



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 201-КГ16-16

## КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

9 июня 2016 г.

Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации в составе

председательствующего Крупнова И.В.,  
судей Воронова А.В., Дербилова О.А.

при секретаре Лупянниковой Л.В. рассмотрела в открытом судебном заседании административное дело по кассационной жалобе Магомедова Н.М., его представителей Проходцева О.В. и Шевякова М.И. на решение Московского гарнизонного военного суда от 9 апреля 2015 г. и апелляционное определение Московского окружного военного суда от 16 июля 2015 г. по заявлению бывшего военнослужащего войсковой части █████ майора запаса Магомедова Н. █████ М. █████ об оспаривании приказов командующего войсками Центрального Оршанско-Хинганского Краснознаменного регионального командования внутренних войск МВД России (далее – войска регионального командования) и командира войсковой части █████ об увольнении с военной службы и исключении из списков личного состава воинской части без обеспечения жилым помещением, а также решений командиров и жилищных комиссий войсковых частей █████ и █████ об изменении даты принятия его на учет нуждающихся в жилых помещениях.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Крупнова И.В., изложившего обстоятельства дела, содержание судебных актов, объяснения Магомедова Н.М. и его представителя Проходцева О.В. в обоснование доводов кассационной жалобы, выступления представителей командующего войсками регионального командования Григорьева А.А. и Чшиева Т.Г., представителя командира войсковой части █████ Спирина Н.Д., представителя командира войсковой части █████ Велет В.Л., возражавших против

удовлетворения кассационной жалобы, мнение прокурора Шишова О.С., полагавшего необходимым судебные акты отменить, направить дело на новое рассмотрение в суд первой инстанции в ином составе судей, Судебная коллегия по делам военнослужащих

**установила:**

решением Московского гарнизонного военного суда от 9 апреля 2015 г. заявление Магомедова Н.М. удовлетворено частично.

Судом признаны незаконными:

приказ командующего войсками регионального командования от 24 июня 2013 г. № 69-лс в части увольнения Магомедова Н.М. с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями и приказ командира войсковой части [REDACTED] от 31 июля 2013 г. № 170-сч в части исключения его из списков личного состава воинской части;

решение командира и жилищной комиссии войсковой части [REDACTED] в части изменения даты принятия заявителя на учет нуждающихся в жилых помещениях – с 21 января 2013 г. на 24 апреля 2014 г.

В удовлетворении заявления о признании незаконным аналогичного решения командира и жилищной комиссии войсковой части [REDACTED] с возложением на них обязанности по вынесению нового решения о принятии заявителя на жилищный учет с 4 июня 2011 г. судом отказано.

Апелляционным определением Московского окружного военного суда от 16 июля 2015 г. решение гарнизонного военного суда в части удовлетворения заявления об отмене оспариваемых приказов отменено и по делу принято новое решение об отказе в удовлетворении заявления в этой части. В остальном решение оставлено без изменения.

Определением судьи Московского окружного военного суда от 28 декабря 2015 г. и определением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 17 февраля 2016 г. в передаче кассационной жалобы Магомедова Н.М. для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции отказано.

В кассационной жалобе заявитель и его представители просят судебные акты в части отказа в удовлетворении заявления отменить, оставить в силе решение гарнизонного военного суда в части удовлетворенных требований и принять по делу новое решение, которым возложить на командира и жилищную комиссию войсковой части [REDACTED] обязанность по изменению даты признания Магомедова Н.М. нуждающимся в жилых помещениях на 4 июня 2011 г., что признано апелляционным определением окружного военного суда от 13 марта 2013 г.

В обоснование жалобы они указывают, что Магомедов Н.М., признанный нуждающимся в жилых помещениях в период военной службы, не подлежал без его согласия увольнению в запас, в том числе в связи с отказом от получения после издания приказа об увольнении квартиры, право федеральной собственности на которую было оформлено лишь в марте 2015 года.

Определением заместителя Председателя Верховного Суда Российской Федерации – председателя Судебной коллегии по делам военнослужащих от 6 мая 2016 г. определение судьи Верховного Суда Российской Федерации от 17 февраля 2016 г. отменено, кассационная жалоба с делом передана для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции.

Рассмотрев материалы дела, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия приходит к следующим выводам.

Из материалов следует, что Магомедов Н.М., проходивший военную службу с августа 1997 года, подлежащий обеспечению на весь период военной службы служебным жильем и зачисленный в марте 2011 года в связи с проведением организационно-штатных мероприятий в распоряжение командира войсковой части [REDACTED], 4 июня 2011 г. обратился по команде с рапортом об увольнении в связи с организационно-штатными мероприятиями после обеспечения жилым помещением и высказал аналогичную просьбу в тот же день в ходе беседы. В период военной службы он проживал с семьей в двухкомнатной квартире, арендованной командованием у города Москвы.

Рапортом от 21 января 2013 г. Магомедов Н.М. просил принять его на учет нуждающихся в жилом помещении для постоянного проживания с 4 июня 2011 г., приложив к нему заявление установленной формы.

Решением жилищной комиссии войсковой части [REDACTED] от 28 февраля 2013 г. Магомедову Н.М. было отказано в признании нуждающимся в жилых помещениях в связи с непредоставлением документов, необходимых для постановки на жилищный учет.

Приказом командующего войсками регионального командования от 24 июня 2013 г. № 69-лс Магомедов Н.М. уволен с военной службы в запас в связи с организационно-штатными мероприятиями и приказом командира войсковой части [REDACTED] от 31 июля 2013 г. № 170-сч исключен из списков личного состава воинской части.

Апелляционным определением Московского окружного военного суда от 13 марта 2014 г., которым было частично отменено решение Московского гарнизонного военного суда от 7 ноября 2013 г. об отказе в удовлетворении заявления Магомедова Н.М. о восстановлении на военной службе и признании незаконным решения жилищной комиссии от 28 февраля 2013 г., на командира и жилищную комиссию войсковой части [REDACTED] была возложена обязанность рассмотреть вопрос о принятии заявителя и членов его семьи на учет нуждающихся в жилых помещениях для постоянного проживания с даты подачи им рапорта от 4 июня 2011 г.

Решением жилищной комиссии войсковой части [REDACTED] от 24 апреля 2014 г. Магомедов Н.М. признан нуждающимся в жилых помещениях для постоянного проживания с даты подачи им заявления установленной формы, то есть с 21 января 2013 г.

Признание заявителя нуждающимся в жилом помещении ранее даты увольнения с военной службы явилось основанием для его обращения в суд с

целью пересмотра решения Московского гарнизонного военного суда от 7 ноября 2013 г. по вновь открывшимся обстоятельствам.

Апелляционным определением Московского окружного военного суда от 5 февраля 2015 г. отменено определение Московского гарнизонного военного суда от 19 ноября 2014 г. об отказе в пересмотре заявления по вновь открывшимся обстоятельства и разрешен вопрос по существу – решение Московского гарнизонного военного суда от 7 ноября 2013 г. в части отказа в удовлетворении заявления Магомедова Н.М. об отмене приказов о его увольнении и исключении из списков личного состава воинской части отменено.

Решением жилищной комиссии войсковой части [REDACTED] от 30 января 2015 г. в протокол заседания комиссии той же воинской части от 24 апреля 2014 г. внесены изменения: дата признания Магомедова Н.М. нуждающимся в жилом помещении изменена с 21 января 2013 г. на 24 апреля 2014 г.

Заявление Магомедова Н.М. об оспаривании названного решения жилищной комиссии было разрешено Московским гарнизонным военным судом 9 апреля 2015 г. совместно с его требованиями о восстановлении на военной службе.

Отменяя решение гарнизонного военного суда в части признания незаконными приказов об увольнении Магомедова Н.М. с военной службы и исключении из списков личного состава воинской части, окружной военный суд исходил из того, что заявитель, заключивший первый контракт после 1 января 1998 г. и обеспеченный по месту военной службы служебным жильем, мог быть уволен с военной службы без его согласия до обеспечения жилым помещением по избранному месту жительства после увольнения в запас, совпадающему с местом военной службы.

Однако такие выводы суда апелляционной инстанции основаны на неправильном истолковании норм материального права.

Согласно абзацу двенадцатому п. 1 ст. 15 Федерального закона от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» (далее – Федеральный закон «О статусе военнослужащих») военнослужащим, обеспечиваемым на весь срок военной службы служебными жилыми помещениями и признанным нуждающимися в жилых помещениях, при увольнении с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями при общей продолжительности военной службы 10 лет и более федеральным органом исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, предоставляются жилищная субсидия или жилые помещения по выбору указанных граждан в собственность бесплатно или по договору социального найма по избранному постоянному месту жительства.

В соответствии с абзацем вторым п. 1 ст. 23 Федерального закона «О статусе военнослужащих», названные военнослужащие без их согласия не могут быть уволены с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями без предоставления им жилых помещений или жилищной субсидии.

Аналогичные предписания содержатся в п. 17 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. № 1237, которым дополнительно установлено, что военнослужащий, изъявивший желание получить жилое помещение не по месту увольнения с военной службы, увольняется с военной службы и обеспечивается жилым помещением в соответствии с законодательством Российской Федерации.

При таких данных, вопреки выводу окружного военного суда, законные основания для увольнения Магомедова Н.М., признанного в период военной службы нуждающимся в жилых помещениях и настаивавшего на обеспечении жильем в период военной службы по месту увольнения, отсутствовали.

То обстоятельство, что право заявителя, подлежавшего на весь период военной службы обеспечению служебным жильем и фактически обеспеченного им, на предоставление жилищной субсидий или жилого помещения для постоянного проживания возникает в силу закона в связи с увольнением с военной службы, не свидетельствует о возможности его увольнения без предоставления жилья.

Таким образом, доводы жалобы о том, что Магомедов Н.М. правомерно поставил вопрос об отмене приказов командующего войсками регионального командования и командира войсковой части █████ в части увольнения его с военной службы и исключения из списков личного состава воинской части заслуживают внимания.

При разрешении требований о восстановлении Магомедова Н.М. на военной службе Судебная коллегия принимает во внимание содержащиеся в материалах дела данные о предоставлении заявителю жилого помещения для постоянного проживания в избранном месте жительства после увольнения с военной службы, от получения которого он отказался.

Проверка этих сведений, а именно выяснение факта предоставления заявителю жилья, соответствие его требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, а также причины отказа от получения жилого помещения имели существенное значение для дела, поскольку в соответствии с правовой позицией Конституционного Суда Российской Федерации, сформулированной в определении от 7 декабря 2010 г. № 1622-О-О, военнослужащий, добровольно принявший на себя обязательства по несению военной службы до обеспечения жилым помещением, после его получения подлежит увольнению.

Кроме того, согласно абзацу третьему п. 1 ст. 23 Федерального закона «О статусе военнослужащих» в случаях, если военнослужащие определенной категории, к которой относится заявитель, отказались от предложенного жилого помещения, расположенного по месту военной службы, которое соответствует требованиям, установленным законодательством Российской Федерации, их согласия на увольнение с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями без предоставления им жилых помещений не требуется.

Таким образом, в целях правильного разрешения дела суду необходимо было исследовать доказательства, которые бы позволили ответить на вопросы, связанные с предоставлением заявителю жилого помещения. Однако этого сделано не было.

Нарушение судом норм материального права и недоказанность установленных судом обстоятельств, имеющих значение для дела, привели к тому, что остались невыясненными юридически значимые обстоятельства о праве Магомедова Н.М. на прохождение военной службы до обеспечения его жильем.

В связи с изложенным судебные акты суда подлежат отмене, а дело – направлению на новое рассмотрение в Московский гарнизонный военный суд.

При новом рассмотрении дела суду следует дать оценку доводам кассационной жалобы о необходимости принятия Магомедова Н.М. на жилищный учет с 4 июня 2011 г.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 327, 328, п. 2 ч. 1 ст. 329, ст. 330 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, Судебная коллегия по делам военнослужащих

**определила:**

решение Московского гарнизонного военного суда от 9 апреля 2015 г. и апелляционное определение Московского окружного военного суда от 16 июля 2015 г. по заявлению Магомедова Н. [REDACTED]. М. [REDACTED] в связи с существенным нарушением норм материального права отменить, направить дело на новое рассмотрение в Московский гарнизонный военный суд в ином составе судей.

Председательствующий

[REDACTED]  
И.В. Крупнов

Судьи

[REDACTED]  
А.В. Воронов

[REDACTED]  
О.А. Дербилов