

Протокол

№

гр. София, 29.11.2023 г.

АДМИНИСТРАТИВЕН СЪД - СОФИЯ-ГРАД, Второ отделение 53 състав,
в публично заседание на 29.11.2023 г. в следния състав:

СЪДИЯ: Димитър Гальов

при участието на секретаря Валентина Христова, като разгледа дело номер **10857** по описа за **2023** година докладвано от съдията, и за да се произнесе взе предвид следното:

На именното повикване в 09:30 часа се явиха:

ЖАЛБОПОДАТЕЛ МЕСТНА КОАЛИЦИЯ ПРОДЪЛЖАВАМЕ ПРОМЯНАТА, ДЕМОКРАТИЧНА БЪЛГАРИЯ, СПАСИ СОФИЯ представлявана от: Е. М., Е. К., Н. Й. И Б. Б. чрез адв. А. С., редовно уведомен, се представлява от адв. С., с пълномощно, с пълномощно по делото.

ОТВЕТНИК ОБЩИНСКА ИЗБИРАТЕЛНА КОМИСИЯ – СТОЛИЧНА ОБЩИНА, редовно уведомен, се представляват от адв. Н. А. - член на комисията и процесуален представител, с пълномощно по делото.

Заинтересована страна Р. В. М. - ИЗБРАН ЗА КМЕТ НА РАЙОН БАНКЯ – СО, редовно уведомен, не се явява, представлява се от адв. Й., с пълномощно по делото.

Заинтересована страна А. А. Б.- ИЗДИГНАТ ОТ ПП ВЪЗРАЖДАНЕ, редовно уведомен, не се явява, не изпраща представител.

Заинтересована страна МЕСТНА КОАЛИЦИЯ ГЕРБ/СДС, редовно уведомена, не изпраща представител.

Заинтересована страна ПОЛИТИЧЕСКА ПАРТИЯ ВЪЗРАЖДАНЕ, редовно уведомена, не изпраща представител.

ПО ХОДА НА ДЕЛОТО

Присъстващите СТРАНИ (поотделно): Да се даде ход на делото.

СЪДЪТ, като намери, че страните са редовно уведомени, не констатира пречки за даване ход на делото и

ОПРЕДЕЛИ:

ДАВА ХОД НА ДЕЛОТО

В залата присъстват А. Т. – секретар на район. „Банкя“, Б. А. – началник отдел в район „Банкя“ и В. И. – председател на комисия по чл.445 от Изборния кодекс, които са

донесли в съдебната зала 3 броя бели торба-чувал с изборни книжа за СИК с №[ЕИК] и[ЕИК], като книгата за секция 224624002 са в една бяла торба-чувал, а книгата на секция 224624006 са в два броя бели торби-чували.

СЪДЪТ пристъпи към оглед на изборните книжа за СИК[ЕИК]:

Отваря се бяла торба-чувал с надпис СИК 224624002 избори за кметове и общински съветници на 29.10.2023г. и завързан с бяла лента. Под връзката се намери хартиена лента с печат и подписи.

Адв. С.: Лентата не беше поставена като пломба, а беше отстранена на връзката.

В съдебната зала влиза адв. М. П. в 09:36 часа.

- Извади се 1 брой кутия с отрязъци, опакована с амбалажна хартия.
- Извади се пакет, опакован в бяла хартия бюлетини и с надпис „бюлетина за кмет на район Банкя“. Под тях се намериха бюлетини за общински съветници – прегънати на две.
- Извади се бял джоб прозрачен с приложения № 101.
- Извади се пакет, опакован в бяла амбалажна хартия и хартиено тиксо с надпис „невалидни“. След отваряне на пакета, в него се намериха бюлетини за кмет на район „Банкя“, както и образци на бюлетина за кмет на район, образец на бюлетина за общински съветници и образец на бюлетина за кмет на община, както и сгънати на две бюлетини за кмет на община и сгънати на две бюлетини за общински съветници.
- Извади се пакет с бяла амбалажна хартия и хартиена лента с надпис „не подкрепям никого“. След отварянето на пакета се намериха бюлетини за кмет на район, сгънати на две бюлетини за кмет на община и сгънати на две бюлетини за общински съветници.
- Извади се пакет, опакован с бяла амбалажна хартия и запечатан с хартиена лента, който при отварянето съдържа сгънати на две бюлетини за общински съветници и сгънати на две бюлетини за кмет на община.
- Извади се протокол за предаване и приемане на избирателния списък, както и за предаване и приемане на изборните книжа за проведените избори на 29.10.2023 г.
- Извади се кутия с отрязъци, запечатана с лента и подпис.
- Извади се протокол за маркиране на печата на СИК за проведените избори на 29.10.2023 г.
- Извади се бланка-чернова за отразяване резултати от преброяването на предпочитанията с код преференции.
- Извадиха се 3 броя кочани на бюлетини за кмет на община, 3 броя кочани за кмет на район и 3 броя кочани за общински съветници за проведените избори на 29.10.2023 г.

След констатациите обратно в чувала се върнаха кочаните, протоколите, списъците, кутиите с отрязъци и всички видове бюлетини, които не са предмет на настоящото производство с изключение на бюлетините за кмет на район, които останаха за оглед и преброяване.

Пристъпи се към ОГЛЕД и преброяване на бюлетините за кмет на район „Банкя“:

- „Не подкрепям никого“ – 15 бюлетини. На една от тях се констатира отбелязване освен в квадратчето пред „не подкрепям никого“ и знак, поставен след текста „не подкрепям никого“. След огледа и преброяването се върнаха в пакета с надпис „не подкрепям никого“ към останалите изборни бюлетини и се върнаха в чувала.
- „Невалидни“ – 7 броя, като 3 от бюлетините нямат никакви отбелязвания,

едната е с изписване на текст със син химикал извън квадрата и кандидата и знак, който е задраскан със син химикал. Останалите три бюлетини са с отбелязване със син химикал върху № 42 от бюлетината, но в два от случаите е под формата на окръжност в рамките на квадрата, а едната е с окръжност извън квадрата. След преброяване на недействителните бюлетини, същите се върнаха в пакета с останалите бюлетини с надпис „невалидни“ и се поставиха обратно в чувала.

Пристъпи се към оглед и преброяване на бюлетини за кмет на район „Банкя“, извадени от опаковката с бяла амбалажна хартия.

- Кандидат № 14 – 5 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 18 – 1 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 20 – 0 бюлетини, съответстващо на описаното в протокола.
- Кандидат № 26 – 0 бюлетини, съответстващо на описаното в протокола.
- Кандидат № 42 – 53 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 47 – 0 бюлетини, съответстващо на описаното в протокола.
- Кандидат № 76 – 138 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 85 – 71 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 86 – 24 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 89 – 5 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола, но една от тях съдържа отбелязване със знак V със син химикал, което е изцяло извън квадрата с цифра 89, върху името на кандидата. Направи се заверено копие на бюлетината и се приложи по делото.

Намерените и преброени бюлетини съдържат ДВА ПЕЧАТА НА ГЪРБА.

След преброяването на бюлетините с действителни гласове за кмет на район „Банкя“ на проведените избори на 29.10.2023г., се поставиха в бяла амбалажна хартия заедно с другите видове бюлетини и се върнаха в чувала, след което чувалът се завърза със същата бяла връзка и лентата и се предаде на присъстващите от общинската администрация, които го донесоха.

ОТВОРИ се първата бяла торба-чувал, с надпис СИК 224624006 завързан с бяла връзка с надпис избори за кметове и общински съветници на 29.10.2023г. и завързан с бяла лента.

- Извади се джоб с писма с указания до общински изборителни комисии, протокол за маркиране на печата, празни бланки, декларации, джоб с надпис „сгрешено“ за кмет на район и бюлетина с надпис „невалидна“ за кмет на община, с един печат на СИК.

- Извади се джоб, съдържащ бележка с надпис кочани от бюлетини – 3 броя кочани за кмет на община, 3 броя кочани за кмет на район и 3 броя кочани за общински съветници.

- Извадиха се 3 джоб, запечатан с хартиена лента отрязъци.

- Извади се банка-чернова с отбелязване на преференции, протокол саморъчно съставен от 29.10.2023 за разпределение дейностите между членовете на СИК[ЕИК] и празни бланки.

След направените констатации книгата се върнаха обратно в чувала, който се завърза и се предаде на служителите на общинска администрация.

ОТВОРИ се втората бяла торба- чувал с надпис СИК 224624006, завързан с бяла връзка с надпис избори за кметове и общински съветници на 29.10.2023г. и завързан с бяла лента.

- Извадиха се пакет скъсана бяла амбалажна хартия с надпис „действителни

хартиени за кандидатски“; сгънати на две бюлетини за избор на кмет на община и за общински съветници.

- Извади се куп с бюлетини за кмет на район „Банкя“.
- Извади се пакет с надпис „недействителни“ бюлетини, запечатан с бяла хартиен лента
- Извади се втори пакет с хартиени бюлетини и надпис „не подкрепям никого“
- Извадиха се 2 броя сгънати бюлетини за общински съветници
- Извади се топ със сгънати бюлетини за общински съветници.

След констатациите по съдържанието на торбата-чувал, книгата, които нямат отношение към предмета на делото се върнаха обратно в него.

Пристъпи се към ОГЛЕД и преброяване на пакета с хартиени бюлетини с надпис „не подкрепям никого“ и се констатира, че съдържа само бюлетини за общински съветници и кмет на община, които нямат отношение към предмета на делото и се върнаха в чувала.

Пристъпи се към оглед и преброяване на пакета с хартиени бюлетини с надпис „невалидни“, от тях бюлетини за кмет на район Банкя са 11 на брой. Поставиха се обратно при другите хартиени бюлетини в пакета с надпис „недействителни“ и се върнаха в чувала.

Пристъпи се към оглед и преброяване на извадените бюлетини за кмет на район „Банкя“ действителни гласове.

- Кандидат № 14 – 3 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 18 – 2 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 20 – 1 бюлетина, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 26 – 1 бюлетина, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 42 – 64 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 47 – 0 бюлетини, съответстващо на описаното в протокола.
- Кандидат № 76 – 142 бюлетини, т.е с една по-малко от описаните в протокола /143/.

- Кандидат № 85 – 60 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- Кандидат № 86 – 20 бюлетини, като се констатира, че една от тях е само с един печат на гърба. Направи се заверено копие от същата и се приложи по делото.
- Кандидат № 89 – 3 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.
- „Не подкрепям никого“ – 10 бюлетини, съответстващи на описаните в протокола.

Намерените и преброени бюлетини съдържат ДВА ПЕЧАТА НА ГЪРБА, с изключение на една описана по-горе, заверено копие от която се приложи по делото.

След извършения оглед и преброяване, бюлетините в съвкупност се върнаха обратно в изборния чувал.

Адв. С.: Моля, да се направи копие на двете бюлетини с глас, който според нас е подаден за нашият кандидат и които са приети от комисията за недействителни, а копията да се приложат по делото.

Адв.Й.: Тогава да направим копие на всичките недействителни бюлетини от тази секция.

СЪДЪТ, по направените искания разпореди да се направи копие на всички 11 на брой невалидни бюлетини, приети за такива от комисията и да се приложат заверените копия по делото.

ИЗВАДИХА се бюлетините от чувала и се изготвиха копията и се приложиха по

делото- 11 броя, заверени от съдебния секретар, а оригиналите се ВЪРНАХА в свитъка с бюлетини опаковани в амбалажна хартия и се върнаха в торба-чувал с изборни книжа за СИК[ЕИК].

Съвкупността от бюлетини се връща в торба-чувал за СИК[ЕИК], който се завърза и се предаде обратно на члена на общинската администрация.

Адв. Й.: Моля, да бъдат извършени препис на недействителните бюлетини и от СИК[ЕИК] и също да бъдат приложени по делото.

СЪДЪТ по направеното искане на страната разпореди да се отвори отново торбата-чувал от СИК[ЕИК] и се извади и отвори пакет с надпис „невалидни“ От него се отделиха бюлетините за избор на кмет на район „Банкя“, направиха се заверени от съдебния секретар копия, които се приложиха по делото- 7 броя. Оригиналите на бюлетини се върнаха обратно в пакета с надпис „невалидни“, който се затвори и се постави обратно в торба-чувал с надпис СИК[ЕИК], завърза се и се предаде обратно на общинската администрация.

На всички заверени копия на бюлетини, които се направиха в днешното съдебно заседание в горната част на бюлетината се направи отбелязване на номера на секцията, в чиито книжа се намериха, с отразяване на съответната секция „002“ или „006“ със син химикал.

След извършването на огледа и преброяването на двете секции и направените констатации, съдът предостави възможност на страните за изявления и становища:

Адв. П.: Нямаме възражение към така направеното преброяване. Считаме, че две от обявените за невалидни бюлетини са действителни за СИК[ЕИК] за кандидат с № 85, тъй като съгласно изричните указания на ЦИК, е отбелязано с позволените знаци Х или V като знакът излиза от квадратчето, но не и по начин, по който прави вота неясен и е очевидна волята на избирателя.

СЪДЪТ предявява на адв. П. двете копия на бюлетини от СИК[ЕИК].

Адв. П.: Това са бюлетините. Твърдим, че са действителни.

Адв. С.: Поддържам становището на адв. П..

Адв. А.: Не възразяваме срещу така извършения оглед и преброяване на бюлетините от СИК №[ЕИК] и №[ЕИК], като по отношение на заявеното от страна на процесуалния представители на жалбоподателя искане двете предявени бюлетини да бъдат броени като действителни считам, че същото е по съществува на спора. По отношение на тях следва да се прилага чл.437, ал.2, т.6 от Изборния кодекс и не може да бъде установено еднозначно волята на избирателя, то съответната бюлетина е недействителна. Никакви указания на ЦИК не могат да отменят императивна норма.

Адв. Й.: Не правя никакви възражения във връзка с преброяването на изборните книжа от двете СИК, като изцяло се присъединявам към становището на ОИК. Това е спорен момент, който трябва да бъде обсъден по съществува на спора.

Служителите на администрацията при район „Банкя“ – Столична община напуснаха залата, ведно с изборните книжа в 11:35 часа.

Адв. С. И адв. П.: Няма да сочим други доказателства. Нямаме доказателствени искания.

Адв. А.: За сведение на съда представям Решение № 2654-МИ от 12.10.2023 г., с което са приети методически указания за работа на СИК при гласуване с хартиени бюлетини и Решение № 2655-МИ от 12.10.2023 г. за работа на СИК при гласуване на хартиени бюлетини и със специализирани устройства за машинно гласуване.

Адв. Й.: Няма да правя доказателствени искания.

СЪДЪТ, като намери, че спорът е изяснен от фактическа страна, а страните спорят само по правото, не намира, че следва да събира други доказателства, поради което

ОПРЕДЕЛИ:

ПРИЕМА всички писмени доказателства по делото, вкл. приложените в днешно заседание заверени копия на бюлетини, които ще бъдат обсъждани и ценени с крайния съдебен акт.

ПРИЛАГАТ се за сведение на съда представените в днешното съдебно заседание от ответника решения.

**ПРИКЛЮЧВА СЪБИРАНЕТО НА ДОКАЗАТЕЛСТВАТА
ДАВА ХОД ПО СЪЩЕСТВО**

Адв. С.: Моля, да отмените решението № 1116-МИ от 06.11.2023 г. на ОИК – СО по изложените в жалбата съображения. По делото се доказва по безспорен начин, че в секция[ЕИК] е конституирана и заседавала комисия в незаконен състав, доколкото председателят и зам.-председателят на комисията са роднини по права линия и по-точно - баба и внук, което представлява несъвместимост по чл.66 от Изборния кодекс. На следващо място при извършения оглед в секция[ЕИК] се установиха 2 броя бюлетини, първоначално разпределени в куп „недействителни“, които не отговарят на изискванията за недействителност на бюлетината, доколкото приетите методически указания ясно указват, че когато знак Х или V с химикал, пишещи със син цвят излиза от квадратчето, но не навлиза в квадратчето на друг кандидат, бюлетините са действителни. В предявените в днешното съдебно заседание бюлетини, макар знакът да излиза извън квадратчето и да попада на долния ред в друго поле, то не попада в квадратчето на друга кандидатска листа, съгласно изискванията на Изборния кодекс и волята на избирателя е ясна. Допълнително във връзка с извършеното преброяване на положените подписи в избирателните списъци за СИК №№[ЕИК],[ЕИК] и [ЕГН] се установи, че съгласно данните в избирателен списък за СИК[ЕИК] броят положени подписи са 321 по списък, вместо 320, както е отбелязано в протокола, а по бюлетини са 319. За СИК[ЕИК] преброените по избирателен списък са 316, вместо отбелязаните 317, както е по протокол. По отношение на СИК[ЕИК] по избирателен списък положените подписи са 290, вместо 291, както е по протокол.

С оглед на така направените констатации на първо място, както е посочено в жалбата считаме, че изборите от СИК[ЕИК] следва да бъдат обявени за недействителни като избирателна комисия, заседаваща при незаконен състав, с което, както е изложено в самата жалба, ще се промени броят на действителните гласове, подадени за кандидатите и кандидатите отишли на втори тур ще бъдат различни.

В случай, че не приемете недействителност, считам, че изложените нарушения на Изборния кодекс и неясноти са съществени да представят ясната воля на избирателите кои кандидати да отидат на втори тур, поради което моля да бъде отменено решението от на ОИК от 06.11.2023 г.

Адв. П.: Поддържам казаното от колегата. Нарушението, свързано с незаконния състав на СИК[ЕИК], няма как да бъде saniрано нито в административното производство, нито в настоящото, поради което следва да бъдат обявени за недействителни изборите на тази секция.

По отношение на двата гласа от СИК[ЕИК] считаме, че волята е ясна на избирателя, няма навлизане в друго квадратче, а само в друго поле и следва да бъдат приети за действителни.

Адв. А.: Моля, да потвърдите процесното решение, с което са допуснати до втори тур двамата кандидати за кметове на Район „Банкя“, с който е избран Р. М. за кмет на района. Считаю, че жалбата е неоснователна и не беше доказана в проведеното съдебно производство. По отношение искането за недействителност на резултатите за СИК[ЕИК] считаю, че незаконен състав в колективен орган е в хипотезата, в която същият е определен в нарушение на закона, която да води до невъзможност за вземане на валидни решения. В конкретния случай комисията е назначена в 7-членен състав, работила е в 7-членен състав, видно от подписите в протокола, като двама от членовете с роднинска връзка нямат мнозинство по отношение решенията.

По отношение на двете бюлетини от СИК[ЕИК], по отношение на които се иска за признаването им като действителни такива, изразих становището си, че за същите следва да се прилагат императивните правни норми на Изборния кодекс, доколкото приетите методически указания могат да доразвиват разпоредбите на същия и имат задължителен характер за СИК и ОИК, но не и за съда. Същите бюлетини отговарят за недействителни и правилно са преценени от СИК при преценяване резултатите от изборите, доколкото отбелязването излиза от квадратчето и закача следващо, поради което не би могло да се установи действителната воля на избирателя.

По отношение наведените факти за разлика в установените при преброяването на положените подписи в избирателните списъци и отразеното в протоколите на СИК считаю, че нямат пряко отношение към разпределение на действителните гласове по партии и независими кандидати, доколкото в изборните книжа бе установен 1 глас по-малко в СИК[ЕИК] за кандидата № 76 Р. М., което по съществуването на спора не променя финалния резултат, доколкото разликата между първия и втория кандидат е около 1000 гласа.

От преброяването на бюлетините може да се направи заключение, че по отношение на гласовете на останалите кандидати и по-точно кандидат № 42 и кандидат № 85, няма установена нито една разлика при посочените гласове в протокола и от огледът на книгата. Считаю, че съдебното производство, което е по реда на чл. 459 от Изборния кодекс не е фаза на изборния процес, а следва да се разглежда само и единствено като средство за проверка за допуснати на такива съществени нарушения, които да доведат до недействителност на вота Такива не бяха установени, предвид което моля да потвърдите процесното решение.

Моля, за срок за писмени бележки.

Адв. Й.: Моля, изцяло да отхвърлите жалбата като недоказана и неоснователна. Изцяло се присъединяват към становището на ОИК. Моля да вземете предвид и факта, че в СИК[ЕИК], за която се твърди, че е с незаконен състав, несъвместимостта между двама члена не може да води до опорочаване волята на колективен орган от 7-членен състав. Жалбоподателят дори не твърди, а и не ангажира доказателства, както и не бяха установени такива след огледа на изборните материали, да са съществували каквито и да било разногласия в цитираната СИК, които да бъдат отразени в протокола или чрез подадени жалби от членовете. Считаю, че твърдението на жалбоподателя, че трябва да бъдат недействителни резултатите от тази СИК е неоснователно.

Относно двете бюлетини, за които се желае и се твърди, че са действителни такива, законодателят точно и недвусмислено е определил, че при излизане и засягане на друга листа, същите са недействителни. Считам, че не може и не следва да бъде давана възможност на субективна преценка до каква степен може да бъде закачено квадратче на друг кандидат в листа или не. Законодателят предвижда обективни критерии, които моля да вземете предвид, са възможността именно СИК да преценява и установява дали са налице тези критерии, или не. С оглед всичко изложено, моля да отхвърлите жалбата като потвърдите решението за избор на кмет на район „Банкя“. Моля, за срок за писмени бележки.

Адв. С. (реплика): В методическите указания на ЦИК в тази си част повтарят текстът на Изборния кодекс, който в чл. 347у ал. 3, т. 6, описва кои бюлетини са недействителни и изрично говори за „засяга повече от едно квадратче“.Тук основно е засягане на квадратчето, а не на полетата. Моля, за срок за писмени бележки.

По искане на страните съдът определя срок най-късно до 01.12.2023 г. за представяне на писмени бележки.

СЪДЪТ обяви, че ще се произнесе с решение, което ще бъде съобщено на страните.

Протоколът е изготвен в съдебно заседание, което приключи в 11:57 часа.

СЪДИЯ:

СЕКРЕТАР: