

ДО
ЦЕНТРАЛНА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ
СОФИЯ
ЧРЕЗ
ОИК – ВЪЛЧИ ДОЛ

ЖАЛБА

От

Яна Радева Михалева, ЕГН 7710031157, адрес: град Вълчи дол, ул."Стара планина"№18, телефон за контакт: 0887697749, имейл: iana_mihaleva@abv.bg

Срещу: Решение №116-МИ/10.02.2020 на ОИК Вълчи дол по подаден сигнал с вх.№188/23.01.2020 в регистъра на ОИК Вълчи дол от Яна Радева Михалева, във връзка с предсрочно прекратяване на правомощията на Кмета на Община Вълчи дол - Георги Минчев Тронков , съгласно чл.41, ал.3 от ЗМСМА, във връзка с чл.42, ал.5 от ЗМСМА

Основания за обжалване: Чл.88,ал.1 от ИК, чл.42, ал.5 от ЗМСМА във връзка с чл.459 от ИК

Уважаеми дами и господа,

Горепосоченото Решение е немотивирано и същевременно не са посочени факти и обстоятелства, които да доказват, че са изпълнени нормите на чл.41, ал.3 от ЗМСМА във възприетият според нормата срок, а именно **28.10.2019-28.11.2019** – 30 дневният срок след обявяване на избирането на кмет на Община Вълчи дол чрез Решение №93-МИ/28.10.2019г. на ОИК – Вълчи дол .

Не са разгледани посочените в сигнала факти - към датата на сигнала **23.01.2020г.** , съгласно приложените справки от АВ в Търговския Регистър и Регистър на ЮНЛЦ г-н Георги Минчев Тронков е търговец по смисъла на Търговския закон и не са предприети действия за прекратяване на дейността като такъв чрез ЕТ „Тронис – Георги Тронков” с ЕИК 103325669 и „Цвят – 2004” ООД с ЕИК 103878431 .

Съгласно Търговският закон - **Чл. 1.(1)** (Изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) Търговец по смисъла на този закон е всяко физическо или юридическо лице, което по занятие извършва някоя от следните сделки:

1. покупка на стоки или други вещи с цел да ги препродаде в първоначален, преработен или обработен вид;
2. (изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) продажба на стоки от собствено производство;

3. (изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) покупка на ценни книги с цел да ги продаде;
4. (изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) търговско представителство и посредничество;
5. (изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) комисионни, спедиционни и превозни сделки;
6. (изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) застрахователни сделки;
7. (изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) банкови и валутни сделки;
8. (изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) менителници, записи на заповед и чекове;
9. (изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) складови сделки;
10. (изм. - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) лицензионни сделки;
11. (нова - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) стоков контрол;
12. (нова - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) сделки с интелектуална собственост;
13. (нова - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) хотелиерски, туристически, рекламни, информационни, програмни, импресарски или други услуги;
14. (нова - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) покупка, строеж или обзавеждане на недвижими имоти с цел продажба;
15. (нова - ДВ, бр. 83 от 1996 г.) лизинг.

(2) Търговци са:

1. търговските дружества;

2. кооперациите с изключение на жилищностроителните кооперации.

(3) За търговец се смята и всяко лице, образувало предприятие, което по предмет и обем изисква неговите дела да се водят по търговски начин даже ако дейността му не е посочена в ал. 1.

Безспорно се установява при справка в Търговския регистър към 23.01.2020г. по партидата на „Цвят – 2004“ ООД с ЕИК 103878431, с предмет на дейност: Производство и преработка на пчелни продукти и търговия с тях; отглеждане, производство и търговия с пчелни майки, семейства и рояци; организиране и провеждане на професионални курсове; създаване, експлоатация и опазване на медоносната растителност; търговия с пчеларски инвентар, медикаменти и пчеларско оборудване; производство и търговия с хранителни продукти; търговско представителство и посредничество; покупка, строеж или обзавеждане на недвижими имоти с цел продажба; външно и вътрешна търговска дейност; производство, изкупуване, преработка и търговия със селскостопанска продукция в страната и чужбина. , управител: Георги Минчев Тронков и съружници: Кръстю Димов Кателиев, 50 лв., Григор Димитров Стоянов, 50 лв., Никола Друмев Кателиев, 50 лв.

Янко Савов Ранков, 50 лв., Митко Стайков Димитров, 50 лв.

Владимир Георгиев Киров, 50 лв., Ангел Янков Куртев, 50 лв.

Станислав Стоянов Балкански, 50 лв., Светомир Петков Ненчев, 50 лв., Илия Петков Ганчев, 50 лв., Гертана Георгиева Ганчева, 50 лв.

Цвятко Стефанов Савов, Живко Тодоров Жеков, 50 лв.

Георги Николов Георгиев, 50 лв., Христо Тодоров Тодоров, 50 лв.

Георги Минчев Тронков, 50 лв., Снежана Стоянова Дочева, 50 лв.

Кирил Господинов Киров, 50 лв., Филип Петров Филипов, 50 лв.

Петър Янчев Русев, 50 лв., Горанка Драгоева Иванова, 50 лв.

Илия Иванов Господинов, 50 лв., Стоян Георгиев Димитракиев, 50 лв.,

Димитър Иванов Чубатаров, 50 лв., Димчо Георгиев Костадинов, 50 лв.,

Мустафа Кадир Мустафа, 50 лв.

Синан Хюсеин Хасан, 50 лв., Стоян Андонов Петров, 50 лв.

Красимир Йорданов Петков, 50 лв., Станислав Сашев Киров, 50 лв.

Иван Димитров Пеев, 50 лв., Стоян Крумов Петров, 50 лв.

Стойчо Петров Чолаков, 50 лв., Миглен Стойчев Петков, 50 лв.
Мирослав Димитров Василев, 50 лв., Павлин Боянов Андреев, 50 лв., Вихрен Радков Колев, 50 лв., Веселин Янчев Василев, 50 лв.

Последното подадено заявление по партидата на „Цвят – 2004“ ООД с ЕИК 103878431 е ГЗ с входящ номер 20190315140509/15.03.2019г., т.е в срока по чл.1, ал.3 от ЗМСМА Георги Минчев Тронков не е предприемал никакви действия по прекратяване на дейността или освобождаване от съответната длъжност, визирани в чл.1, ал.3 от ЗМСМА.

Безспорно се установява при аналогична справка в Търговския регистър към 23.01.2020г. по партидата на ЕТ „Тронис – Георги Тронков“ с ЕИК 103325669 , с предмет на дейност: Търговия на едро и дребно; външнотърговска дейност; покупка, производство, преработка на стоки с цел продажба; извършване на услуги – комисионна , спедиционна складова, лизингова дейност; търговско представителство; превозна, хотелиерска, ресторантьорска, туристическа дейности; видео и звукозаписна дейност; покупка и строителство на недвижими имоти.

Последното подадено заявление по партидата на ЕТ „Тронис – Георги Тронков“ с ЕИК 103325669 е ГЗ с входящ номер 20190315140121/15.03.2019г., , т.е в срока по чл.1, ал.3 от ЗМСМА Георги Минчев Тронков не е предприемал никакви действия по прекратяване на деността или освобождаване от съответната длъжност, визирани в чл.1, ал.3 от ЗМСМА

Имайки предвид, че разпоредбата на чл.41,ал.3 от ЗМСМА е преклузивна от една страна и действа в условията на императивност и кумулативност, лицето избрано за кмет в определеният едномесечен срок, а именно **28.10.2019-28.11.2019** – 30 дневният срок след обявяване на избирането на кмет на Община Вълчи дол чрез Решение №93-МИ/28.10.2019г. на ОИК – Вълчи дол е следвало да предприеме следните действия :

1.Изпращане на писмо до Общински съвет Вълчи дол, чрез което да бъде уведомен органа, че са предприети действия за прекратяване на дейността на търговските дружества, чрез които господин Тронков е търговец по смисъла на Търговския Закон.

2. Изпращане на писмо, чрез което да бъде уведомен органа по избора, а именно ОИК , че са предприети действия за прекратяване на дейността на търговските дружества, чрез които господин Тронков е търговец по смисъла на Търговския Закон.

3. Да предприеме действия за прекратяване на дейността като търговец по смисъла на ТЗ като впише същите тях по надлежния ред в АВ в Търговския Регистър и Регистър на ЮНЛЦ.

С оглед явната липса на предприети действия, която е безспорно установена от Регистъра на търговците в АВ по партидите на ЕТ „Тронис – Георги Тронков“ с ЕИК 103325669 и „Цвят – 2004“ ООД с ЕИК 103878431, то не е налице кумулативност . Относно задълженията за уведомяване от Георги

Минчев Тронков ОИК не разглежда писмени доказателства и не коментира тяхното изпълнение. Не са цитирани входящи номера от регистрите на Обс – Вълчи дол и ОИК Вълчи дол. Дори да се установи подобна кореспонденция, то тя по същество няма правна стойност, тъй като предприемане на действия в указания от ЗМСМА срок на са налице.

Горепосоченият законов срок **28.10.2019-28.11.2019** е изтекъл и с оглед на неговата преклузивност, всяко действие предприето след изтичането му не поражда промени. Следва да се отбележи, че законодателят е поставил високи изисквания към избраните лица за кмет, като само и единствено липсата и неизпълнението на едно от изброените в чл. 41, ал.3 от ЗМСМА задължения от страна на избраният Кмет, представлява основание за предсрочно прекратяване на неговите пълномощия.

От гореизложеното е видно, че не са изпълнени императивни изисквания на закона, залегнали в чл.41,ал.3 от ЗМСМА и не са предприети необходимите действия по смисъла на **чл.42,ал.1,т 5** от ЗМСМА. Всяко последващо действие след изтичане на преклузивния срок **28.10.2019-28.11.2019** и /или некомулативно настъпили събития водят до неизпълнение на изискването на закона.

ОИК Вълчи дол неправилно възприема следните обстоятелства в Протокол № 32/10.02.2020г. от проведено заседание, на което е прието Решение №116-МИ/10.02.2020:

Относно **ЕТ „Тронис – Георги Тронков” с ЕИК 103325669** –ОИК констатира, че е подадено заявление ГЗ в едно с декларация по чл.38, ал.9, т.2, чрез която управителят декларира, че през съответният отчетен период – в случая отчетната 2018г. търговеца не е извършвал дейност, констатира също, че няма действащи банкови сметки и че са налице обстоятелства по КСО за прекратено осигуряване. Текста на чл.41, ал.3 от ЗМСМА еднозначно указва „да предприеме действия по прекратяване на дейност като търговец”, горепосочените обстоятелства са показател за неизвършване на дейност за конкретният отчетен период. При прекратяване на дейност търговеца следва да подаде изрично заявление, съгласно законовите изисквания към Търговския регистър, а такова заявено и регистрирано по партидата на ЕТ „Тронис – Георги Тронков” с ЕИК 103325669 в законовият срок 28.10.2019-28.11.2019 липсва. Както се посочи по горе последното подадено Заявление е от 15.03.2019г., което изпълнява задължението на търговеца по ЗСч и ЗТР във връзка със задълженията на търговеца за ежегодната счетоводна отчетност и оповестяване на годишните счетоводните отчети.

Доказателствата сочат единствено и само за извършени фактически действия по уведомяване на други органи НАП и НОИ, които не са предмет на вменени задължения от страна на лицето да ги уведоми по член 41 ал.3 от ЗМСМА. Касае се за осигурителни, трудови и други отношения, неотнормирани към настоящият казус. В допълнение на това, следва да се отбележи, че подаденото Заявление-декларация по чл.5, ал.10 от КСО до ТП на НОИ – Варна е вхвърлено на 29.01.2020г., т.е. значително след дата 28.11.2019г.,

когато е крайният срок за предприемане на необходимите действия по заличаване на търговеца.

Относно „Цвят – 2004” ООД с ЕИК 103878431 коментираните обстоятелства във връзка с учредяване, дялови участия и статут на съдружниците, както и неправилно възприетите факти относно вписан забор по партидата на Дружеството са неправилни, тъй като Дружеството не се владее от ЧСИ, а обект на забор е дружествен дял в размер на 50лв на съдружника Гергана Ганчева, която е лишена от възможност за разпореждане с личният си Дружествен дял в размер на 50лв, представляващ 1% от капитала на Дружеството. Дружеството не се владее от ЧСИ, при невъзможност за доброволно прекратяване на дейността, съгласно ТЗ се назначава ликвидатор, който да осъществи процедурата по чл. 156 от ТЗ, който да прекрати дейността на дружеството по реда на глава седемнадесета от ТЗ . Подобни действия не са в правомощията на ЧСИ, за да се твърди че владее Дружеството.

От гореизложената фактическа обстановка не са налице обстоятелства, които да представляват обективна невъзможност лицето Георги Минчев Тронков да се разпорежи със собствените си 32 дяла по 50лв, които притежава съгласно актуалният Дружествен договор и 1 дял от 50лв, които притежава съгласно партидата на Дружеството. Както се посочи по горе последното подадено Заявление е от 15.03.2019г., което е подадено във връзка със задължението на търговеца по ЗСч и ЗТР за ежегодната счетоводна отчетност и оповестяване на годишните счетоводните отчети.

Конкретно посочените бездействия от страна от кмета Георги Минчев Тронков по отношение на двете му търговски предприятия и участието му в тях, представлява неизпълнение на закона, скрепено със съответните правни последици – прекратяване на неговите пълномощия на Кмет, в който смисъл е чл.42, ал1, т.5 от ЗМСМА, която разпоредба е пряко обвързана с мл.41, ал.3 от ЗМСМА.

В същият смисъл е и предвиденото в чл.60а, т.1 от ТЗ, според който заличаване на вписаната регистрация се извършва при прекратяване на дейността на търговеца, а до тогава регистрацията е валидна. В тази връзка следва да се разграничава смисълът на думите „Прекратяване” и „Прекъсване”. Описаните от ОИК – Вълчи дол действия са по „Прекъсване” на дейността на търговеца, а не по „Прекратяване”, както изисква ЗМСМА. Наличието на действаща регистрация на търговеца в Търговския регистър, предполага осъществяване на дейност по смисъла на чл.1 от Търговският закон. От друга страна наличието на търговска регистрация и непредприемане на действия по прекратяването ѝ в срока по чл.41, ал.1, т.3 от ЗМСМА е достатъчно основание, за да е изпълнен състава на нарушението, тъй като до момента на заличаване му от регистъра търговеца юридически продължава да действа като такъв и да съществува като правен субект.

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

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

- 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.

Общинската изборителна комисия се позовава и на неправилно възприета норма на закона, а именно чл.88, ал.1 от ИК, която няма отношение по гореизложената фактическа обстановка. При постановяване на решение по обстоятелства, съгласно чл.42, ал.1, т.5 същият се обжалва съгласно ч.42, ал.5 по реда на чл.459 от ИК пред съответния Административен съд по местонахождение на ОИК, постановила отказа за прекратяване.

Приложение:

1. Входящ номер 188/23.01.2020г. по описа на ОИК - Вълчи дол на сигнал от Яна Радева Михалева от 23.01.2020г.
2. Заверено копие на сигнал от Яна Радева Михалева от 23.01.2020г.
3. Заверено копие на извадка от електронен публичен регистър на жалбите и сигналите, подадени от ОИК - гр.Вълчи дол и решенията по тях
4. Разпечатка от интернет-сайта АВ-Търговски регистър по портидите на ЕТ „Тронис – Георги Тронков” с ЕИК 103325669 и „Цвят – 2004” ООД с ЕИК 103878431
5. Заверено копие от Решение №116-МИ/10.02.2020г.
6. Заверено копие от Протокол №32/10.02.2020г.

С уважение:.....

