

КОПИЯ



ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 203-В10-7

27 мая 2010 года

г. Москва

Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации в составе:
председательствующего Соловьева А.И.
и судей Жудро К.С.,
Воронова А.В.,

рассмотрела в открытом судебном заседании гражданское дело по надзорной жалобе Шушариной С [REDACTED] Н [REDACTED] на решение Оренбургского гарнизонного военного суда от 13 августа 2009 года и кассационное определение судебной коллегии по гражданским делам Приволжского окружного военного суда от 15 сентября 2009 года по гражданскому делу по её заявлению об оспаривании действий командира войсковой части [REDACTED], связанных с увольнением заявителя с военной службы.

Заслушав доклад судьи Соловьева А.И., изложившего обстоятельства дела, содержание принятых по делу судебных постановлений, мотивы надзорной жалобы и определения о передаче надзорной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции, мнение старшего военного прокурора четвертого управления Главной военной прокуратуры полковника юстиции Гаврилова А.В., полагавшего необходимым указанные судебные постановления отменить, а дело направить на новое рассмотрение в тот же суд в ином составе суда, Военная коллегия

УСТАНОВИЛА:

Шушарина С.Н., проходившая военную службу по контракту в войсковой части [REDACTED] в должности [REDACTED] отделения анестезиологии и реанимации, в мае 2009 года в связи с проводимыми организационно-штатными мероприятиями (далее по тексту ОШМ) была зачислена в распоряжение командира войсковой части [REDACTED] а затем по причине отсутствия вакантных должностей в указанной воинской части, на основании приказа командира войсковой части 12128 от 30 июня того же года № 107 уволена с военной службы в запас по ОШМ.

В связи с этим Шушарина С.Н. обратилась в Оренбургский гарнизонный военный суд с заявлением, в котором просила приостановить действие приказа командира войсковой части [REDACTED] от 30 июня 2009 года № 107 до вступления в законную силу решения суда, признать её заявление на действия командира данной воинской части обоснованным и отменить вышеуказанный приказ командира части как незаконный и изданный в нарушение п.25 ст.34 Положения о порядке прохождения военной службы (далее по тексту – Положения), утверждённого Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 года № 1237.

Решением Оренбургского гарнизонного военного суда от 13 августа 2009 года, оставленным без изменения кассационным определением судебной коллегии по гражданским делам Приволжского окружного военного суда от 15 сентября 2009 года Шушариной С.Н. в удовлетворении заявления отказано.

Определением судьи Приволжского окружного военного суда от 10 ноября 2009 года Шушариной С.Н. отказано в передаче надзорной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции.

Определением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 12 мая 2010 года надзорная жалоба заявителя вместе с делом передана для рассмотрения по существу в Военную коллегию Верховного Суда Российской Федерации.

В надзорной жалобе Шушарина С.Н., выражая несогласие с обжалуемыми судебными постановлениями, просит их отменить и указывает, что основаниями для их отмены является неправильное определение и недоказанность установленных судом первой инстанции обстоятельств, имеющих значение для дела, несоответствие выводов суда первой инстанции, изложенных в решении суда, что судебные постановления вынесены с нарушениями норм материального и процессуального права.

Рассмотрев материалы дела и обсудив доводы надзорной жалобы, Военная коллегия находит, что решение Оренбургского гарнизонного военного суда от 13 августа 2009 года и кассационное определение судебной коллегии по гражданским делам Приволжского окружного военного суда от 15 сентября 2009 года подлежат отмене по следующим основаниям.

В соответствии с подпунктом «а» пункта 2 статьи 51 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, может быть досрочно уволен с

военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями и при отсутствии других оснований для увольнения.

При этом необходимыми условиями для увольнения военнослужащего с военной службы по данному основанию, согласно положениям подпункта «а» пункта 4 статьи 34 «Положения о порядке прохождения военной службы» утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 года № 1237, являются:

- при сокращении занимаемой им воинской должности (должность), невозможность назначения на равную воинскую должность (должность) и отсутствие его согласия с назначением на высшую или низшую воинскую должность (должность);

- по истечении сроков нахождения в распоряжении командира (начальника), установленных пунктом 4 статьи 42 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» и Положением и отсутствие его согласия с назначением на высшую или низшую воинскую должность (должность).

Согласно пункту 4 статьи 42 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» военнослужащий может проходить военную службу не на воинских должностях в случаях:

нахождения в распоряжении командира (начальника) - не более трех месяцев;

нахождения в распоряжении командира (начальника) в связи с проведением организационно-штатных мероприятий - не более шести месяцев.

Таким образом, по смыслу закона для досрочного увольнения военнослужащего с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями необходимо наличие следующих взаимосвязанных обстоятельств: невозможность назначения на равную воинскую должность (должность) и отсутствие его согласия с назначением на высшую или низшую воинскую должность (должность), а также истечение срока нахождения такого военнослужащего в распоряжении командира (начальника) в связи с проведением организационно-штатных мероприятий и отсутствие его согласия с назначением на высшую или низшую воинскую должность (должность).

Из анализа указанных правовых норм усматривается, что военнослужащий зачисляется в распоряжение для дальнейшего прохождения военной службы для подбора ему равной должности и назначения на нее, или для назначения военнослужащего, с его согласия, на высшую или низшую должность.

Таким образом, решению об увольнении военнослужащего по указанному выше основанию должны предшествовать действия командования по уточнению возможности его использования по военной службе, тем более, когда военнослужащий настаивает на её прохождении в дальнейшем. Право командира (начальника) на увольнение военнослужащего

в связи с сокращением должности должно сочетаться с интересами последнего, поскольку ранее этот военнослужащий добросовестно исполнял возложенные на него обязанности согласно заключённому контракту.

Из материалов дела видно, что Шушариной С.Н. заключен контракт с командиром войсковой части [REDACTED] о прохождении военной службы в Вооруженных Силах Российской Федерации сроком до 23 сентября 2017 года. В мае 2009 года она зачислена в распоряжение командира войсковой части [REDACTED], приказом которого от 30 июня того же года уволена с военной службы в запас Вооруженных Силах Российской Федерации в связи с организационно-штатными мероприятиями.

До этого она добросовестно исполняла возложенные на неё обязанности согласно заключённому контракту и желала продолжать военную службу.

Ответчиком не представлено сведений о том, что командование войсковой части [REDACTED] предлагало ей иные должности (равнозначные, высшие и низшие) в частях и подразделениях, подчиненных указанной войсковой части (общевойсковой дивизии, в состав которой входят различные подразделения, полки и батальоны, в том числе медицинские подразделения в указанных частях) для дальнейшего прохождения военной службы, и она отказалась от перемещения на предложенные должности, в том числе и в других воинских частях округа. Не представлено ответчиком и сведений об отсутствии должностей в указанных воинских частях и медицинских подразделениях.

При таких данных применение судами положений подпункта «а» пункта 4 статьи 34 «Положения о порядке прохождения военной службы» утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 года № 1237, в обоснование выводов о правомерности действий командира войсковой части [REDACTED], связанных с увольнением заявителя с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями, следует признать ошибочным.

Вышеизложенные обстоятельства дела и приведенные положения закона указывают на то, что судами первой и кассационной инстанций при вынесении решения и определения допущены нарушения норм материального права, выразившиеся в неправильном применении закона, которые Военная коллегия расценивает как существенные, повлиявшие на исход дела, без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов Шушариной С.Н. и признает их в силу ст.387 ГПК РФ в качестве основания для отмены указанных судебных постановлений гарнизонного и окружного военных судов.

Поскольку суды первой, второй и надзорной инстанции неправильно применили и истолковали нормы материального права, Военная коллегия считает необходимым судебные постановления отменить и принять новое судебное решение, не передавая дело для нового рассмотрения.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст. 386, 387, 388 и п.5 ч.1 ст.390 ГПК РФ, Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации

ОПРЕДЕЛИЛА:

Надзорную жалобу Шушариной С.Н. удовлетворить.

Решение Оренбургского гарнизонного военного суда от 13 августа 2009 года, кассационное определение судебной коллегии по гражданским делам Приволжского окружного военного суда от 15 сентября 2009 года по гражданскому делу по заявлению Шушариной С.Н. об оспаривании действий командира войсковой части [REDACTED], связанных с увольнением заявителя с военной службы, вследствие существенного нарушения судом норм материального права, отменить.

Принять по делу новое судебное решение, изложив его в следующей редакции:

«Заявление Шушариной С. [REDACTED] Н. [REDACTED] об оспаривании действий командира войсковой части [REDACTED], связанных с увольнением её с военной службы и исключением из списков личного состава части, удовлетворить.

Приказ командира войсковой части [REDACTED] от 30 июня 2009 года № 107, в части увольнения старшего сержанта Шушариной С. [REDACTED] Н. [REDACTED] в запас Вооруженных Сил Российской Федерации по организационно-штатным мероприятиям (статья 51, пункт 2, подпункт «а» Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе»), исключения её из списков личного состава части с 23 июля 2009 года, признать незаконным.

Обязать командира войсковой части [REDACTED] отменить приказ от 30 июня 2009 года № 107 в названной части, восстановить Шушарину С.Н. с 30 июня 2009 года на военной службе и обеспечить её всеми видами довольствия, недополученного после необоснованного увольнения».

Подлинное за надлежащими подписями.

Копия верна.

Судья Верховного Суда
Российской Федерации

Секретарь

А.И. Соловьев

Г.П. Хорняк