



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 18-КГ18-159

## ОПРЕДЕЛЕНИЕ

город Москва

«19» октября 2018 года

Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего  
судей

Зинченко И.Н.,  
Горчаковой Е.В., Калининой Л.А.

рассмотрела в открытом судебном заседании административное дело по кассационной жалобе Дюжечкина М.К. на решение Абинского районного суда Краснодарского края от 30 августа 2017 года и апелляционное определение судебной коллегии по административным делам Краснодарского краевого суда от 14 ноября 2017 года по административному делу по его административному исковому заявлению об оспаривании решения призывной комиссии Абинского района оформленного протоколом от 15 мая 2017 года № 1.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Зинченко И.Н., объяснение представителей Дюжечкина М.К. – Триггина В.Г., Раднаевой Е.Б. поддержавших доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации

### **установила:**

Дюжечкин М.К. обратился в суд с административным иском о признании незаконным и отмене решения призывной комиссии Абинского района Краснодарского края оформленного протоколом от 15 мая 2017 года № 1 о зачислении его в запас как не прошедшего военную службу по призыву, не имея на то законных оснований, по достижении возраста 27 лет с выдачей справки взамен военного билета, просил возложить обязанность выдать ему военный билет.

В обоснование заявленных требований Дюжечкин М.К. заявлял, что с 2005 по 2010 год обучался в высшем учебном заведении, в 2010 году поступил в очную аспирантуру, в связи с чем, получил отсрочку от призыва на военную службу по призыву до 14 октября 2014 года, а в 2011 году был принят по трудовому договору на должность ассистента (педагогического работника) в Южно-Российский государственный технический университет (Новочеркасский политехнический институт) и 16 декабря 2014 года ему присуждена ученая степень кандидата технических наук. С октября 2014 года по июль 2015 года (□ июля 2015 года Дюжечкину М.К. исполнилось 27 лет) проживал по известному военному комиссариату города Новочеркаска адресу, номер телефона не менял, действий по уклонению о призыва на военную службу не совершал, повесток на мероприятия, связанные с призывом на военную службу не получал. В сентябре 2015 года получил диплом, свидетельствующий о присвоении ему ученой степени, и представил в военный комиссариат города Новочеркаска его заверенную копию. В январе 2017 года по состоянию здоровья переехал в город Абинск и встал на учет в военкомат. 15 мая 2017 года призывной комиссией Абинского района Дюжечкин М.К. был признан не прошедшего военную службу по призыву, не имея на то законных оснований, по достижении возраста 27 лет с выдачей справки взамен военного билета. Полагая, что присвоение ученой степени дает право на освобождение от призыва на военную службу, просил возложить обязанность выдать ему военный билет.

Решением Абинского районного суда Краснодарского края от 30 августа 2017 года, оставленным без изменения апелляционным определением судебной коллегии по административным делам Краснодарского краевого суда от 14 ноября 2017 года, в удовлетворении административного иска Дюжечкина М.К. отказано.

Отказывая в удовлетворении административного иска, суды исходили из того, что Дюжечкин М.К. подлежал призыву на военную службу в призывные кампании 2014 года и в весеннюю призывную кампанию 2015 года, однако военную службу он не проходил, ненаправление ему повесток на мероприятия, связанные с призывом на военную службу правового значения не имеет, поскольку в соответствии с пунктом 1.1 статьи 28 Федерального закона от 28 марта 1998 года № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» не требуется установления факта незаконного уклонения гражданина от прохождения военной службы, а необходимо установление отсутствия оснований для не прохождения военной службы по призыву, предусмотренных статьями 23 и 24 данного Федерального закона.

В кассационной жалобе Дюжечкин М.К. просит судебные акты отменить и принять по административному делу новое решение об удовлетворении его административного иска.

Определением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 20 августа 2018 года кассационная жалоба с административным делом

переданы для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по административным делам Верховного Суда Российской Федерации.

Проверив материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации приходит к следующему.

Основаниями для отмены или изменения судебных актов в кассационном порядке в силу статьи 328 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации являются существенные нарушения норм материального права или норм процессуального права, которые повлияли на исход административного дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

Такие существенные нарушения норм материального права допущены судами первой и апелляционной инстанций.

Согласно подпункту «а» пункта 2 статьи 23 Федерального закона от 28 марта 1998 года № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» право на освобождение от призыва на военную службу имеют, граждане, имеющие предусмотренную государственной системой научной аттестации ученую степень.

Право на отсрочку от призыва на военную службу имеют граждане, обучающиеся по очной форме обучения в образовательных организациях и научных организациях по имеющим государственную аккредитацию программам подготовки научно-педагогических кадров в аспирантуре (адъюнктуре), программам ординатуры или программам ассистентуры-стажировки, - в период освоения указанных образовательных программ, но не свыше установленных федеральными государственными образовательными стандартами сроков получения высшего образования - подготовки кадров высшей квалификации, и на время защиты квалификационной работы (диссертации), но не более одного года после завершения обучения по соответствующей образовательной программе высшего образования (подпункт «б» пункта 2 статьи 24 названного Федерального закона).

Подпунктом «в» пункта 1 статьи 25 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» предусмотрено, что призыв на военную службу граждан, не пребывающих в запасе, осуществляется два раза в год с 1 апреля по 15 июля и с 1 октября по 31 декабря на основании указов Президента Российской Федерации за исключением граждан, являющихся педагогическими работниками образовательных организаций, которые призываются на военную службу с 1 мая по 15 июля.

Согласно номенклатуре должностей педагогических работников организаций, осуществляющих образовательную деятельность, должностей руководителей образовательных организаций, утвержденной Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 августа 2013

года № 678 должность ассистента является педагогической и отнесена к профессорско-преподавательскому составу.

Таким образом, в силу подпункта «в» пункта 1 статьи 25 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» Дюжечкин М.К., с 2011 года являясь педагогическим работником, подлежал призыву только в период с 1 мая по 15 июля в период осуществления им работы по трудовому договору в должности ассистента и до достижения 27 лет.

В период с 15 октября 2010 года по 14 октября 2013 года Дюжечкин М.К. обучался по очной форме обучения в аспирантуре и в соответствии с подпунктом «б» пункта 2 статьи 24 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» получил отсрочку от призыва на военную службу. С 15 октября 2013 года по 14 октября 2014 года Дюжечкин М.К. в соответствии с тем же подпунктом указанной статьи имел право на отсрочку на время защиты квалификационной работы (диссертации), таким образом, в данный период времени он на военную службу призываться не мог.

16 декабря 2014 года Дюжечкину М.К. была присуждена ученая степень кандидата технических наук и в соответствии с подпунктом «а» пункта 2 статьи 23 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» он был освобожден от призыва на военную службу.

Кроме того, из материалов дела усматривается, что в отношении Дюжечкина М.К. мероприятия по организации призыва на военную службу с момента окончания действия предоставленной ему отсрочки от призыва на военную службу в связи с обучением в аспирантуре – 14 октября 2014 года, и до ■ июля 2015 года (административный истец достиг возраста 27 лет) не осуществлялись, соответствующие установленным требованиям повестки о необходимости явки в военный комиссариат не направлялись, доказательств обратного административным ответчиком не представлено.

При таких обстоятельствах у судов первой и апелляционной инстанций не имелось оснований для признания оспариваемого Дюжечкиным М.К. решения призывной комиссии Абинского района оформленного протоколом от 15 мая 2017 года № 1 законным.

В тоже время согласно пункту 11 части 1 статьи 16 Федерального закона от 27 июля 2004 года № 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» гражданин не может быть принят на гражданскую службу, а гражданский служащий не может находиться на гражданской службе в случае признания его не прошедшим военную службу по призыву, не имея на то законных оснований, в соответствии с заключением призывной комиссии (за исключением граждан, прошедших военную службу по контракту) - в течение 10 лет со дня истечения срока, установленного для обжалования указанного заключения в призывную комиссию, либо со дня вступления в законную силу решения суда по делу об обжаловании указанного заключения и (или) решения призывной комиссии.

Таким образом, выдача гражданину справки взамен военного билета свидетельствует о том, что ему на определенный период запрещено

проходить государственную гражданскую службу, фактически к гражданину применяются ограничения в правах.

При таком положении Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации не может согласиться с суждением суда первой инстанции о том, что оспариваемое решение призывной комиссии не нарушает права, свободы и законные интересы заявителя, не создает препятствия к их осуществлению.

Учитывая, что судами обеих инстанций допущены ошибки в применении и толковании норм материального и процессуального права, которые повлияли на исход рассмотрения дела, решение Абинского районного суда Краснодарского края от 30 августа 2017 года и апелляционное определение судебной коллегии по административным делам Краснодарского краевого суда от 14 ноября 2017 года подлежат отмене.

На основании изложенного, руководствуясь пунктом 5 части 1 статьи 329 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации

**определила:**

решение Абинского районного суда Краснодарского края от 30 августа 2017 года и апелляционное определение судебной коллегии по административным делам Краснодарского краевого суда от 14 ноября 2017 года отменить.

Принять по административному делу новое решение, которым административный иск Дюжечкина М.К. удовлетворить.

Решение призывной комиссии Абинского района Краснодарского края, оформленное протоколом № 1 от 15 мая 2017 года о зачислении Дюжечкина М.К. в запас, как не прошедшего военную службу по призыву, не имея на то законных оснований, по достижении возраста 27 лет, выдаче справки взамен военного билета признать незаконным и отменить.

Обязать отдел военного комиссариата Абинского и Северского районов Краснодарского края выдать Дюжечкину Михаилу Константиновичу, [REDACTED] года рождения, военный билет.

Председательствующий [REDACTED]

Судьи [REDACTED]