



# ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

№ 208-КГ15-6

## КАССАЦИОННОЕ ОПРЕДЕЛЕНИЕ

г. Москва

1 октября 2015 г.

Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации в составе  
председательствующего Крупнова И.В.,  
судей Замашнюка А.Н., Сокерина С.Г.

при секретаре Замолоцких В.А. рассмотрела в открытом судебном заседании административное дело по кассационной жалобе представителя Шестого объединенного авиационного отряда ФСБ России (далее – Отряд) Мельникова С.С. на решение Южно-Сахалинского гарнизонного военного суда от 8 сентября 2014 г. и апелляционное определение Дальневосточного окружного военного суда от 18 ноября 2014 г. по заявлениям бывшего военнослужащего Отряда подполковника запаса Аксененко Л. В. об оспаривании приказа ФСБ России об увольнении заявителя с военной службы и военного прокурора 318 военной прокуратуры гарнизона об исключении заявителя из списков личного состава воинской части без обеспечения жилым помещением в избранном месте жительства.

Заслушав доклад судьи Верховного Суда Российской Федерации Крупнова И.В., изложившего обстоятельства административного дела, содержание судебных актов, принятых по делу, доводы кассационной жалобы, объяснения представителя Директора ФСБ России Ковалевского И.И., представителей Отряда Лобанова П.А., Меренцева А.И. и Холода А.Н. в обоснование доводов кассационной жалобы, мнение прокурора отдела Главной военной прокуратуры Гаврилова А.В., полагавшего необходимым судебные акты отменить в части удовлетворенных требований, кассационную жалобу удовлетворить, Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного

Суда Российской Федерации

**установила:**

решением Южно-Сахалинского гарнизонного военного суда от 8 сентября 2014 г. заявления удовлетворены. Приказ ФСБ России от 24 сентября 2008 г. № 1014-лс в части увольнения Аксененко Л.В. с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями и приказ командира Отряда от 10 июня 2014 г. № 82-лс об исключении заявителя из списков личного состава Отряда судом признаны незаконными.

Апелляционным определением Дальневосточного окружного военного суда от 18 ноября 2014 г. решение в части удовлетворения заявления Аксененко Л.В. о признании незаконным приказа ФСБ России отменено, по делу принято новое решение об отказе в удовлетворении заявления в указанной части, в остальном судебное постановление оставлено без изменения.

Определением судьи Дальневосточного окружного военного суда от 9 апреля 2015 г. в передаче кассационной жалобы представителя должностного лица для рассмотрения в судебном заседании суда кассационной инстанции отказано.

В кассационной жалобе представитель командира Отряда, утверждая об ошибочности вывода судов о том, что обеспечение Аксененко Л.В. служебным жилым помещением не могло явиться препятствием к его увольнению с военной службы и исключению в связи с этим из списков личного состава Отряда без согласия на это заявителя, просит отменить судебные постановления в части удовлетворенных требований.

В обоснование жалобы он указывает, что законодательство не содержит запрета на исключение уволенного военнослужащего из списков личного состава воинской части без предоставления жилого помещения по избранному после увольнения месту жительства в случае обеспеченности его служебным жильем по месту военной службы. Таким жильем, указывается далее в жалобе, заявитель был обеспечен по установленным нормам, однако самостоятельно сдал его, что свидетельствует о злоупотреблении им правом.

Определением судьи Верховного Суда Российской Федерации от 27 августа 2015 г. кассационная жалоба с делом передана для рассмотрения в судебном заседании Судебной коллегии по делам военнослужащих.

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

Рассмотрев материалы административного дела, обсудив доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия по делам военнослужащих находит судебные постановления подлежащими частичной отмене по следующим основаниям.

Из материалов дела следует, что Аксененко Л.В., проходивший военную службу в закрытом военном городке на летной должности, в июне 2001 года был обеспечен по установленным нормам служебным жилым помещением.

В октябре 2002 года заявитель признан нуждающимся в жилом помещении для постоянного проживания по месту дислокации Отряда в г. ██████████.

Распоряжением Правительства Российской Федерации от 22 января 2007 г. № 61-р пос. Горячий Пляж Южно-Курильского района Сахалинской области исключен из числа закрытых военных городков.

После признания в марте 2008 года негодным по состоянию здоровья к летной работе Аксененко Л.В., имевший к тому времени общую продолжительность военной службы более 10 лет, обратился по команде с рапортом об увольнении с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями с предоставлением ему жилого помещения по избранному месту жительства в г. ██████████ до исключения из списков личного состава Отряда. От назначения на другие воинские должности он отказался.

Решением жилищной комиссии войсковой части ██████████ от 12 мая 2008 г. Аксененко Л.В. признан нуждающимся в жилом помещении в г. ██████████.

В ходе беседы в связи с предстоящим увольнением командованием было доведено до Аксененко Л.В., что в связи с тем, что он обеспечен по месту военной службы служебным жильем, он будет уволен и исключен из списков личного состава Отряда с оставлением в списке нуждающихся в получении жилых помещений по избранному месту жительства.

Приказом ФСБ России от 24 сентября 2008 г. № 1014-лс заявитель уволен с военной службы в запас и приказом командира Отряда от 10 июня 2014 г. № 82-лс исключен из списков личного состава Отряда.

Перед изданием приказа об исключении из списков личного состава Отряда Аксененко Л.В. 30 апреля 2014 г. по своей инициативе сдал занимаемую служебную квартиру.

Признавая названные приказы незаконными, суд первой инстанции исходил из того, что Аксененко Л.В. признан нуждающимся в жилом помещении как по месту военной службы, так и в избранном месте жительства, служебное жилье по месту военной службы сдал, а согласия на увольнение до обеспечения жилым помещением в г. ██████████ не давал.

Соглашаясь с решением в части признания незаконным приказа об исключении Аксененко Л.В. из списков личного состава Отряда, окружной военный суд вместе с тем признал законным приказ о его увольнении с военной службы ввиду согласия заявителя с таким увольнением.

Выводы судов в части незаконности исключения Аксененко Л.В. из списков личного состава Отряда основаны на неправильном применении норм материального права.

В суде установлено, что Аксененко Л.В. был согласен с увольнением с военной службы, однако возражал против исключения из списков личного состава Отряда до обеспечения жилым помещением в избранном месте жительства. То есть нахождение на военной службе заявитель связывал не с ее прохождением, а с реализацией жилищных прав.

Между тем в соответствии с п. 1 ст. 23 Федерального закона от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» (далее – Федеральный закон «О статусе военнослужащих»), военнослужащие, общая продолжительность военной службы которых составляет 10 лет и более, нуждающиеся в улучшении жилищных условий, без их согласия не могут быть уволены с военной службы по организационно-штатным мероприятиям в случае отсутствия у них по месту военной службы жилых помещений.

Запрет на исключение уволенного с военной службы военнослужащего из списков личного состава воинской части, в отсутствие его согласия на это, в силу п. 16 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. № 1237, предусмотрен лишь в случае необеспечения его денежным, вещевым и продовольственным обеспечением.

При таких данных увольнение Аксененко Л.В. с военной службы предполагало исключение его из списков личного состава Отряда в сроки, установленные п. 24 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы.

Основания для продолжения заявителем военной службы после признания его негодным к летной работе и отказа от назначения на другие воинские должности также отсутствовали.

Положения п. 1 ст. 23 Федерального закона «О статусе военнослужащих», а также п. 14 ст. 15 названного Закона, согласно которому при наличии у военнослужащего по месту военной службы жилого помещения, в случае перемены места жительства, его сдача производится при получении жилого помещения по избранному месту жительства, не содержат указания на форму собственности жилищного фонда, в котором проживает увольняемый военнослужащий по месту военной службы.

Более того, в силу п. 17 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащий, общая продолжительность военной службы которого составляет 10 лет и более, нуждающийся в улучшении жилищных условий, без его согласия не может быть уволен с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями без предоставления ему жилого помещения по нормам жилищного законодательства; при желании указанных военнослужащих получить жилые помещения не по месту дислокации воинской части они увольняются с военной службы и обеспечиваются жилыми помещениями в соответствии с законодательством Российской Федерации.

**Следовательно, непредоставление заявителю жилья по избранному месту жительства при обеспеченности его по месту военной службы служебным жилым помещением по установленным нормам само по себе не является препятствиям для увольнения в запас.**

Для оценки правомерности такого увольнения суду требовалось установить возможность проживания Аксененко Л.В. в занимаемом жилом помещении, поскольку согласно п. 1 ст. 15 Федерального закона «О статусе военнослужащих» военнослужащие, обеспечиваемые служебными жилыми помещениями, заключают с Министерством обороны Российской Федерации (иным федеральным органом исполнительной власти, в котором федераль-

ным законом предусмотрена военная служба) договор найма служебного жилого помещения, в котором определяется порядок предоставления служебного жилого помещения, его содержания и освобождения.

Согласно разъяснениям, содержащимся в п. 48 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», исходя из положений абзаца четырнадцатого п. 1 ст. 15, абзаца второго п. 1 ст. 23 Федерального закона «О статусе военнослужащих», п. 17 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы при решении споров о правомерности увольнения с военной службы военнослужащих, обеспеченных служебными жилыми помещениями, до реализации ими права на жилище по избранному постоянному месту жительства, отличному от места военной службы, суды должны учитывать условия заключенного военнослужащими договора найма служебного жилого помещения (жилищного договора) и другие заслуживающие внимание обстоятельства.

В суде установлено, что при получении Аксененко Л.В. в июне 2001 г. служебного жилого помещения договор найма с ним не заключался, а при увольнении командование дало заявителю гарантии сохранения за ним этого помещения до обеспечения жильем по избранному месту жительства.

Сдача Аксененко Л.В. служебного жилого помещения не свидетельствует о нарушении командованием его жилищных прав по месту службы, поскольку закон содержит запрет на увольнение определенной категории военнослужащих, к которой относится заявитель, без предоставления жилья по избранному месту жительства **только в случае их необеспеченности вовсе жилым помещением по месту военной службы и отсутствия согласия на увольнение.**

К тому же, как следует из письменных объяснений врио командира Отряда, после сдачи заявителем служебного жилья оно никому не перераспределялось, в него никто не вселялся, а заявителю было предложено занять служебное жилое помещение до обеспечения жильем по избранному месту жительства.

Из изложенного следует, что увольнение Аксененко Л.В. с военной службы не предполагало необходимости освобождения им занимаемого по месту военной службы служебного жилого помещения до реализации жилищных прав по избранному месту жительства.

Таким образом, приказ об исключении заявителя из списков личного состава Отряда, изданный во исполнение приказа о его увольнении с военной службы, Судебная коллегия находит законным, а выводы судов об обратном ошибочными.

Допущенные нарушения повлияли на исход дела и без их устранения невозможна защита охраняемых законом публичных интересов, что в силу ст. 328 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации является основанием для отмены в кассационном порядке обжалуемых судебных актов в части признании незаконным приказа об исключении зая-

вителя из списков личного состава Отряда и принятия по делу нового решения об отказе в удовлетворении заявления.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 327, 328, п. 5 ч. 1 ст. 329, ст. 330 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации, Судебная коллегия по делам военнослужащих

**определила:**

решение Южно-Сахалинского гарнизонного военного суда от 8 сентября 2014 г. и апелляционное определение Дальневосточного окружного военного суда от 18 ноября 2014 г. в связи с существенным нарушением норм материального права отменить в части признания незаконным приказа командира Шестого объединенного авиационного отряда ФСБ России от 10 июня 2014 г. № 82-лс об исключении Аксененко Л.В. из списков личного состава Отряда, принять по делу в этой части новое решение, которым в удовлетворении заявления отказать.

В остальном судебные акты оставить без изменения.

Председательствующий

И.В. Крупнов

Судьи:

А.Н. Замашнюк

С.Г. Сокерин