



ДОКЛАДНА ЗАПИСКА

- ОТ
1. Кира Гиджарева Химитрова – общински съветник
 2. Угандо Илиев Илиев – общински съветник
 3. Христи Осман Агеч – общински съветник
 4. Осман Марушев Николов – общински съветник
 5. Антон Илиев Янев – общински съветник
 6. Димо Владимиров Химов – общински съветник
 7. Петри Анасов Гаджовски – общински съветник
 8. Мустафа Ари Върли – общински съветник
 9. Халия Вхмедовна Мустафова – общински съветник

ОТНОСНО: Прекратяване правомощията на председателя на Общински съвет-Провадия – адв. Христо Драгомиров Гичев във връзка с получено становище от Висш Адвокатски Съвет.

Уважаеми общински съветници,

С РЕШЕНИЕ 1-5 по Протокол №1 от 06.11.2015 г. за председател на Общински съвет-Провадия бе избран адвокат Христо Драгомиров Гичев.

Съгласно чл.26, ал. 2 от ЗМСМА, председателят на Общинския съвет има всички права по трудово правоотношение освен тези, които противоречат или са несъвместими с неговото правно положение. Наличието на трудово правоотношение и упражняване на адвокатска професия е несъвместимо съгласно чл. 5, ал. 2, т.3 Закона за адвокатурата.

Статутът на Председателя на ОбС е уреден в чл.25-26 от ЗМСМА. Същият се избира от ОбС и има правомощията основно да свиква заседанията на ОбС и да ги ръководи, да представлява съвета пред външни лица и организации.

Като изпълняващ изборна длъжност, председателят на Общински съвет-Провадия е в трудово правоотношение от момента на избора, съгласно чл.86 ал.1 от КТ във вр.с чл.83 ал.1 и вр.с чл.88 от КТ. Тези разпоредби на КТ уреждат възникване на трудово правоотношение не въз основа на сключен трудов договор, а въз основа на избор за длъжностите, предвидени да се заемат въз основа на избор. Именно такава е длъжността "Председател на ОБС", видно от чл.25-26 от ЗМСМА. Изрично в чл.26 ал.2 от ЗМСМА е посочено, че председателят има всички права по трудово правоотношение, освен тези, които противоречат или са несъвместими с неговото правно положение.

Основните права по трудово правоотношение са правото на възнаграждение, осигуряване по реда на КСО и ЗО, правото на отпуск, обезщетение, на допълнителни трудови възнаграждения и други плащания при условията и по реда на Кодекса на труда.

Изпълнявайки задължения си като председател на Общински съвет-Провадия адв. Гичев упражнява трудова дейност за която получава трудово възнаграждение. Полученото възнаграждение е доход от трудови правоотношения и подлежи на задължително осигуряване по чл. 4, ал. 1, т. 8 от КСО. Разпоредбата на чл. 4, ал. 1, т. 8 от КСО включва в кръга на задължително осигурените лица за всички социални рискове упражняващите трудова дейност и получаващи доходи на изборна длъжност, с изключение на лицата по т. 1 и т. 7.

Съгласно материалноправната разпоредба на чл. 4, ал. 1, т. 8 от КСО лицата, упражняващи трудова дейност и получаващи доходи на изборни длъжности, сред които попада и Председателят на Общински съвет-Провадия, подлежат на задължително осигуряване за общо заболяване и майчинство, инвалидност поради общо заболяване, старост и смърт, трудова злополука и професионална болест и безработица.

Внасянето на осигурителните вноски се извършва в размерите, установени от чл.6, ал.3 от КСО- "Осигурителните вноски за работниците и служителите и за лицата по чл.4, ал.1, т.7 и 8 се дължат върху получените, включително начислените и неизплатените, брутни месечни възнаграждения или неначислените месечни възнаграждения, но върху не по-малко от минималния осигурителен доход по ал.2, т.3, а за лицата, за които не е определен минимален осигурителен доход- минималната месечна работна заплата за страната и не повече от максималния

месечен размер на осигурителния доход." т.е. законодателят включва в кръга на задължително осигурените за всички осигурени социални рискове основно лицата, работещи по трудови правоотношения, независимо дали трудовото им правоотношение възниква от трудов договор, избор или конкурс.

Освен основните права по трудово право – правото на възнаграждение и правото на осигуряване, председателят на Общински съвет Провадия има правото на „отпуски и обезщетение за неизползван платен годишен отпуск, на допълнителни трудови възнаграждения и други плащания при условията и по реда на Кодекса на труда” регламентирани в чл. 26. ал. 3, т. 2 от ЗМСМА и чл. 15, ал. 4, т.2 от „Правилник за организацията и дейността на общински съвет Провадия”

Чл. 15, ал. 4, т.3 от същия правилник постановява, че „времето, през което е заемал длъжността председател на общинския съвет, се признава за трудов стаж”, а в Чл. 15, ал. 5 се определя, че „Платеният годишен отпуск на председателя на общинския съвет е в размер на 30 работни дни, при пълно работно време, а при намалено работно време - пропорционално на работното време.

Също така, председателят на Общински съвет Провадия има право на обезщетение по чл. чл.224 ал.1 от КТ за неизползвания отпуск. Това се потвърждава и от разпоредбите на чл.26 ал.3, т.2 от ЗМСМА и чл. 15, ал. 4, т.2 от „Правилник за организацията и дейността на общински съвет Провадия”, които изрично предвиждат правото на обезщетение за неизползван отпуск, което има уточняващ характер относно категорията „всички права по трудово правоотношение”, упомената в разпоредбата на чл.26 ал.2 от ЗМСМА.

Допълнителните разпоредби на „Закона за данъците върху доходите на физическите лица” регламентират, че правоотношенията с лицата, получаващи доходи от длъжности, които са изборни, са трудови. Параграф 1, т.26, буква „д” постановява следното: § 1. По смисъла на този закон: т. 26 Трудови правоотношения са: д) (изм. - ДВ, бр. 99 от 2011 г., в сила от 01.01.2012 г.) правоотношения с лица, получаващи доходи от изборни длъжности.

За получените доходи председателят на Общински съвет Провадия има издадена служебна бележка за доходи от трудови правоотношения по чл. 45, ал. 2, т. 1, 2 и 3 от ЗДДФЛ, която удостоверява Облагаемия доход по чл.24 от ЗДДФЛ и авансово удържания/внесен данък по чл. 42 от ЗДДФЛ.

Чл.24 от ЗДДФЛ определя, че „Облагаемият доход от трудови правоотношения е трудовото възнаграждение и всички други плащания в пари и/или в натура от работодателя или за сметка на работодателя, с изключение на доходите, посочени в ал. 2.”.

Получените доходи от трудови правоотношения посочени в служебната бележка по чл. 45, ал. 2, т. 1, 2 и 3 от ЗДДФЛ се декларират в Приложение № 1 доходи от трудови правоотношения на годишна данъчна декларация по чл. 50 от ЗДДФЛ, което категорично потвърждава трудовите правоотношения на председателя на Общински съвет Провадия.

Изпълнявайки трудовите си задължения като председател на ОбС-Провадия, адвокат Христо Гичев същевременно практикува и адвокатска професия, което е несъвместимо с упражняването на длъжността председател на ОбС-Провадия и е в нарушение разпоредбите на чл. 5, ал. 2, т.3 от Закона за адвокатурата. В цитираната разпоредба е посочено, че „Не може да бъде вписано като адвокат лице, което работи по трудово правоотношение, освен ако заема академична длъжност по правни науки във висше училище или научна организация”

В Чл. 22, ал. (1), т. 2. от Закона за адвокатурата е регламентирано, че адвокатът трябва да се отпише от адвокатската колегия при наличие или настъпване на обстоятелство, което съставлява пречка по смисъла на чл. 5.

В допълнение, чл. 23, ал. (1) на същия закон постановява, че адвокатът временно преустановява упражняването на адвокатската професия, когато бъде избран на длъжност, която е несъвместима с упражняването на адвокатската професия.

След извършена проверка в регистъра на адвокатите във Варненска адвокатска колегия към настоящия момент се установи, че председателят на Общински съвет-Провадия адв. Христо Гичев е със статут на практикуващ адвокат вписан под номер 1105 в Списъка на действащите адвокати в Република България-2016, Обн. ДВ. бр.8 от 29 Януари 2016 г.

От направената справка става ясно, че при встъпването си в длъжност през месец ноември 2015 г. като председател на ОбС-Провадия, адв. Христо Гичев не е изпълнил изискванията на чл.22, ал.1, т.2 и чл. 23, ал. (1) от Закона за адвокатурата

за отписване от адвокатската колегия и временно преустановяване упражняването на адвокатската си професия при наличието на условия по чл. 5 от същия закон.

В свое становище с Изх.№ 596/10.05.2016 г. Висшият Адвокатски Съвет посочва, че „Председателят на общинския съвет, който е адвокат няма права по трудово правоотношение, тъй като тези права са несъвместими с неговото правно положение на адвокат. Той няма право на трудово възнаграждение, на отпуски, на синдикално сдружаване и т. н. Ако адвокатът – председател на Общински съвет желае да има всички права по трудово правоотношение, тогава е длъжен да преустанови временно упражняването на адвокатската професия съгласно чл. 23 от Закона за адвокатурата”.

Предвид гореизложеното, предлагаме след обсъждане Общинският съвет да приеме следния проект за

РЕШЕНИЕ:

1. На основание чл.21, ал.1, т. 3 от ЗМСМА и чл. 10, ал.1, т.3 от „Правилник за организацията и дейността на общински съвет Провадия”, Общински съвет Провадия прекратява правомощията на председателя на Общински съвет Провадия – адв. Христо Драгомиров Гичев.

Вносители:

1.

1. Хасанов

2.

1. М. Илиев

3.

1. Х. Ангел

4.

4. Николов

5.

1. Антон Ангел

6.

1. Хасанов

7.

1. Габровски

8.

1. Ангел

9.

1. Х. Мусафова