



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 201-КГ17-29

## О П Р Е Д Е Л Е Н И Е

г. Москва

21 ноября 2017 г.

Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Крупнова И.В.,  
судей Воронова А.В., Сокерина С.Г.

при секретаре Фомине С.А. рассмотрела в открытом судебном заседании административное дело по кассационной жалобе административного истца Шумило В.В. на апелляционное определение Московского окружного военного суда от 1 сентября 2016 г., которым отменено решение 235 гарнизонного военного суда от 1 июня 2016 г. об оспаривании военнослужащим войсковой части 55443 майором Шумило Валерием Владимировичем действий командира войсковой части 55443 и руководителя Федерального казенного учреждения «Единый расчетный центр Министерства обороны Российской Федерации», связанных с обеспечением денежным довольствием.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Крупнова И.В., изложившего обстоятельства дела, содержание судебных актов, принятых по делу, объяснения административного истца в обоснование доводов кассационной жалобы, Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации,

**установила:**

апелляционным определением Московского окружного военного суда от 1 сентября 2016 г. отменено решение 235 гарнизонного военного суда от 1 июня 2016 г. об удовлетворении административного искового заявления (далее – заявление) Шумило В.В., в котором он просил выплатить ему с 8 февраля 2016 г. по день назначения на воинскую должность денежное довольствие в полном объеме.

По делу принято новое решение об отказе в удовлетворении заявления.

Определением судьи Московского окружного военного суда от 27 февраля 2017 г. в передаче кассационной жалобы административного истца для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции отказано.

В кассационной жалобе Шумило В.В., указывая на то, что административным ответчиком не представлены в суд документы, подтверждающие неисполнение им обязанностей по воинской должности и зачисление его в распоряжение командира (начальника), просит апелляционное определение отменить, оставить в силе решение суда первой инстанции.

Определением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 30 октября 2017 г. кассационная жалоба с делом передана для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Лица, участвующие в деле, о времени и месте рассмотрения жалобы в кассационном порядке извещены своевременно и в надлежащей форме.

Рассмотрев материалы дела и обсудив доводы кассационной жалобы. Судебная коллегия находит жалобу подлежащей удовлетворению по следующим основаниям.

Согласно ст. 328 КАС РФ основаниями для отмены или изменения судебных актов в кассационном порядке являются существенные нарушения норм материального или процессуального права, повлиявшие на исход дела и без устранения которых невозможны восстановление и защита нарушенных прав, свобод и законных интересов, а также защита охраняемых законом публичных интересов.

Судом апелляционной инстанции при рассмотрении дела допущено существенное нарушение норм материального права, что выразилось в следующем.

Из материалов дела следует, что на основании указаний уполномоченных воинских должностных лиц и изданного на их основании приказа командира войсковой части 55443 войсковая часть 55443-МС, в которой Шумило В.В. проходил военную службу на должности начальника отделения (ремонта и консервации вооружения) склада, расформирована 31 декабря 2015 г.

После этого с 8 февраля 2016 г. денежное довольствие административному истцу стало начисляться Федеральным казенным учреждением «Единый расчетный центр Министерства обороны Российской Федерации» как военному служащему, находящемуся в распоряжении командира (начальника), то есть в размере оклада по воинскому званию, оклада по последней занимаемой воинской должности и ежемесячной надбавки за выслугу лет.

Признавая названные действия незаконными и возлагая на Федеральное казенное учреждение «Единый расчетный центр Министерства обороны Российской Федерации» обязанность по выплате Шумило В.В. с 8 февраля 2016 г. денежного довольствия как военному служащему, проходящему военную службу на должности, суд первой инстанции исходил из того, что приказ о зачислении административного истца в распоряжение командира (на-

чальника) не издавался, а последний продолжает исполнять ранее возложенные на него должностные обязанности в полном объеме.

Отменяя решение и принимая новое об отказе в удовлетворении заявления, окружной военный суд в обоснование указал, что после окончания 31 декабря 2015 г. в воинской части организационно-штатных мероприятий законные основания для выплаты Шумило В.В. денежного довольствия как военному служащему, проходящему военную службу на воинской должности, отсутствовали.

При этом суд апелляционной инстанции сослался на п. 154 Порядка обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденного приказом Министра обороны Российской Федерации от 31 декабря 2011 г. № 2700, согласно которому военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, при сокращении занимаемых ими воинских должностей, снижении воинских званий, предусмотренных по занимаемым ими воинским должностям (месячных окладов в соответствии с занимаемыми ими воинскими должностями), а также в случаях, предусмотренных подп. «а» п. 4 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. № 1237 (далее – Положение о порядке прохождения военной службы), со дня окончания организационно-штатных мероприятий, указанного в правовом акте Министерства обороны о проведении этих организационно-штатных мероприятий, и до дня вступления в исполнение обязанностей по воинским должностям в связи с их назначением на другие воинские должности, возложением на них временного исполнения обязанностей по вакантным воинским должностям или увольнения с военной службы денежное довольствие выплачивается в порядке, установленном пп. 152 - 153 настоящего Порядка (в период нахождения в распоряжении командиров (начальников).

Проанализировав содержание названной нормы права, окружной военный суд посчитал, что она регулирует правоотношения, связанные исключительно с выплатой денежного довольствия военнослужащим, в отношении которых проведены организационно-штатные мероприятия, а не освобожденных от занимаемых воинских должностей или зачисленных в распоряжение командира (начальника).

Однако такой вывод суда апелляционной инстанции основан на неправильном применении норм материального права, что выразилось в неприменении закона, подлежащего применению, и неправильном истолковании закона.

В суде установлено, что после окончания в войсковой части 55443-МС организационно-штатных мероприятий приказ о зачислении Шумило В.В. в распоряжение командира (начальника) не издавался вплоть до его убытия в другую воинскую часть.

Это обстоятельство имеет существенное значение для дела.

Согласно пп. 1 и 4 ст. 42 Федерального закона от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» военнослужащий

проходит военную службу на воинской должности, за исключением случаев нахождения в распоряжении командира (начальника).

Назначение на воинские должности и освобождение от воинских должностей в силу п. 1 ст. 43 Федерального закона от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» осуществляются: военнослужащих, для которых штатом предусмотрены воинские звания высших офицеров, – указами Президента Российской Федерации; остальных военнослужащих – в порядке, установленном Положением о порядке прохождения военной службы.

В соответствии с п. 1 ст. 13 Положения о порядке прохождения военной службы для решения вопросов дальнейшего прохождения военной службы военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, могут быть зачислены в распоряжение, как правило, ближайшего прямого командира (начальника), имеющего право издания приказов, должностным лицом, имеющим право назначения на воинскую должность, которую замещает указанный военнослужащий.

Кроме того, в целях реализации Федерального закона от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» и Положения о порядке прохождения военной службы, приказом Министра обороны Российской Федерации от 17 декабря 2012 г. № 3733 утвержден Порядок реализации правовых актов по вопросам назначения военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, на воинские должности, освобождению их от воинских должностей, увольнению с военной службы и присвоению им воинских званий, согласно п. 1 которого назначение военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, на воинские должности, освобождение их от воинских должностей, увольнение с военной службы и присвоение им воинских званий осуществляются приказами соответствующих командиров (начальников) по личному составу.

Из изложенного следует, что прохождение военнослужащим военной службы по контракту не на воинской должности возможно лишь на основании приказа соответствующего воинского должностного лица об освобождении его от занимаемой должности и зачислении в распоряжение командира (начальника). До освобождения такого военнослужащего от занимаемой воинской должности на основании приказа соответствующего командира (начальника) по личному составу он считается проходящим военную службу на воинской должности.

Несмотря на то, что названные нормы права подлежали применению при оценке правомерности прекращения выплаты Шумило В.В. денежного довольствия как военнослужащему, проходящему военную службу на должности, судом апелляционной инстанции этого сделано не было.

Что касается п. 154 Порядка обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденного приказом Министра обороны Российской Федерации от 31 декабря 2011 г. № 2700, то этот пункт не содержит указаний о его применении без учета других норм права, регулирующих правоотношения, связанные с зачислением

военнослужащего в распоряжение командира (начальника) и обеспечением его в этот период денежным довольствием.

Изложенное, в свою очередь, указывает на то, что п. 154 Порядка, утвержденного приказом Министра обороны Российской Федерации от 31 декабря 2011 г. № 2700, подлежит применению во взаимосвязи с названными предписаниями Федерального закона от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», Положения о порядке прохождения военной службы и приказа Министра обороны Российской Федерации от 17 декабря 2012 г. № 3733.

Таким образом, на дату окончания организационно-штатных мероприятий, указанную в соответствующем правовом акте Министерства обороны о проведении таких мероприятий, в отношении военнослужащего, чья воинская должность сокращена, уполномоченным воинским должностным лицом должно быть принято решение о его освобождении от занимаемой воинской должности и назначении на новую воинскую должность либо о зачислении в распоряжение командира (начальника) для определения дальнейшего служебного предназначения или возможного увольнения с военной службы.

Поскольку на день расформирования войсковой части 55443-МС Шумило В.В. приказом соответствующего воинского должностного лица не был освобожден от должности начальника отделения (ремонта и консервации вооружения) склада и зачислен в распоряжение командира (начальника), то оснований для прекращения ему выплаты денежного довольствия как военнослужащему, проходящему военную службу на должности, отсутствовали.

При таких данных суд первой инстанции пришел к правильному выводу о необходимости возложения на Федеральное казенное учреждение «Единый расчетный центр Министерства обороны Российской Федерации» обязанности по выплате Шумило В.В. с 8 февраля 2016 г. денежного довольствия как военнослужащему, проходящему военную службу на должности.

Это обстоятельство является основанием для отмены в кассационном порядке апелляционного определения Московского окружного военного суда от 1 сентября 2016 г. и оставления в силе решения 235 гарнизонного военного суда от 1 июня 2016 г. по заявлению Шумило В.В.

Из исследованных в судебном заседании Судебной коллегии по делам военнослужащих материалов следует, что приказом статс-секретаря – заместителя Министра обороны Российской Федерации от 9 февраля 2017 г. № 64 начальник отделения (ремонта и консервации вооружения) склада войсковой части 55443-МС Шумило В.В. назначен инженером энергомеханического отдела (эксплуатации инженерного комплекса) войсковой части 03340, в связи с чем на основании приказа исключен с 5 июня 2017 г. из списков личного состава воинской части для убытия к новому месту военной службы.

Следовательно, выплата Шумило В.В. денежного довольствия по воинской должности начальника отделения (ремонта и консервации вооружения) склада войсковой части 55443-МС во исполнение судебного акта должна быть произведена за период с 8 февраля 2016 г. по 5 июня 2017 г.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 327, 328, п. 4 ч. 1

ст. 329, 330 КАС РФ, Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации

**определила:**

апелляционное определение Московского окружного военного суда от 1 сентября 2016 г. по административному исковому заявлению Шумило Валерия Владимировича отменить, оставить в силе решение 235 гарнизонного военного суда от 1 июня 2016 г. по административному исковому заявлению Шумило В.В.

Председательствующий

И.В. Крупнов

Судьи:

А.В. Воронов

С.Г. Сокерин