**ПРОТОКОЛ № 45**

**05.04.2022 г.гр.Провадия**

Днес, 05 април 2022 г, от 17.30 часа, в стая 204 в сградата на общинската администрация се проведе заседание на Общинската избирателна комисия Провадия.

Заседанието се води от Валерий Радев - председател.

На заседанието присъстваха: Валерий Иванов Радев, Тодорка Николова Иванова, Женя Тодорова Милкова, Валентина Костадинова Кирова, Ивайло Дианов Парушев, Мадлена Юриева Самуилова, Драгомир Георгиев Георгиев, Виолета Асенова Мишкова, Галина Георгиева Стоянова, Гергана Петрова Николова, Росица Хинева, Росица Тодорова, Стойка Славова Велева – Йорданов

Председателят установи наличието на необходимия съгласно изискванията на чл. 85, ал. 3 от ИК кворум за провеждане заседание на ОИК, а именно 13 членове на комисията, поради което предложи то да премине при следния

ДНЕВЕН РЕД:

1. Обсъждане на информацията, съдържаща се в писмо с Вх. № 001/23.03.2022 г. от ТД „Национална сигурност“ и получените допълнително документи и приемане на решение.
2. Други

Гласували: 13 Гласували „за”- 13: Валерий Иванов Радев, Тодорка Николова Иванова, Женя Тодорова Милкова, Валентина Костадинова Кирова, Ивайло Дианов Парушев, Мадлена Юриева Самуилова, Драгомир Георгиев Георгиев,Виолета Асенова Мишкова, Галина Георгиева Стоянова, Гергана Петрова Николова, Росица Стоянова Хинева,Росица Тодорова, Стойка Славова Велева – Йорданова .

Против- няма

По т. 1 от дневния ред беше разгледано писмото с посочения по горе номер, приложената към него справка и други документи, в които се прави изводът, че кметът на община Провадия – Жоро Иванов Илчев, ЕГН……., има участие в дружество, което извършва търговска дейност по смисъла на Търговския закон, обстоятелство, което противоречи на изискванията в Закона за местното самоуправление и местната администрация за заеманата от него длъжност – чл.41 от ЗМСМА.

Председателят на ОИК запозна членовете й:

* с писмо от Председателя на ОбС Провадия /Вх. № 003/31.03.22 г./ с което ОИК Провадия се уведомява *„че не е постъпвало уведомление от Жоро Иванов Илчев – кмет на община Провадия по чл.41, ал.3 във връзка с ал.1 от ЗМСМА в едномесечен срок след встъпването му в длъжност на 08.11.2019 г.“*
* с писмо от АВп – Варна /Вх. № 005/05.04.22 г./, с което ОИК Провадия се уведомява, че „към 31.03.22 г. *Сдружение „Национална браншова асоциация пожарна и аварийна безопасност“, с ЕИК 131270621 не е пререгистрирано по реда на §.25, ал.2 от преходните и заключителни разпоредби на ЗЮЛНЦ.“.* Указва се на ОИК да насочи искането си за актуално състояние на сдружението към фирмено отделение на Окръжния съд по седалището на сдружението.
* На всички членове на ОИК бе предоставен екземпляр за запознаване от Възражение от Жоро Иванов Илчев /Вх. № 004/31.03.22 г./

След изясняване наличността на изисканите от комисията документи и необходимостта от събиране на други доказателства се пристъпи към разискване по същество:

Бяха изказани следните мнения:

В. Радев:

Считам, че трябва да се изяснят два въпроса. В Сдружението с нестопанска цел-в управителното тяло, Жоро Илчев участва като физическо лице. Това не е нарушение. Това сдружение създава търговско дружество. В учредителния акт е записано, че УС изпълнява функциите на ОС на дружеството. И от това следват въпросите: ОС на ЕООД орган ли е на управление? Г-н Илчев като физическо лице участва ли в ОС?

Г. Стоянова

Едно НПО има право на дейности от ТЗ. Реализира ги като ЮЛ. Дефакто налице е търговска дейност. Дружеството е станало търговски субект, значи реализира търговска дейност. Има нарушение на чл. 41 от ЗМСМА. По отношение на двата документа-от 2016 година и 2019 година се твърдят различни неща. Не казвам кой от двата е верен, но по този начин двата документа се обезсилват. Опорочени са твърденията и двата документа-декларацията пред КОМПИ и възражението.

Ж. Милкова

Тъй като до момента коментираме само част от документите, с които разполагаме, ви предлагам да обсъдим по-детайлно и написаното и приложените към възражението документи. За да бъдем обективни в решението си, напомням за предходни казуси разглеждани от ОИК и за взетите по тях решения. Считам, че г-н Жоро Илчев е предприел необходимите действия за отстраняване на несъвместимост и не носи отговорност за действията или бездействията на други лица. Като казуса за кмета на Кметство Храброво, бе идентичен.

Други протоколни изказвания не бяха направени.

Председателят на ОИК-Провадия направи следното предложение за проекто –решение:

На основание чл.87, ал.1 от ИК и чл.42, ал.1, т.5, във връзка с чл.41, ал.3 и чл.41, ал.1 от ЗМСМА, ОИК-Провадия реши:

Прекратява пълномощията на Жоро Иванов Илчев, ЕГН….., като Кмет на община Провадия.

Така направеното предложение бе подложено на гласуване

Гласували: 13

Гласували „за”- 9: Валентина Костадинова Кирова, Мадлена Юриева Самуилова, Драгомир Георгиев Георгиев, Виолета Асенова Мишкова, Галина Георгиева Стоянова, Гергана Петрова Николова, Росица Стоянова Хинева, Росица Тодорова, Стойка Славова Велева – Йорданова.

Гласували „Против“- 4

Валерий Иванов Радев, Тодорка Николова Иванова, Женя Тодорова Милкова, Ивайло Дианов Парушев

Преди окончателното обявяване на гласуваното решение и уточняване на поименното гласуване, Член на комисията направи възражение относно отчитане на гласовете „за“ и „против“ и поиска прегласуване на предложеното решение. Срещу предложението не постъпиха възражения.

След повторно гласуване резултатът е следния:

Гласували: 13

Гласували „за”- 8: Валентина Костадинова Кирова, Мадлена Юриева Самуилова, Драгомир Георгиев Георгиев, Виолета Асенова Мишкова, Галина Георгиева Стоянова, Гергана Петрова Николова, Росица Стоянова Хинева, Росица Тодорова

Гласували „Против“- 5

Валерий Иванов Радев, Тодорка Николова Иванова, Женя Тодорова Милкова, Ивайло Дианов Парушев Стойка Славова Велева – Йорданова.

След направените уточнения и повторно гласуване ,ОИК-Провадия, прие следното решение:

**РЕШЕНИЕ №297-МИ / 05.04.2022 г.**

**Относно:** Справка за придобити данни за участие на кмета на град Провадия в дружество, извършващо търговска дейност по смисъла на Търговския закон, което е в противоречие на чл.41 от ЗМСМА.

         На основание чл.87, ал.1, т.1от ИК и чл.42, ал.1, т.5 ,вр.чл.41 ал.3 и ал.1 от ЗМСМА и във връзка с Решение 1685-МИ от 20.11.2019 г. на ЦИК, Общинска избирателна комисия Провадия, реши:

**Отхвърля подложеното на гласуване предложение за решение за прекратяване на пълномощията на Жоро Иванов Илчев-Кмет на община Провадия и**

**отказва да прекрати пълномощията на Жоро Иванов Илчев, като кмет на община Провадия, избран с  Решение № 242-МИ/04.11.2019 г. на Общинска избирателна комисия Провадия, поради липса на нарушение на изискванията на чл.41 от ЗМСМА и като следствие: отсъствие на несъвместимост по смисъла на чл. 42, ал.1, т.5, във вр. с чл. 41,ал.3 във вр. с чл.41, ал.1 от ЗМСМА.**

**Мотиви:**

         На 23.03.2022 г. в ОИК Провадия е получено писмо с Вх. № 001 / 23.03.2022 г., от ТД „Национална сигурност“ – Варна с приложена справка за придобити данни за участие на кмета на град Провадия в дружество, извършващо търговска дейност по смисъла на Търговския закон, което е в противоречие на чл.41 от ЗМСМА.  Към писмото са приложени разпечатка от Регистър БУЛСАТ с данни за регистрацията и управителния съвет на СДРУЖЕНИЕ „НАЦИОНАЛНА БРАНШОВА АСОЦИАЦИЯ ПОЖАРНА И АВАРИЙНА БЕЗОПАСТНОСТ” и учредителният акт на „ПАБ Комерс Консулт“ ЕООД.

         На осн. чл.42, ал.3 от ЗМСМА с писмено уведомление Жоро Илчев е известен за започналата процедура, както и за възможността да депозира в ОИК Провадия възражение относно визираното по–горе твърдение за нарушаване изискванията на чл.41 от ЗМСМА и наличие на несъвместимост. На същото основание бяха изискани и документи от общински съвет-Провадия, удостоверяващи депозирането на уведомление по чл.41 ал.3 от ЗМСМА от Ж.Илчев и от Агенцията по вписванията – Регистър БУЛСТАТ, относно актуалното състояние на СДРУЖЕНИЕ „НАЦИОНАЛНА БРАНШОВА АСОЦИАЦИЯ ПОЖАРНА И АВАРИЙНА БЕЗОПАСНОСТ” .

         В рамките на предоставения тридневен срок, в ОИК Провадия е получено с Вх. № 004/ 31.03.2022 г. възражение от Жоро Иванов Илчев, в което същият е изложил твърдения за отсъствие на визираните в чл.42, ал.1, т.5 от ЗМСМА обстоятелства, тъй като:

1. В учредителния акт на „ПАБ Комерс Консулт“ ЕООД изрично е посочено, че всички въпроси свързани с компетентността на общото събрание по смисъла на чл.137 от ТЗ ще се решават от Управителния съвет на СДРУЖЕНИЕТО „НАЦИОНАЛНА БРАНШОВА АСОЦИАЦИЯ ПОЖАРНА И АВАРИЙНА БЕЗОПАСТНОСТ”, което е юридическо лице с нестопанска цел и се явява принципал на търговското дружество.
2. Видно от учредителния акт търговското дружество „ПАБ Комерс Консулт“ ЕООД се представлява от Управителя Владимир Иванов Георгиев.
3. С електронно писмо от 09.03.2016 г. изрично е помолил да бъде освободен от длъжността „Председател на сдружението„НАЦИОНАЛНА БРАНШОВА АСОЦИАЦИЯ ПОЖАРНА И АВАРИЙНА БЕЗОПАСТНОСТ”, както и с писмено уведомление за същото.
4. Юридическото лице с нестопанска цел, а още по-малко търговското дружество не са изпълнявали каквато и да е била дейност през последните шест и повече години. Това може да се установи при проверка по партидата на търговското дружество, на обявените там ГФО.

         Към възражението си, Жоро Илчев прилага и : - копие на електронно писмо от 09.03.2016 г. и копие на писмено уведомление за освобождаване от длъжността „Председател на сдружението“ и член на УС.

         Справка в дневника за входящата кореспонденция на ОИК Провадия не установи наличието на уведомление от Жоро Иванов Илчев, по смисъла на чл.41, ал.3 от ЗМСМА, постъпило в периода 05.11.2019 г. – 04.12.2019 г.

С писмо Вх.№ 003/31.03.2022 г.Председателят на ОбС – Провадия уведомява ОИК, че не е постъпвало писмено уведомление от Ж.Илчев – Кмет на община Провадия по чл.41 ал.3 вр.с ал.1 ат ЗМСМА в едномесечен срок след встъпването му в длъжност.

В разпечатка от публичния Регистър БУЛСТАТ е видно,че към 31.03.2022 г. Жоро Иванов Илчев е член на управителния съвет и Председател на УС на Сдружение „НАЦИОНАЛНА БРАНШОВА АСОЦИАЦИЯ ПОЖАРНА И АВАРИЙНА БЕЗОПАСТНОСТ”.

            От посочените по–горе писмени документи се установява следната фактическа обстановка:

         На 04.11.2019 г. с Решение № 242-МИ/04.11.2019 г. на Общинска избирателна комисия Провадия Жоро Иванов Илчев е избран за кмет на  община Провадия.  Към посочената дата и до настоящия момент той е председател на УС на Национална браншова асоциация „Пожарна и аварийна безопасност”.

Сдружение „Национална браншова асоциация Пожарна и аварийна безопасност” с учредителен акт от 22.11.2007 година е образувало ЕООД „ПАБ Комерс Консулт“ . Принципал на Търговското дружество е Сдружението. Управител на Търговското дружество е Владимир Иванов Георгиев. Въпросите от компетентността на Общото събрание по смисъла на чл. 137 от ТЗ се решават от УС на Сдружението.

Жоро Иванов Илчев, в качеството си на Кмет на Община в едномесечен срок след избирането му, не е подавал уведомления по чл.41, ал.3 от ЗМСМА до Председателя на Общински съвет и до Общинска избирателна комисия-Провадия.

От страна на Жоро Иванов Илчев е направено едностранно волеизявление за напускане/освобождаване от заеманата длъжност „Председател на УС“ на Сдружение „Национална браншова асоциация Пожарна и аварийна безопасност”, което съгласно представеното уведомление от Жоро Илчев е направено считано от 15.03.2016 г.

         Разпоредбата на чл.41, ал.1 от ЗМСМА  поставя забрана кметовете на общини, на райони и на кметства, кметските наместници, заместник-кметовете на общини и на райони и секретарите на общини да извършват търговска дейност по смисъла на Търговския закон, да бъдат контрольори, управители или прокуристи в търговски дружества, търговски пьлномощници, 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, а ал.3 на цитираната правна норма вменява на посочените лица  задължение в едномесечен срок от обявяването на изборните резултати, съответно от приемането на решението на общинския съвет, лице, което при избирането му за кмет заема длъжност или осъществява дейност по ал.1 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. Неизпълнението на визираните задължения, законодателят изрично е посочил като основание за предсрочно прекратяване пълномощията на кметовете в текста на чл.42 от ЗМСМА, в частност чл.42, ал.1,  т.5 от ЗМСМА.

         Аналитичният прочит на установената фактическа обстановка, отнесена към релевантните за казуса правни норми обосновава извода, че Жоро Иванов Илчев  не е проявил бездействие, свързано с изпълнение на вменените му от разпоредбата на чл.41, ал.3 от ЗМСМА, задължения–в едномесечния срок от избирането му за кмет на община Провадия и не е нарушил същия член, тъй като, като физическо лице и в качеството му на Кмет на община Провадия не е извършвал търговска дейност и не е участвал в управителни органи на търговски дружества, поради следните обстоятелства:

1. Според учредителният акт на ЕООД „ПАБ Комерс Консулт“ собственик на капитала е Сдружение „Национална браншова асоциация Пожарна и аварийна безопасност”, което практически извършва търговска дейност. Това обстоятелство отхвърля възможността Жоро Иванов Илчев като физическо лице и в качеството му на Кмет на Община да нарушава разпоредбата на чл.41 от ЗМСМА, в частта забраняваща кметовете на общини да извършват търговска дейност по смисъла на ТЗ.
2. В чл. 41, ал.1 от ЗМСМА не е предвидено ограничение за лицата посочени в същата да притежават акции или дялове в търговски дружества, като пречка за изпълнение на длъжността, която заемат след избор. В този смисъл подобно ограничение е предвидено единствено и само до участието в управлението на търговско дружество, доколкото именно законните представители на такива дружества извършват търговска дейност от името и за сметка на юридическите лица. В този смисъл участието на Жоро Илчев в Управителния съвет на Национална браншова асоциация „Пожарна и аварийна безопасност” е ирелевантно относно приложението на разпоредбата на чл. 41, ал.1 от ЗМСМА.
3. По отношение на регистрираното търговско дружество „Паб Комерс Консулт” ЕООД с едноличен собственик на капитала Национална браншова асоциация „Пожарна и аварийна безопасност” е установено, че съгласно представения учредителен акт всички въпроси свързани с компетентността на Общото събрание по смисъла на чл. 137 от ТЗ ще се решават от Управителния съвет на Национална браншова асоциация „Пожарна и аварийна безопасност”, което юридическо лице с нестопанска цел се явява принципал на търговското дружество. В този смисъл съгласно разпоредбата на чл. 147, ал.2 от ТЗ, едноличният собственик на капитала решава въпросите от компетентността на общото събрание, за което се съставя протокол в съответната за решенията на общото събрание форма. В конкретният случай обаче, правомощията на едноличният собственик се упражняват от колективен орган, какъвто е управителният съвет на сдружението, а не еднолично, от един от неговите председатели. Съгласно разпоредбите на чл.141 от ТЗ общото събрание не изпълнява управленски функции в ООД, нито път има подобни властнически правомощия, които законодателят изрично е вменил на управителя, поради това и в хипотеза на участие в управителния съвет на националната браншова организация на Жоро Илчев не е налице несъвместимост за изпълнение на задълженията му като Кмет на Община Провадия.
4. Национална браншова асоциация „Пожарна и аварийна безопасност” се явява сдружение по смисъла на Глава II, раздел I от ЗЮЛНЦ. В този смисъл видно от разпоредбата на чл. 25, ал.1, т.3 от същия закон, Общото събрание на сдружението избира и освобождава членовете на управителния съвет. Като върховен орган и съобразно разпоредбата на чл.26 ал.1 от ЗЮЛНЦ, Общото събрание се свиква от управителният съвет по негова инициатива или по искане на една трета от членовете на сдружението. В този смисъл за Жоро Илчев не е била налице законова възможност да инициира самостоятелно провеждане на общо събрание на сдружението, т.к. това е от компетенциите на управителния съвет на сдружението, респективно на поне една трета от неговите членове. Именно поради тази причина в случаи в които освобождаването на лице от заемана от него управленска длъжност в сдружението е достатъчно единствено и само за преодоляване на несъвместимостта да бъде направено едностранно волеизявление за напускане/освобождаване от заеманата длъжност, което съгласно представеното уведомление от Жоро Илчев е направено считано от 15.03.2016 година, далеч преди да бъде кандидат, а в последствие и избран за Кмет на Община Провадия.

          Настоящото решение подлежи на обжалване в 7 – дневен срок от обявяването му, пред Административен съд Варна, чрез ОИК Провадия, по реда на чл. 459 от ИК.

По втора точка от дневния ред не постъпиха въпроси за обсъждане.

След изчерпване на дневния ред, заседанието беше закрито в 19.00 часа.

ПРЕДСЕДАТЕЛ:

/Валерий Радев/

СЕКРЕТАР:

/Валентина Кирова/