

КОПИЯ

Председательствующий по делу Старовина М.Б.

**АПЕЛЛЯЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 33а – 1626**

27 октября 2016 г.

г. Москва

Судебная коллегия по административным делам Московского окружного военного суда в составе:  
председательствующего - Караблина А.А.,  
судей: Дзадзиева Д.А., Балабанова Н.Н.,

при секретаре Давлетовой Т.М., с участием административного истца [ ] его представителя [ ] и военного прокурора отдела военной прокуратуры Западного военного округа советника юстиции Гаджиметова Т.Д. рассмотрела в открытом судебном заседании административное дело по апелляционной жалобе административного истца на решение Курского гарнизонного военного суда от 10 августа 2016 года, которым частично удовлетворено административное исковое заявление бывшего военнослужащего [ ] базы хранения военной техники и имущества (мто) (далее - база) капитана запаса [ ] об оспаривании действий командующего войсками Западного военного округа (далее - командующий), связанных с увольнением административного истца с военной службы и исключением из списков личного состава базы.

Заслушав доклад судьи Балабанова Н.Н., судебная коллегия

установила:

как видно из решения суда и материалов дела, с 13 октября 2006 года [ ] признан нуждающимся в жилом помещении в избранном месте жительства в г. Белгороде, а приказом командующего от 21 марта 2013 года № 15 он освобожден от занимаемой должности и зачислен в распоряжение начальника базы в связи с проведением организационно-штатных мероприятий.

Ссылаясь на отсутствие жилых помещений для постоянного проживания в избранном истцом месте жительства (г. Белгороде), подлежащих распределению военнослужащим, состоящим на жилищном учете, начальник отделения (территориальное, г. Курск) Западного регионального управления жилищного обеспечения (далее – Курское отделение ЗРУЖО) в 2014 – 2015 годах неоднократно направлял в адрес [ ] уведомления о готовности предоставить субсидию для приобретения или строительства жилого помещения (далее – жилищная субсидия) в избранном месте жительства. Однако согласия на получение жилищной субсидии [ ] не выразил, настаивая на предоставлении ему жилого помещения по избранному месту жительства.

25 апреля 2016 года командованием базы по результатам беседы с [ ] был составлен акт об отказе в получении жилищной субсидии, а 26 апреля того же года он был представлен к увольнению с военной службы на

основании подпункта «а» пункта 2 статьи 51 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе», то есть в связи с организационно-штатными мероприятиями.

Приказом командующего от 31 мая 2016 года [ ] уволен с военной службы по указанному основанию с оставлением на учете нуждающихся в жилых помещениях, а приказом того же должностного лица от 22 июня 2016 года [ ] административный истец исключен из списков личного состава воинской части с 10 июля 2016 года.

Ссылаясь на то, что увольнение с военной службы было произведено без предварительного обеспечения жилым помещением и полагая в связи с этим свои права нарушенными, [ ] обратился в суд с административным исковым заявлением, в котором просил признать названные приказы командующего об увольнении его с военной службы и исключении из списков личного состава воинской части незаконными и возложить на указанное должностное лицо обязанность по их отмене в части, его касающейся, и восстановлению его на военной службе.

Гарнизонный военный суд административный иск [ ] удовлетворил частично.

Суд обязал командующего внести изменения в приказ от 22 июня 2016 года № 232 в части даты исключения [ ] из списков личного состава базы, изменив ее с 10 на 18 июля 2016 года, с учетом предоставления ему времени, необходимого для проезда к месту использования отпуска и обратно.

Остальные требования суд оставил без удовлетворения.

В апелляционной жалобе административный истец просит решение суда отменить и принять новое об удовлетворении административного иска в полном объеме.

В обоснование жалобы указывает, что нормы права, предусмотренные статьями 15, 23 Федерального закона «О статусе военнослужащих», на которые сослался суд первой инстанции, следовало применить к спорным правоотношениям в совокупности с частью 1 статьи 3 Федерального закона от 28 декабря 2013 года № 405-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О статусе военнослужащих», а также с учетом правовой позиции, содержащейся в определении Конституционного суда Российской Федерации от 25 сентября 2014 года № 2276-0.

В соответствии с указанными нормами, как полагает автор жалобы, военнослужащие, которые заявили о своем желании воспользоваться правом на обеспечение жилым помещением по избранному постоянному месту жительства ранее 1 января 2014 года (в период действия старой редакции Федерального закона), а позже указанной даты не отказывались от предоставленного им жилого помещения, отвечающего установленным нормам, и не меняли избранное ими ранее место жительства, обладают безоговорочным правом на жилищное обеспечение в натуральном виде. Решение вопроса о предоставлении субсидии таким военнослужащим возможно не иначе, как при наличии прямого волеизъявления последних.

Обращает внимание, что с момента постановки на жилищный учет по настоящее время избранное место жительства он не менял, напротив, неоднократно подтверждал его. Жилые помещения по установленным

нормам по избранному месту жительства ему не предлагались, согласия на увольнение без обеспечения жильём не давал и о своем желании получить жилищную субсидию не заявлял.

Доказательствам, подтверждающим приведенные обстоятельства, по мнению автора жалобы, суд первой инстанции оценки не дал, основания, по которым они отвергнуты, в обжалуемом решении не приведены.

Выражает несогласие с выводом суда о предоставлении ему квартиры в городе Строитель Белгородской области и считает, что этот вывод не соответствует фактическим обстоятельствам дела. Кроме того, отмечает, что данный населенный пункт в качестве места жительства он не избирал.

Само по себе отсутствие жилых помещений в городе Белгороде, по мнению административного истца, не может являться основанием для предоставления жилищной субсидии, поскольку это не предусмотрено законодательством.

Полагает, что обжалуемое решение противоречит разъяснениям Пленума Верховного Суда Российской Федерации, изложенным в пункте 26 постановления от 29 мая 2014 года № 8 «О практике применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих».

Утверждает о нарушении порядка предоставления ему жилищной субсидии, определенного приказом Министра обороны Российской Федерации от 21 июля 2014 года № 510.

Приводит судебную практику по аналогичной категории споров, а также выражает несогласие с выводом суда о возможности прохождения им медицинского освидетельствования после увольнения с военной службы и полагает, что данный вывод противоречит пункту 28 Приказа Министра обороны Российской Федерации от 30 октября 2015 г. № 660 «О мерах по реализации правовых актов по вопросам организации прохождения военной службы по контракту в Вооруженных Силах Российской Федерации», в соответствии с которым командир (начальник) воинской части по желанию военнослужащего направляет его на медицинское освидетельствование в соответствующую военно-врачебную комиссию не менее чем за шесть месяцев до предстоящего увольнения.

В этой связи обращает внимание, что в апреле 2016 года он обращался к начальнику базы с рапортом о направлении его на освидетельствование военно-врачебной комиссией, а в мае находился на стационарном лечении в госпитале.

Суд, по мнению автора жалобы, не учел, что факт необеспечения вещевым имуществом является основанием для признания незаконным приказа командующего от 22 июня 2016 года № 232 об исключении его из списков части, поскольку такое исключение не основано на требованиях пункта 16 статьи 34 Положения о порядке прохождения военной службы, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 года № 1237.

Кроме того, посчитав, что восстановление его прав в части обеспечения вещевым имуществом возможно без восстановления в

списках личного состава базы, суд не принял решение об устранении допущенного нарушения.

В заключение жалобы полагает, что возложив на командующего обязанность по изменению даты его исключения из списков личного состава базы с 10 на 18 июля 2016 года, с учетом предоставления ему времени, необходимого для проезда к месту использования отпуска и обратно, суд вышел за пределы заявленных требований.

Рассмотрев материалы дела и обсудив доводы, изложенные в апелляционной жалобе, судебная коллегия исходит из следующего.

Отказывая [ ] в удовлетворении требований об отмене оспариваемых приказов и восстановлении на военной службе, суд первой инстанции сослался на абз. 3 пункта 1 статьи 15, пункт 1 статьи 23 вышеупомянутого Закона и, установив факт отказа [ ] от жилищной субсидии, пришел к выводу, что при таких обстоятельствах его согласия на увольнение с военной службы без предоставления жилого помещения не требовалось.

Однако такой вывод основан на неправильном толковании норм материального права и является следствием неправильного определения обстоятельств, имеющих значение для административного дела.

В соответствии с пунктом 1 статьи 15 Федерального закона от 27 мая 1998 года № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» (далее - Закон) государство гарантирует военнослужащим обеспечение их жилыми помещениями в форме предоставления им денежных средств на приобретение или строительство жилых помещений либо предоставления им жилых помещений в порядке и на условиях, установленных настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, за счет средств федерального бюджета.

Абзацем 12 пункта 1 статьи 15 Закона предусмотрено, что военнослужащим - гражданам, обеспечиваемым на весь срок военной службы служебными жилыми помещениями и признанным нуждающимися в жилых помещениях, по достижении общей продолжительности военной службы 20 лет и более, а при увольнении с военной службы по достижении ими предельного возраста пребывания на военной службе, по состоянию здоровья или в связи с организационно-штатными мероприятиями при общей продолжительности военной службы 10 лет и более федеральным органом исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба, предоставляются жилищная субсидия или жилые помещения, находящиеся в федеральной собственности, по выбору указанных граждан в собственность бесплатно или по договору социального найма с указанным федеральным органом исполнительной власти по избранному постоянному месту жительства и в соответствии с нормами предоставления площади жилого помещения, предусмотренными статьей 15.1 настоящего Федерального закона.

Пунктом 19 статьи 15 Закона определено, что военнослужащим - гражданам, проходящим военную службу по контракту, признанным нуждающимися в жилых помещениях, состоящим на учете в качестве нуждающихся в жилых помещениях в федеральном органе исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба,



отказавшимся от предложенного жилого помещения, расположенного по месту военной службы или по избранному месту жительства, которое соответствует требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, а также изъявившим желание изменить ранее избранное место жительства, предоставляется жилищная субсидия.

Согласно абз. 2 - 3 пункта 1 статьи 23 Закона военнослужащие - граждане, общая продолжительность военной службы которых составляет 10 лет и более, состоящие на учете в качестве нуждающихся в жилых помещениях в федеральном органе исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба, без их согласия не могут быть уволены с военной службы по достижении ими предельного возраста пребывания на военной службе, состоянию здоровья или в связи с организационно-штатными мероприятиями без предоставления им жилых помещений или жилищной субсидии, за исключением случаев, предусмотренных абзацем третьим настоящего пункта. При желании указанных военнослужащих получить жилые помещения не по месту увольнения с военной службы они обеспечиваются жилыми помещениями по избранному месту жительства в порядке, предусмотренном пунктом 14 статьи 15 настоящего Федерального закона.

В случаях, если военнослужащие - граждане, указанные в абзаце втором настоящего пункта, отказались от предложенного жилого помещения, расположенного по месту военной службы или по избранному месту жительства, которое соответствует требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, либо отказались от жилищной субсидии или не представили документы, необходимые для предоставления жилого помещения или жилищной субсидии, в течение 30 дней с даты уведомления их федеральным органом исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба, о готовности предоставить жилое помещение или жилищную субсидию, не считая периода временной нетрудоспособности военнослужащих - граждан, пребывания их в отпуске, в служебной командировке и иных обстоятельств, объективно исключающих возможность представления указанных документов (в том числе времени проведения мероприятий, связанных с получением военнослужащими - гражданами указанных документов в органах государственной власти, органах местного самоуправления и организациях, уполномоченных на выдачу таких документов), согласия таких военнослужащих - граждан на увольнение с военной службы по достижении ими предельного возраста пребывания на военной службе, состоянию здоровья или в связи с организационно-штатными мероприятиями без предоставления им жилых помещений или жилищной субсидии не требуется.

Применив к спорным правоотношениям приведенные нормы права, суд оставил без внимания, что в силу статьи 3 Федерального закона от 28 декабря 2013 года № 405-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О статусе военнослужащих», вступившего в силу с 1 января 2014 года, лица, указанные в абзацах третьем - двенадцатом пункта 1 статьи 15 Закона (в редакции настоящего Федерального закона), выбравшие населенный пункт в качестве избранного места жительства в целях обеспечения их жилыми помещениями до дня вступления в силу настоящего Федерального закона,

обеспечиваются жилыми помещениями в населенных пунктах, избранных местом жительства до дня вступления в силу настоящего Федерального закона.

Лицам, указанным в абзацах третьем - двенадцатом пункта 1 статьи 15 Закона (в редакции настоящего Федерального закона), отказавшимся начиная со дня вступления в силу настоящего Федерального закона от предложенного жилого помещения, расположенного по месту военной службы или по избранному до дня вступления в силу настоящего Федерального закона месту жительства, которое соответствует требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, а также изъявившим начиная со дня вступления в силу настоящего Федерального закона желание изменить избранное до дня вступления в силу настоящего Федерального закона место жительства, предоставляется жилищная субсидия.

Системное толкование приведенных выше норм права позволяет сделать вывод о том, что отказ от жилищной субсидии может повлечь увольнение военнослужащего с военной службы по указанным основаниям без его согласия до обеспечения жилым помещением по установленным нормам, в тех случаях, когда такая форма жилищного обеспечения была избрана им изначально, либо если он отказался, начиная с 1 января 2014 года, от предложенного жилого помещения, расположенного по месту военной службы или по избранному до 1 января 2014 года месту жительства, которое соответствует требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, или изъявил, начиная с 1 января 2014 года, желание изменить избранное до указанной даты место жительства.

Как следует из материалов дела, [ ] избранную им форму жилищного обеспечения в виде предоставления жилого помещения по избранному месту жительства со времени принятия его на жилищный учет в 2006 году не изменял, равно как не изъявлял желания изменить избранное им место жительства (город Белгород), а также не давал своего согласия на увольнение с военной службы до предоставления ему жилья, предназначенного для постоянного проживания.

Вопреки утверждению суда первой инстанции, не содержат материалы дела и данных о распределении истцу каких-либо жилых помещений в городе Белгороде или Белгородской области.

При таких обстоятельствах факты направления начальником Курского отделения ЗРУЖО уведомлений о готовности предоставить [ ] жилищную субсидию, согласия на которую он не давал и которую не избирал в качестве формы жилищного обеспечения, а также отсутствия жилых помещений для постоянного проживания в избранном им месте жительства (городе Белгороде) не имеют правового значения и не могут служить основаниями для увольнения истца с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями до обеспечения жилым помещением по установленным нормам, без его согласия на такое увольнение.

При таких данных положения абз. 3 пункта 1 статьи 23 Закона на административного истца не распространяются, а его увольнение с военной службы на том основании, что он отказался от получения жилищной субсидии, предлагаемой ему взамен жилого помещения в городе Белгороде, противоречит действующему законодательству, в связи с чем обжалуемое решение суда

первой инстанции не может быть признано законным и обоснованным и в связи с неправильным определением обстоятельств, имеющих значение для административного дела, и неправильным применением норм материального права подлежит отмене с принятием по делу нового решения об удовлетворении административного иска.

С учетом изложенного, судебная коллегия не усматривает необходимости в проверке других доводов апелляционной жалобы.

Руководствуясь ст. 308, п. 2 ст. 309 и ст. 311 КАС РФ, судебная коллегия

определила:

решение Курского гарнизонного военного суда от 10 августа 2016 года по административному исковому заявлению [ ] в связи с неправильным определением обстоятельств, имеющих значение для административного дела, и неправильным применением норм материального права отменить и принять по делу новое решение.

Административное исковое заявление [ ] удовлетворить.

Признать незаконными приказы командующего войсками Западного военного округа от 31 мая 2016 года [ ] и от 22 июня 2016 года [ ] в части увольнения Гольяпина А.В. с военной службы и исключения из списков личного состава базы, соответственно, и возложить на указанное должностное лицо обязанность по отмене данных приказов в названной части и восстановлению Гольяпина А.В. на военной службе

«Подписи»

«КОПИЯ ВЕРНА»  
Подпись судьи \_\_\_\_\_  
Ведущий специалист \_\_\_\_\_  
« 9 » 11 2016 г.



Вступил в силу « 27 » 10 2016 г.  
Подлинный документ подшит в \_\_\_\_\_  
339-1626  
(№ дела)  
ШВС  
(наименование суда)