

[Печать](#)

Решение по административному делу - апелляция

[Информация по делу](#)

Председательствующий Санфиоров В.И.

Дело № 2а-23/2022

АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 33а-126/2023

3 февраля 2023 г. г. Ростов-на-Дону

Судебная коллегия по административным и гражданским делам Южного окружного военного суда в составе:

председательствующего Зари А.И.,

судей Гришина С.В. и Шендрикова И.В.,

при секретаре судебного заседания Прокопенко Т.С.

рассмотрела в открытом судебном заседании административное дело по апелляционной жалобе административного истца на решение Знаменского гарнизонного военного суда от 1 ноября 2022 г., которым частично удовлетворены требования проходившего военную службу по контракту бывшего военнослужащего войсковой части № майора запаса Амплитова Максима Викторовича о признании незаконными действий командира войсковой №, связанных с порядком исключения его из списков личного состава воинской части.

Заслушав доклад судьи Гришина С.В., изложившего обстоятельства дела, содержание решения суда, доводы апелляционной жалобы и возражений на нее, а также заключение военного прокурора отдела военной прокуратуры Южного военного округа майора юстиции Шевцова А.А., полагавшего необходимым решение суда оставить без изменения, судебная коллегия

установила:

Амплитов М.В. обратился в суд с административным иском заявлением, в котором, с учетом уточнений, просил признать незаконным приказ командира войсковой части № от 1 августа 2022г. № 189 об исключении его из списков личного состава воинской части с 5 августа 2022 г., на том основании, что ему не предоставлено 46 дополнительных суток отдыха за привлечение к исполнению обязанностей военной службы сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени (далее - дополнительных суток отдыха) и он не обеспечен в полном объеме положенным вещевым имуществом.

При этом он просил возложить на административного ответчика обязанность отменить названный приказ, восстановить его в списках личного состава воинской части, предоставить дополнительные сутки отдыха и основной отпуск за 2022 год, пропорционально прослуженному времени, обеспечить денежным довольствием и вещевым имуществом за период необоснованного исключения из списков личного состава воинской части.

Решением гарнизонного военного суда административное исковое заявление удовлетворено частично. Суд признал действия командира войсковой части №, связанные с необеспечением Амплитова М.В. положенным вещевым имуществом при исключении из списков личного состава воинской части незаконными и обязал указанное должностное лицо обеспечить административного истца положенным на дату его исключения из списков личного состава воинской части вещевым имуществом. В удовлетворении остальных требований судом отказано.

В апелляционной жалобе административный истец просит решение суда в части отказа в удовлетворении требований отменить и принять новое решение об удовлетворении заявленных требований в полном объеме.

В обоснование утверждается, что законодательством не предусмотрена возможность отказа военнослужащим в предоставлении дополнительных суток отдыха за привлечение к исполнению обязанностей военной службы в рабочие дни сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени, в выходные и праздничные дни. Следовательно, не допускается возможности отказа военнослужащему в реализации его конституционного права на отдых.

Административный истец считает, что установленное пунктом 7 ст. 29 Положения о порядке прохождения военной службы ограничение общей продолжительности основного отпуска в количестве 60 суток не распространяется на дополнительные сутки отдыха.

Со ссылкой на разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации, содержащиеся в пункте 21 постановления от 29 мая 2014 г. № 8, утверждается, что право административного истца на дополнительные сутки отдыха за 2021 год, в связи с переносом части основного отпуска на 2022 год, сохраняется до 1 января 2023 г. Это свидетельствует о наличии у него права на предоставление дополнительных суток отдыха на день исключения его из списков личного состава воинской части – 5августа 2022 г.

Автор жалобы обращает внимание на то, что суд не исследовал журнал учета времени привлечения военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, к исполнению обязанностей военной службы в рабочие дни сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени в 2021 году, которым подтверждается факт предоставления Амплитову М.В. дополнительных суток отдыха за 2020 год.

В письменных возражениях на апелляционную жалобу представитель административного ответчика просит решение суда оставить без изменения, а апелляционную жалобу - без удовлетворения.

Рассмотрев материалы дела и обсудив доводы, приведенные в апелляционной жалобе, судебная коллегия не находит оснований для отмены или изменения решения суда первой инстанции.

В соответствии с пунктом 1 ст. 11 Федерального закона «О статусе военнослужащих» общая продолжительность еженедельного служебного времени военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, за исключением случаев, указанных в пункте 3 этой же статьи, не должна превышать нормальную продолжительность еженедельного рабочего времени, установленную федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. Привлечение указанных военнослужащих к исполнению обязанностей военной службы сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени в иных случаях компенсируется отдыхом соответствующей продолжительности в другие дни недели. При невозможности предоставления указанной компенсации время исполнения обязанностей военной службы сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени суммируется и предоставляется военнослужащим в виде дополнительных суток отдыха, которые могут быть присоединены по желанию указанных военнослужащих к основному отпуску. Порядок учета служебного времени и предоставления дополнительных суток отдыха определяется Положением о порядке прохождения военной службы.

Согласно пункту 2 Порядка учёта служебного времени и предоставления дополнительных суток отдыха (приложение № 2 к Положению о порядке прохождения военной службы, утверждённому Указом Президента от 16 сентября 1999 г. № 1237 (далее – Положение) учет времени привлечения военнослужащих к исполнению обязанностей военной службы в рабочие дни сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени и отдельно учет привлечения указанных военнослужащих к исполнению обязанностей военной службы в выходные и праздничные дни (в часах), а также учет (в сутках) предоставленных им дополнительных суток отдыха и предоставленного им времени отдыха (в часах) ведется командиром подразделения в журнале. Правильность записей в журнале еженедельно подтверждается подписью военнослужащего. Дополнительные сутки отдыха в количестве не более 30, присоединяемые к отпуску, в продолжительность основного отпуска не входят.

При этом пунктом 3 Порядка учёта служебного времени и предоставления дополнительных суток отдыха определяет механизм предоставления военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, дополнительных суток отдыха в случаях, когда суммарное сверхурочное время достигает величины ежедневного времени, установленного регламентом служебного времени для исполнения служебных обязанностей.

Так, настоящим пунктом определено, что когда суммарное сверх урочное время (суммарное время исполнения должностных и специальных обязанностей в выходные или праздничные дни с учётом времени, необходимого военнослужащему для прибытия к месту службы от места жительства и обратно) достигает величины ежедневного времени, установленного регламентом служебного времени для исполнения должностных обязанностей, военнослужащему, проходящему военную службу по контракту, по его желанию предоставляются в другие дни недели дополнительные сутки отдыха или они присоединяются к основному отпуску.

В соответствии с разъяснениями, содержащимися в пункте 21 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2014 г. № 8 «О практике применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих», предусмотренные п. 1 и 3 ст.11 Федерального закона «О статусе военнослужащих», дополнительные сутки (дополнительное время) отдыха предоставляются военнослужащим с учетом положений ст. 219 - 221, 234 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации, ст. 29 Положения, а также с учетом требований, изложенных в Порядке учета служебного времени и предоставления дополнительных суток отдыха (Приложение № 2 к Положению). При этом дополнительные сутки (дополнительное время) отдыха предоставляются в другие дни недели, в период основного отпуска путем его увеличения за счет присоединения дополнительных суток отдыха, в период дополнительного времени отдыха до дня начала основного отпуска.

Из анализа вышеприведённых нормативных положений с учётом разъяснений Верховного Суда Российской Федерации следует, что привлечение военнослужащих к исполнению обязанностей военной службы сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени, а так же в выходные (праздничные) дни компенсируется им в форме предоставления дополнительного времени отдыха соответствующей продолжительности или дополнительных суток отдыха (когда суммарное сверхурочное время достигает величины ежедневного времени, установленного регламентом служебного времени) в другие дни недели, а также путём присоединения к основному отпуску или их предоставления до его начала.

При этом, исходя из нормативных предписаний Федерального закона «О статусе военнослужащих» и Положения о порядке прохождения военной службы, предоставление военнослужащим ежегодного основного отпуска является основной формой реализации их права на отдых. Перенос основного отпуска на следующий год допускается при наличии исключительных обстоятельств.

Закреплённое в Конституции Российской Федерации право каждого на отдых призвано гарантировать восстановление человеческого организма после нагрузок, связанных с работой (службой), чем обеспечивается не только дальнейшее эффективное исполнение возложенных на лицо трудовых (служебных) обязанностей, но и сохранение физического и психического здоровья человека, интеллектуальное и нравственное развитие личности (определение Конституционного Суда Российской Федерации от 29 октября 2020 г. № 2527-О).

Таким образом, предоставление военнослужащему дополнительных суток отдыха в другие дни недели предоставляются с учётом необходимости поддержания боевой готовности и интересов службы в течение календарного года, в котором у него возникло право на них. В том случае, когда у командования отсутствовала такая возможность предоставления дополнительных суток отдыха военнослужащему, по желанию последнего они могут быть предоставлены ему путём присоединения к основному отпуску или в период времени до дня его начала.

Поэтому предоставление военнослужащему дополнительных суток отдыха ограничивается периодом использования им в полном объёме основного отпуска за соответствующий календарный (текущий) год, в котором у него возникло право на них. В случае переноса основного отпуска за текущий год на следующий календарный год, право на дополнительные сутки отдыха путём их присоединения к основному отпуску сохраняется у военнослужащего до полного использования им основного отпуска за предшествующий год.

О желании использовать дополнительные сутки отдыха путём присоединения их к основному отпуску военнослужащий должен заявить путём обращения к командованию с соответствующим рапортом до начала основного отпуска (п.3 Приложения № 2 к Положению).

В соответствии с пунктом 7 ст. 29 Положения общая продолжительность основного отпуска с учетом дополнительного времени отдыха не может превышать 60 суток, не считая времени, необходимого для проезда к месту использования отпуска и обратно.

По делу установлено, что Амплитов М.В. проходил военную службу в должности инженера лаборатории испытательной базы войсковой части №.

25 января 2021 г. он обратился по команде с рапортом, в котором просил предоставить ему часть основного отпуска за 2021 год в количестве 15 суток и 25 дополнительных суток отдыха за 2020 год.

Из резолюции командования на данном рапорте от 9 февраля 2021 г. видно, что с учетом выполнения мероприятий поддержания боевой готовности воинской части, административному истцу отказано в реализации данного рапорта и указано на возможность представления основного отпуска в соответствии с графиком отпусков с 1 октября 2021 г.

Данный отказ административный истец в административном или судебном порядке не обжаловал.

В течение 2021 года в целях компенсации Амплитову М.В. привлечения его к исполнению обязанностей военной службы сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени ему на основании рапортов предоставлено 23 дополнительных суток отдыха. Данные обстоятельства подтверждаются журналом учета времени привлечения военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, к исполнению обязанностей военной службы в рабочие дни сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени.

При этом материалы дела не содержат сведений о том, что административный истец оспаривал действия командования, связанные с предоставлением дополнительных суток отдыха за 2021 год не в полном объеме.

По состоянию на 31 декабря 2021 г. у административного истца имелось 110 дополнительных суток отдыха.

Согласно рапорту от 3 ноября 2021 г. Амплитов М.В. просил предоставить ему с 21 декабря 2021 г. основной отпуск за 2021 год продолжительностью 45суток и присоединить к нему 45 дополнительных суток отдыха, а также дополнительные сутки к отпуску для следования к месту проведения отпуска и обратно.

Из резолюции командира воинской части следует, что в предоставлении дополнительных суток отдыха в количестве 45 суток административному истцу отказано, поскольку общая продолжительность основного отпуска не может превышать 60суток.

Приказом командира войсковой части № от 24 декабря 2021 г. № 257 административному истцу с 21 декабря 2021 г. по 5 марта 2022 г. предоставлено 75суток отдыха, из которых 45 - основной отпуск, 15 - дополнительные сутки отдыха и 15 суток на дорогу к месту проведения отпуска и обратно.

Таким образом, вместе с основным отпуском за 2021 год административному истцу предоставлено максимальное количество суток отдыха, которое могло быть присоединено к отпуску с учетом положений действующего законодательства.

При таких обстоятельствах, гарнизонный военный суд пришел к правильному выводу о том, что поскольку основной отпуск за 2021 год административному истцу предоставлен в полном объеме в этом же году, то дополнительные сутки отдыха, право на которые он имел в 2021 году, не подлежат переносу на 2022 год, в связи с чем обоснованно отказал в удовлетворении заявленных требований о предоставлении оставшихся дополнительных суток отдыха.

Доводы автора жалобы о том, что дополнительные сутки отдыха имеют накопительный характер и при указанных обстоятельствах подлежат переносу на следующий год, являются несостоятельными, поскольку противоречат вышеуказанным правовым нормам.

Вопреки утверждению автора жалобы, судом первой инстанции исследован журнал учета времени привлечения военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, к исполнению обязанностей военной службы в рабочие дни сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени за 2021 год, содержащиеся в нем сведения учтены судом при принятии итогового решения.

В соответствии с данными журнала за 2022 год Амплитов М.В. к исполнению обязанностей военной службы в рабочие дни сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени в 2022 году не привлекался, а поэтому права на дополнительные сутки отдыха за этот период не имел.

В соответствии с п. 16 ст. 34 Положения военнослужащих, уволенный с военной службы, на день исключения из списков личного состава воинской части должен быть полностью обеспечен установленным денежным довольствием, продовольственным и вещевым обеспечением. До проведения с военнослужащим всех необходимых расчетов он из списков личного состава воинской части без его согласия не исключается.

Приказом командующего Ракетными войсками стратегического назначения от 11 мая 2022 г. № 70 Амплитов М.В. уволен с военной службы по истечении срока контракта о прохождении военной службы, а приказом командира войсковой части № от 1августа 2022 г. № 189 исключен из списков личного состава воинской части с 3августа того же года.

Согласно выпискам из приказов командира войсковой части № от 31марта 2022 г. №57 и 29 июля 2022 г. № 199, административному истцу предоставлен основной отпуск за 2022 год пропорционально прослуженному времени сроком на 39суток. Из копии расчетного листка АмплитоваМ.В. за август 2022 года видно, что окончательный расчет по денежному довольствию произведен с административным истцом 4 августа 2022 г.

В судебном заседании суда первой инстанции административный истец подтвердил, что при увольнении с военной службы и исключении из списков личного состава воинской части он обеспечен положенным денежным довольствием, отпуск предоставлен ему в полном объеме.

При таких обстоятельствах гарнизонный военный суд пришел к правильному выводу об отсутствии оснований для признания незаконными действий командира войсковой части №, связанных с исключением Амплитова М.В. из списков личного состава воинской части. В связи с этим суд правомерно отказал в удовлетворении требований административного истца о предоставлении основного отпуска за 2022 год, пропорционально прослуженному времени, и обеспечения его денежным довольствием и вещевым имуществом за период необоснованного исключения из списков личного состава воинской части.

Вместе с тем, установив, что на день исключения из списков личного состава воинской части Амплитов М.В. не в полном объеме обеспечен вещевым имуществом, гарнизонный военный суд, с целью восстановления нарушенных прав административного истца, обоснованно признал такие действия командира войсковой части № незаконными и возложил на него обязанность по обеспечению Амплитова М.В. положенным на дату его исключения из списков личного состава воинской части вещевым имуществом.

При этом в решении суда первой инстанции правильно указано, что сам по себе факт необеспечения военнотружашего вещевым имуществом не указывает на нарушение его прав и свобод, свидетельствующее о безусловной необходимости восстановления военнотружашего в списках личного состава воинской части.

Такой вывод гарнизонного военного суда согласуется с разъяснениями, изложенными в п. 49 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29 мая 2014 г. № 8 «О практике применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнотружащих», о том, что в случае если нарушение прав военнотружашего может быть устранено без восстановления его на военной службе или в списке личного состава воинской части, судом выносится решение только об устранении допущенного нарушения.

При таких обстоятельствах суд первой инстанции обоснованно отказал в удовлетворении требований Амплитова М.В. в части возложения на командира войсковой части № обязанности по отмене приказ от 1 августа 2022 г. №189 об исключении его из списков личного состава воинской части.

Таким образом, апелляционная жалоба удовлетворению не подлежит.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 309 и 311 КАС РФ, судебная коллегия

определила:

решение Знаменского гарнизонного военного суда от 1 ноября 2022 г. по административному исковому заявлению Амплитова Максима Викторовича оставить без изменения, а апелляционную жалобу административного истца – без удовлетворения.

Кассационные жалоба, представление могут быть поданы в Кассационный военный суд через гарнизонный военный суд в течение шести месяцев со дня вынесения апелляционного определения.

Председательствующий

Судьи

Мотивированное апелляционное определение составлено 13 февраля 2023 г.