а именно :

Гласували „ЗА” приемане за дневния ред:

• Стела Бончева Стоилова - ЗА

• Мейва Акиф Хаджиева - ЗА

• Иванка Борисова Пенкова - ЗА

• Милица Диянова Милкова - ЗА

• Ивелина Петрова Тодорова - ЗА

• Павлина Аврамова Недкова - ЗА

• Цонка Илиева Дамянова - ЗА

• Леман Али Ахмед- ЗА

• Христо Георгиев Христов - ЗА

• Юлиан Петров Йорданов - ЗА

• Поля Георгиева Захариева - ЗА

• Йордан Сотиров Дойчинов - ЗА

• Васил Георгиев Ангелов- ЗА

С оглед направеното гласуване, единодушно ОИК прие горепосочения дневен ред.

Председателят на ОИК-Ветово прочете гласно постъпилите документи и даде възможност на членовете на ОИК да се запознаят лично със същите. След което се пристъпи към описване и разискване на фактическата обстановка:

В ОИК Ветово е постъпил сигнал от ИСМАИЛ ДЖЕВАД СЕЛИМ с Вх.№ 299 / 13.01.2020г, с който се сезира ОИК- Ветово, с твърдение за нарушение на чл.41, ал.3 от ЗМСМА. Твърди се, че обявения за избран за Кмет на Кметство Смирненски, а именно САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ не е предприел в изискуемия от закона едномесечен срок от обявяването на изборните резултати, необходимите действия за прекратяване на дейността и/или за освобождаването му от заеманата длъжност. Твърди, че лицето е собственик и има регистрирана фирма по смисъла на ТЗ много преди изборите търговско предприятие – ЕТ „ САЛИХ САЛИЕВ „ с ЕИК 200 265 050. Иска се ОИК- Ветово да провери изложеното в сигнала и след како се увери във верността на твърдените в сигнала факти и обстоятелства да се произнесе съгласно правомощията си, като предсрочно прекрати пълномощията на САЛИХ ЗЮХТЮЕИВ САЛИЕВ обявен за избран за Кмет на Кметство Смирненски.

На свое заседание, проведено на 13.01.2019г., ОИК Ветово се запозна с изложения сигнал. С протоколни решения бяха одобрени писма съответно до Агенция по вписванията- Търговски регистър и регистър на ЮЛНЦ, както и до Общински съвет на община Ветово. Беше изискана информация относно това дали в срока по чл.41, ал. 3 от ЗМСМА – 28.10.2019г. – 28.11.20199г.включително г-н САЛИХ САЛИЕВ е предприел действията по прекратяване на дейността на – ЕТ „ САЛИХ САЛИЕВ, с ЕИК: 200 365 050 или на друго търговско предприятие с негово участие, като е прекратил дейността и/или за освобождаването му от заеманата длъжност, както и дали е уведомил писмено за тези свои действия Общински съвет - Ветово и ОИК Ветово.

С Вх. № 302/17.01.2020г. във входящия регистър на ОИК Ветово е заведено писмо от Председателя на Общински съвет Ветово, видно от което се твърди, че в срока по чл.41, ал. 3 ЗМСМА САЛИХ САЛИЕВ не е подавал писмено уведомление по реда на чл.41, ал. 3 ЗМСМА в изискуемия едномесечен срок.

 С Вх. № 304/ 17.12.2020г. във входящия регистър на ОИК Ветово е заведено писмо от Агенция по вписванията- Търговски регистър и регистър на ЗЮЛНЦ, с приложените към него за фирмената история на търговското предприятие за времето от нейното създаване до настоящият момент. Видно от съдържанието на Удостоверението за актуално състояние, се установява, че: лицето САЛИХ САЛИЕВ има регистрирано търговско предприятие: ЕТ „САЛИХ САЛИЕВ ” с ЕИК 200265050, със седалище и адрес на управление : село Смирненски, ул.“Л.Каравелов“ № 20 и със едноличен собственик – САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ и предмет на дейност: Външнотърговска дейност, търговско посредничество и представителство в страната и чужбина, производство на стоки с цел продажба, покупка на стоки и други вещи с цел продажба в първоначален, обработен и преработен вид, разкриване на магазини, заведения за обществено хранене, ресторантьорство, оказион, заложна къща, търговска дейност с петролни продукти, смазочни материали, разкриване на бензиностанции, автомивки, строително монтажни дейности, покупка, строеж и обзавеждане на недвижими имоти с цел продажба, комисионна, складова, лизингова, туристическа, рекламна дейност и друга незабранена от закона дейност.

Служебно в рамките на своите правомощия ОИК е извършила в деловодната си система и входящият регистър проверка дали в периода от 28.10.2019г. – 28.11.2019г. включително, е уведомил ОИК за предприети действия по член 41 ал.3 от ЗМСМА. За резултата от проверката е издадено и удостоверение с изх.№ 50/17.01.2020г. на ОИК-Ветово. От същото се установява, че САЛИХ САЛИЕВ като новоизбран Кмет на Кметство Смирненски не е уведомил ОИК Ветово в законовия едномесечен срок, считано от 28.10.2019г. до 28.11.2019г., за предприети действия по прекратяване на дейността като търговец или по освобождаване на длъжност подробно визирана в член 41 ал.1 от ЗМСМА.

Също така в рамките на своите законови правомощия по член 42 ал.2 от ЗМСМА което дава основание, ОИК Ветово и да се самосезира и вземе необходимото отношение служебно по партидата на едноличният търговец в търговският регистър е направил и справка какви заявления са регистрирани за промяна обстоятелства на търговеца. Направено е извлечение е заведено с изх.№52 от 17.01.2020г.

 След като се получиха и регистрираха горепосочените документи, ОИК в изпълнение на задълженията си по член 42 ал.3 подготви Уведомление с Изх. №54/17.01.2020г. на ОИК-Ветово до г-н САЛИХ САЛИЕВ, с което го уведомява за получения сигнал срещу него. Същото е връчено на 17.01.2020г. лично от Председателя на ОИК Стела Стоилова, с което му бе дадена възможност в 3- дневен срок от получаването, да изрази писмено възражение по така подадения сигнал и започналато административно производство по предсрочно прекратяване на пълномощията му.

С входящ номер №306/22.01.2020г. във входящия регистър на ОИК-Ветово е постъпило писмено възражение от САЛИХ САЛИЕВ с приложени доказателства към него.

ОИК ВЕТОВО след като се запозна със всички относими и събрани доказателства по така образуваното производство и визирани по горе установи следната фактическа и правна обстановка :

На 28.10.2019г. с Решение на ОИК Ветово под № 104-МИ/ 28.10.2019г. е обявен за избран за Кмет на Кметство Смирненски – Салих Зюхтюев Салиев.

Съгласно чл.41, ал.1 ЗМСМА „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.“

Съгласно член 41, ал.3 от ЗМСМА всички новоизбрани Кметове на кметства са длъжни в едномесечен срок от избирането им, тоест в конкретният случай от 28.10.2019г. до 28.11.2019г.включително да предприеме необходимите действия за прекратяване на дейността и/или за освобождаването му от заеманата длъжност и уведомява писмено за това председателя на Общинския съвет и Общинската избирателна комисия.

Видно от събраните доказателства се установява следното :

1.От получената и визирана по горе Справка от Търговски регистър и регистър на ЮЛНЦ- САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ има регистрирано и незаличено и до настоящият момент търговско предприятие по смисъла на ТЗ, регистрирано много преди изборите,под името – ЕТ „ САЛИХ САЛИЕВ „ с ЕИК 200265050, с адрес на управление : село Смирненски, Община Ветово,ул.Любен Каравелов, № 20 и със едноличен собственик и представляващ – САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ и предмет на дейност: Външнотърговска дейност, търговско посредничество и представителство в страната и чужбина, производство на стоки с цел продажба, покупка на стоки и други вещи с цел продажба в първоначален, обработен и преработен вид, разкриване на магазини, заведения за обществено хранене, ресторантьорство, оказион, заложна къща, търговска дейност с петролни продукти, смазочни материали, разкриване на бензиностанции, автомивки, строително монтажни дейности, покупка, строеж и обзавеждане на недвижими имоти с цел продажба, комисионна, складова, лизингова, туристическа, рекламна дейност и друга незабранена от закона дейност.

 2.За времето от 28.10.2019г. до 28.11.2019г. САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ не е предприемал каквито и да е действия по прекратяване на дейността на търговското предприятие - ЕТ „САЛИХ САЛИЕВ” по смисъла на член 41, ал.3 от ЗМСМА и същата е действаща и към настоящия момент. От извършената служебна справка и извлечение с Изх. №52 от 17.01.20120г е видно, че последното Заявление което е подадено за промяна обстоятелства по партидата на търговеца е Заявление Г 1, регистрирано под № 20100705091820 и резултат – Вписване под № 20110519122923, тоест последната промяна е през 2011г. ОИК извърши днес служебно още една справка по партидата на търговеца, от което се установи, че на 20.01.2020г. Салих Салиев е подал към Търговския регистър Заявление А1 за заличаване на търговеца, по което са дадени указания от длъжностно лице към ТР. Справката е заведена под Вх.№309/22.01.2020г., което се прилага към настоящия протокол.

Такова Заявление по образец за заличаване на търговеца е подадено едва на 20.01.2020г., като преди този момент няма данни за предприемане на действията по чл.41,ал.3 ЗМСМА.

3.Освен горепосоченото установено бездействие от страна на САЛИЕВ, той не е уведомил в изискуемия едномесечен срок, считано от 28.10.2019г. до 28.11.2019г.включително, както ОИК- Ветово, така и Председателя на ОбС- Ветово за предприети действия по член 41 ал.3 от ЗМСМА по отношение на търговското си предприятие. Това се удостоверява и от издаденото официално от ОИК- Ветово удостоверение и отговора от Председателя на ОбС- Ветово.

Разпоредбата на чл. 41, ал. 3 от ЗМСМА изисква, при условията на императивност и кумулативност, лицето избрано за Кмет в определения от закона едномесечен срок, да предприеме необходимите фактически и правни действия, а именно : по прекратяване на търговската си дейност и/или за освобождаването му от заеманата длъжност и същевременно уведоми за това председателя на Общинския съвет и ОИК, а спазването на така посочените условия са обект на проверка от ОИК.

В случая, безспорно се установява, че избрания за Кмет и заинтересована страна в настоящия процесуален сигнал, не е прекратил търговската си дейност в указания едномесечен срок, считано от 28.10.2019 г., който срок изтича на 28.11.2019 г. по отношение на ЕТ „ САЛИХ САЛИЕВ” и не е уведомил за това ОИК ВЕТОВО и Председателя на ОбС- Ветово.

Тези конкретно посочени по горе бездействия от страна на новоизбрания кмет представляват неизпълнение на закона, скрепено със съответни правни последици – прекратяване на неговите пълномощия на кмет, в който смисъл е чл. 42, ал. 1, т. 5 от ЗМСМА която разпоредба е обвързана с член 41 ал.3 от ЗМСМА

Наличието на вписване, респективно регистрация на ЕТ или търговско дружество, само по себе си е търговска дейност, по смисъла на ТЗ, респективно по чл. 41, ал. 1 от ЗМСМА.

 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 ЗТР, според който невписани обстоятелства се смятат за несъществуващи за третите добросъвестни лица

ОИК се запозна подробно и със депозираното в срок писмено възражение и така изложените в него съображения и приложени писмени доказателства.

Следва да се отбележи, че законодателят е поставил високи изисквания към избраните лица за кмет, като само и единствено липсата и неизпълнение на едно от изброените в член 41 ал.3 от ЗМСМА задължения от страна на новоизбраният Кмет – предприемане на действия по прекратяване на дейността или освобождаване от съответната длъжност визирана в член 41 ал.1 от ЗМСМА, уведомяване на ОИК и Председателя на Общинския съвет, представлява основание за предсрочно прекратяване на неговите пълномощия.

В тази насока е и съдебната практика на административните съдилища в страната и Върховен административен съд София която е последователна и непротиворечива, а именно цитираните:

 - Решение №12514 от 05.10.2011 г. на ВАС по адм. д. № 11053 / 2011.г, докладчик съдията Марио Димитров;

- 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, докладчик съдията Георги Георгиев;

- Решение №3678 от 12.04.2007г. на ВАС по адм. д. №2119/2007г., докладчик съдията Мария Костова;

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

 - Решение №3797 от 23.03.2009г. на ВАС по адм.д.№2568/2009г., докладчик съдията Галина Матейска;

 - Решение №13689 от 15.10.2019г. по адм.д.№8387/2019г. на ВАС, докладчик съдията Румяна Монова.

ОИК се запозна подробно и с депозираното в срок писмено възражение от САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ и така изложените в него съображения и приложени писмени доказателства.

В него лицето заявява следното :

1. Горепосоченото ЕТ е регистрирано през 2008г. и е развивал дейност до 2009г. От 2010г. е преустановила дейността си, като е подал уведомление до ТД на НАП Русе за това.

 По отношение на това твърдение, ОИК счита, че императивната разпоредба на член 41, ал.3 от ЗМСМА изрично сочи предприемане на правни действия по прекратяване на дейността в Търговския регистър, а не фактически свързани с временно преустановяване или прекъсване на дейността каквито доказателства сочи.

Смисълът на думите „ПРЕКРАТЯВАНЕ „ и „ПРЕУСТАНОВЯВАНЕ или ПРЕКЪСВАНЕ “ е съвсем различен, като при втората хипотеза е налице възможност във всеки един момент търговеца 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 му 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 чл.2 от ТЗ. Декларирането на обстоятелства пред ТД на НАП – Русе или НОИ- Русе, 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.

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 гражданският оборот и за него се пораждат определени права и задължения по повод факта, че съществува като правен субект - едноличен търговец.

2. След като не развива дейност няма задължение да уведомява ОИК Ветово и Председателя на ОбС Ветово.

По отношение на това твърдение, ОИК счита че с това изявление лицето САЛИХ САЛИЕВ признава, че не е изпълнил задължителните и императивно вменени задължения по чл.41, ал.3 от ЗМСМА, а именно, че не е уведомил ОИК и Председателя на ОбС Ветово.

Относно спора дали трябва да уведоми ОбС и ОИК или не, при прекъсната търговска дейност, са изложени подробно съображения по точка едно , поради което и това възражение е неоснователно и противоречи на императивните разпоредби.

След като разгледа всички събрани и описани погоре писмени доказателства, законовите разпоредби, изложените по горе мотиви и обсъди внимателно подаденото писмено възражение от САЛИХ САЛИЕВ, ОИК- Ветово проведе гласуване, при което

**„ЗА“** предсрочно прекратяване на пълномощията на обявения за избран за кмет на кметство Смирненски, община Ветово - САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ, гласуваха общо 12 / дванадесет/ члена на ОИК:

• Стела Бончева Стоилова - Председател

• Йордан Сотиров Дойчинов – Зам.председател

• Иванка Борисова Пенкова - Член

• Милица Диянова Милкова - Член

• Ивелина Петрова Тодорова - Член

• Павлина Аврамова Недкова - Член

• Цонка Илиева Дамянова - Член

• Леман Али Ахмед- Член

• Христо Георгиев Христов - Член

• Юлиан Петров Йорданов - Член

• Поля Георгиева Захариева -Член

• Васил Христов Ангелов - Член

„ПРОТИВ“ предсрочно прекратяване на пълномощията на обявения за избран за кмет на кметство Смирненски, община Ветово - САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ, гласуваха общо 1 / един/ член на ОИК:

• Мейва Акиф Хаджиева – Зам.председател

В резултат на проведеното гласуване и на основание чл. 87, ал. 1, т. 1 във връзка с т. 30 от Изборния кодекс, чл. 463 от Изборния кодекс, вр. с чл. 42, ал. 1, т. 5 и с чл.42,ал.3, изречение трето от ЗМСМА и във връзка с Решение 1685-МИ от 20.11.2019 г. на ЦИК, при спазване на законно установения кворум и съобразявайки се гореизложените МОТИВИ Общинската избирателна комисия Ветово

**Р Е Ш И :**

1.**ПРЕКРАТЯВА** предсрочно пълномощията на **САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ, ЕГН \*\*\*\*\*\*\*\*\*\*** обявен за избран за Кмет на Кметство Смирненски, Община Ветово с Решение №104- МИ/28.10.2019г. издадено от ОИК- Ветово.

2.**ОБЕЗСИЛВА**, издаденото Удостоверение от Община Ветово под № 20 / 28.10.2019г. с което за Кмет на Кметство Смирненски, Община Ветово е избран **САЛИХ ЗЮХТЮЕВ САЛИЕВ**.

Настоящото решение подлежи на обжалване в 7-дневен срок от обявяването му пред Административен съд - Русе по реда на чл. 459 от Изборния кодекс.

Поради изчерпване на Дневния ред, заседанието бе закрито в 14:05 часа.

22.01.2020 г. Председател ……………….

гр. Ветово /Стела Стоилова/

 Секретар: ………………..

 /Иванка Пенкова/