

РЕШЕНИЕ
ИМЕНЕМ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

26 декабря 2018 года

Г.Шебекино

Шебекинский районный суд Белгородской области в составе:

Председательствующего судьи Подрейко С.В.,

При секретаре Фоминой Н.С.,

С участием: административного истца [REDACTED], его представителя адвоката Башкатова В.В. (по ордеру и доверенности), представителя административного ответчика военного комиссариата Белгородской области [REDACTED] (по доверенности),

рассмотрев в открытом судебном заседании административное дело по административному иску [REDACTED] к военному комиссариату Белгородской области, призывной комиссии Шебекинского района Белгородской области об оспаривании решения призывной комиссии, возложении обязанности по устранению допущенных нарушений,

у с т а н о в и л :

[REDACTED] 16.10.1991 года рождения, обратился в суд с административным иском об оспаривании решения призывной комиссии Шебекинского района Белгородской области от 24 октября 2018 года о признании его не прошедшим военную службу, не имея на то законных оснований, в соответствии с пунктом 1.1 статьи 28 Федерального закона от 28 марта 1998 года N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" (далее - Закон N 53-ФЗ), просил возложить на призывную комиссию обязанность принять иное решение, зачислив его в запас в соответствии с ч.1 ст.28 Закона N 53-ФЗ. Свои требования заявитель обосновал тем, что от службы в армии не уклонялся, зачисление в запас в связи с достижением предельного возраста как не прошедшего военную службу без законных оснований с выдачей справки взамен военного билета является неправомерным и нарушает его трудовые права. Указал, что прошел срочную военную службу в Вооруженных силах Украины с 06.10.2010 года по 04.10.2011 года. 03.11.2016 года вступил в гражданство РФ и получил паспорт гражданина РФ, 05.05.2017 года был зарегистрирован по месту пребывания по адресу: г.Шебекино, [REDACTED] где проживает до настоящего времени. На момент прохождения им военной службы действовала редакция п.п. «г» п.1 ст.23 Закона № 53-ФЗ, в соответствии с которой от призыва на военную службу освобождались граждане, прошедшие военную службу в другом государстве. Считает, что после окончания военной службы в 2011 году в соответствии с действовавшим на тот момент законодательством он должен был быть освобожден от военной службы в РФ. Кроме того, в отношении него не осуществлялись мероприятия по организации призыва на военную службу в юридически значимый период с 03.11.2016 года до достижения им возраста 27 лет (16 октября 2018 года), повестки о необходимости явки в военный комиссариат не направлялись, а обязанность самостоятельно явиться в военкомат у него отсутствовала.

В судебном заседании административный истец [REDACTED] представитель [REDACTED], поддержали заявленные требования. [REDACTED] дополнительно пояснил, что в Российскую Федерацию переехал из Украины в 2015 году по программе «Переселение соотечественников». Получил разрешение на временное проживание в г.Калуге до 2018 года. Был снят с регистрационного учета 31.12.2016 года. После переезда в г.Шебекино был зарегистрирован по месту пребывания. Он был уверен в наличии права на освобождение от прохождения военной службы в Российской Федерации, поэтому не торопился встать на учет в военкомате. В августе 2018 года его знакомый, также в аналогичный период проходивший службу в Вооруженных силах Украины и переехавший с ним в Российскую Федерацию, сообщил, что в военкомате ему разъяснили, что он может быть призван на военную службу.

Он сразу обратился в Шебекинский отдел военного комиссариата, в течение 2-х недель прошел медицинское освидетельствование, и 10.09.2018 года подал заявление о выдаче военного билета. Решение призывной комиссией было принято 24.10.2018 года, по достижению им возраста 27 лет.

Представитель административного ответчика военного комиссариата Белгородской области [REDACTED] заявленные [REDACTED] требования не признала. Поддержала письменные возражения, согласно которым в нарушение ст.10 Закона № 58-ФЗ [REDACTED] с момента вступления в гражданство РФ не прибыл в двухнедельный срок в военный комиссариат Калужской области и не сообщил о получении гражданства РФ. 02.08.2018 года [REDACTED] был зарегистрирован по месту пребывания по адресу: Белгородская обл., г.Шебекино, ул. [REDACTED], сроком до 02.08.2019 года. 10.09.2018 года [REDACTED] прибыл в военный комиссариат г.Шебекино и Шебекинского района для решения вопроса о постановке на воинский учет и получения военного билета, где ему был доведен перечень необходимых документов и порядок получения. [REDACTED] был привлечен к административной ответственности по ст.21.5 КоАП РФ, поскольку в период со 02.08.2018 года по 10.09.2018 года, проявляя беспечность и неорганизованность, не явился в установленный законом срок в военный комиссариат г.Шебекино и Шебекинского района для постановки на воинский учет. Считает, что призывной комиссией обоснованно вынесено решение о признании административного истца не прошедшим военную службу по призыву, не имея на то законных оснований, поскольку Федеральным законом от 07.06.2013 N 111-ФЗ "О внесении изменения в статью 23 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" с 01.08.2013 в пп. "г" п. 1 ст. 23 Федерального закона от 28.03.1998 N 53-ФЗ внесены изменения, он изложен в редакции, в соответствии с которой от призыва на военную службу освобождаются граждане, прошедшие военную службу в другом государстве, в случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации. [REDACTED] в период прохождения военной службы в Вооруженных силах Украины являлся гражданином Украины, а только в 2016 году получил гражданство Российской Федерации. Международных договоров между Российской Федерацией и Республикой Украины о воинской обязанности и военой службе нет.

Представитель административного ответчика призывной комиссии Шебекинского района Белгородской области в судебное заседание не явился. О месте и времени судебного разбирательства извещены. Дело рассмотрено в отсутствие представителя призывной комиссии Шебекинского района Белгородской области.

Выслушав участников процесса, исследовав представленные доказательства, суд находит заявленные [REDACTED] требования подлежащими удовлетворению.

В соответствии с ч. 1 ст. 218 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации гражданин, организация, иные лица могут обратиться в суд с требованиями об оспаривании решений, действий (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, иного органа, организации, наделенных отдельными государственными или иными публичными полномочиями (включая решения, действия (бездействие) квалификационной коллегии судей, экзаменационной комиссии), должностного лица, государственного или муниципального служащего (далее - орган, организация, лицо, наделенные государственными или иными публичными полномочиями), если полагают, что нарушены или оспорены их права, свободы и законные интересы, созданы препятствия к осуществлению их прав, свобод и реализации законных интересов или на них незаконно возложены какие-либо обязанности.

Согласно части 8 статьи 226 КАС РФ при рассмотрении административного дела об оспаривании решения, действия (бездействия) органа, организации, лица, наделенных государственными или иными публичными полномочиями, суд проверяет законность решения, действия (бездействия) в части, которая оспаривается, и в отношении лица, которое является административным истцом, или лиц, в защиту прав, свобод и законных интересов которых подано соответствующее административное исковое заявление. При проверке законности этих решения, действия (бездействия) суд не связан основаниями и доводами, содержащимися в административном исковом заявлении о признании незаконными решения,

действия (бездействия) органа, организации, лица, наделенных государственными или иными публичными полномочиями, и выясняет обстоятельства, указанные в частях 9 и 10 настоящей статьи, в полном объеме.

В соответствии с частью 2 статьи 59 Конституции Российской Федерации защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации.

Правовое регулирование в области воинской обязанности и военной службы в целях реализации гражданами Российской Федерации конституционного долга и обязанности по защите Отечества осуществляется Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе".

В соответствии с подпунктом "г" пункта 1 статьи 23 указанного Закона в редакции Федерального закона от 19 июля 2001 года N 102-ФЗ от призыва на военную службу освобождаются граждане прошедшие военную службу в другом государстве.

Федеральным законом от 7 июня 2013 года N 111-ФЗ с 1 августа 2013 года в подпункт "г" пункта 1 статьи 23 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" внесены изменения, он изложен в редакции, в соответствии с которой от призыва на военную службу освобождаются граждане, прошедшие военную службу в другом государстве, в случаях, предусмотренных международными договорами Российской Федерации.

Согласно правовой позиции, сформулированной Конституционным Судом Российской Федерации в Постановлениях от 24 мая 2001 года 8-П, от 17 июня 2013 года N 13-П, придание обратной силы закону, ухудшающему положение граждан и означающему, по существу, отмену для этих лиц права, приобретенного ими в соответствии с ранее действовавшим законодательством и реализуемого ими в конкретных правоотношениях, несовместимо с положениями статей 1 (часть 1), 2, 18, 54 (часть 1), 55 (часть 2) и 57 Конституции Российской Федерации.

По смыслу указанных положений, действие новой редакции подпункта "г" пункта 1 статьи 23 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе", действующей с 1 августа 2013 года, распространяется на граждан, которые на тот момент еще не получили право на освобождение от призыва. Положения новой редакции указанной нормы подлежат применению к правоотношениям, возникшим после введения ее в действие.

Из материалов дела следует, что [] являясь гражданином Украины, проходил срочную военную службу в Вооруженных Силах Украины с 06.10.2010 года по 04.10.2011 года, 22.12.2015 года снят с воинского учета в Изюмском ОГВК (учетная карточка к военному билету СО []).

Согласно копии паспорта гражданина РФ 03.11.2016 года [] вступил в гражданство Российской Федерации, паспорт выдан УФМС России по Калужской области в г.Калуге.

По сообщению военного комиссариата Калужской области от 02.10.2018 года [] А.С. на воинском учете в указанном комиссариате не состоял.

Согласно свидетельств о регистрации по месту пребывания [] был зарегистрирован по месту пребывания по адресу: Белгородская обл., г.Шебекино, ул. [], на срок с 03.05.2017 года по 03.05.2015 года, и со 02.08.2018 года по 02.08.2019 года.

10.09.2018 года [] обратился в военный комиссариат г.Шебекино и Шебекинского района с заявлением о выдаче военного билета на основании принятия гражданства РФ.

Решением призывной комиссии Шебекинского района Белгородской области от 24 октября 2018 года [] признан не прошедшим военную службу, не имея на то законных оснований, в соответствии с пунктом 1.1 статьи 28 Федерального закона от 28 марта 1998 года N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе"

Поскольку [] вступил в гражданство РФ после вступления в действие новой редакции подпункта "г" пункта 1 статьи 23 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе", действующей с 1 августа 2013 года, и с этого момента у него могло возникнуть право на освобождение от призыва на военную службу, в данном случае подлежат

применению положения новой редакции, поэтому доводы административного истца о наличии оснований для его освобождения от призыва необоснованны.

Вместе с тем, [REDACTED], 16.10.1991 года рождения, обратился в военный комиссариат г.Шебекино и Шебекинского района с заявлением о выдаче военного билета 10.09.2018 года, более чем за месяц до достижения им возраста 27 лет.

Постановлением Правительства Российской Федерации от 11 ноября 2006 года N 663 утверждено Положение о призыве на военную службу граждан Российской Федерации (далее - Положение).

При зачислении в запас граждан, не прошедших до достижения ими возраста 27 лет военную службу по призыву (за исключением граждан, не прошедших военную службу по призыву по основаниям, предусмотренным пунктами 1 и 2, подпунктом "в" пункта 3, пунктом 4 статьи 23 и статьей 54 Федерального закона N 53-ФЗ, либо в связи с отменой призывной комиссией субъекта Российской Федерации решения нижестоящей призывной комиссии), призывная комиссия на основании документов воинского учета, хранящихся в отделе (муниципальном) (личное дело призывника, учетно-алфавитная книга), а для граждан, не состоявших на воинском учете, на основании справок соответствующих отделов (муниципальных) выносит заключение о том, что гражданин не прошел военную службу по призыву, не имея на то законных оснований. Такое заключение выносится, если гражданин не проходил военную службу, не имея на то законных оснований, начиная с 1 января 2014 года, при этом состоял (обязан был состоять) на воинском учете и подлежал призыву на военную службу (пункт 34 Положения в редакции, действовавшей в период возникновения спорных правоотношений).

Пунктом 17 Положения установлено, что при наличии оснований, предусмотренных Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе" и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, призывная комиссия выносит решение об освобождении призывника от призыва на военную службу или о предоставлении ему отсрочки от призыва на военную службу. Такое решение выносится на основании документов, представленных призывником в призывную комиссию, один раз при первоначальном рассмотрении данного вопроса.

Контроль за наличием у призывника оснований для освобождения от призыва на военную службу или для отсрочки от призыва на военную службу возлагается на начальника отдела (муниципального), а за прохождением призывником назначенного ему медицинского обследования, лечения и повторного медицинского освидетельствования - на отдел (муниципальный) и соответствующие медицинские организации (пункт 18 Положения).

В силу пункта 1 статьи 5 Федерального закона N 53-ФЗ проведение мероприятий по медицинскому освидетельствованию и медицинскому осмотру при постановке на воинский учет, призыве на военную службу и проведении иных мероприятий, связанных с призывом на военную службу, осуществляется военными комиссариатами.

Вопросам организации призыва граждан на военную службу посвящена статья 26 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе".

На основании пункта 1 названной статьи призыв на военную службу граждан, не пребывающих в запасе, включает: явку на медицинское освидетельствование и заседание призывной комиссии; явку в указанные в повестке военного комиссариата время и место для отправки к месту прохождения военной службы и нахождение в военном комиссариате до начала военной службы. Призыв на военную службу указанных граждан организуют военные комиссариаты через свои структурные подразделения и осуществляют призывные комиссии, создаваемые в муниципальных районах, городских округах и на внутригородских территориях городов федерального значения решением высшего должностного лица субъекта Российской Федерации (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) по представлению военного комиссара.

На мероприятия, связанные с призывом на военную службу, граждане вызываются повестками военного комиссариата (пункт 3 указанной статьи).

В соответствии со статьей 31 Федерального закона N 53-ФЗ граждане, не пребывающие в запасе, подлежащие призыву на военную службу, обязаны явиться в указанные в повестке

военного комиссариата время и место на медицинское освидетельствование, заседание призывной комиссии или для отправки в воинскую часть для прохождения военной службы, а также находиться в военном комиссариате до начала военной службы (пункт 1).

Граждане, подлежащие призыву на военную службу, обязаны получать повестки военного комиссариата под расписку. Повестки вручаются гражданам работниками военного комиссариата или по месту работы (учебы) гражданина руководителями, другими ответственными за военно-учетную работу должностными лицами (работниками) организаций. В повестках должны быть указаны правовые последствия невыполнения гражданами изложенных в них требований. В случае невозможности вручения повесток гражданам, подлежащим призыву на военную службу, указанными работниками, руководителями или должностными лицами обеспечение их прибытия на мероприятия, связанные с призывом на военную службу, возлагается на соответствующие органы внутренних дел на основании соответствующего письменного обращения военного комиссариата (пункт 2).

В случае неявки без уважительных причин гражданина по повестке военного комиссариата на мероприятия, связанные с призывом на военную службу, указанный гражданин считается уклоняющимся от военной службы и привлекается к ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации (пункт 4).

Пунктом 34 Инструкции по подготовке и проведению мероприятий, связанных с призывом на военную службу граждан Российской Федерации, не пребывающих в запасе, утвержденной приказом Министра обороны Российской Федерации от 2 октября 2007 года N 400, предусмотрено, что после создания призывной комиссии ее председатель совместно с военным комиссаром разрабатывает график работы этой комиссии, в соответствии с которым в военном комиссариате составляются именные списки призывников по дням их явки на заседание призывной комиссии. Вызову на призывную комиссию подлежат все призывники, кроме пользующихся отсрочкой от призыва на военную службу и не подлежащих призыву на военную службу. При этом в первую очередь на комиссию вызываются граждане старших возрастов, пользовавшиеся ранее отсрочкой от призыва на военную службу и потерявшие это право, а также по различным основаниям ранее не призванные на военную службу или не отправленные к месту ее прохождения. Оповещение граждан о явке в военный комиссариат на мероприятия, связанные с призывом на военную службу, осуществляется повестками согласно приложению N 30 к данной инструкции в соответствии с именными списками и на протяжении всего периода подготовки и проведения мероприятий, связанных с призывом граждан на военную службу.

Вынося заключение о признании гражданина не прошедшим без законных на то оснований военную службу по призыву, призывная комиссия не связана необходимостью оценки фактических обстоятельств, вследствие которых данный гражданин не прошел военную службу, установления фактов наличия или отсутствия объективных условий или уважительных причин для неисполнения им своей конституционной обязанности по защите Отечества, а также фактов привлечения его к административной или уголовной ответственности за совершение действий (бездействие), связанных с виновным неисполнением обязанностей по воинскому учету или уклонением от призыва на военную службу. Вместе с тем, поскольку не исключаются ситуации, при которых гражданин не прошел военную службу по призыву по не зависящим от него причинам, обусловленным какими-либо объективными обстоятельствами (например, если на территории, где проживал гражданин призывного возраста, не проводились мероприятия, связанные с призывом на военную службу), предполагается, что члены призывной комиссии, действующие в порядке, предусмотренном разделом III Положения о призыве на военную службу граждан Российской Федерации, беспристрастно и всесторонне изучают имеющиеся у них документы и выносят свое заключение на основе коллегиальности и в равной мере принимая во внимание все обстоятельства, вследствие которых гражданин не исполнил свою конституционную обязанность по защите Отечества путем прохождения военной службы по призыву.

Представитель военного комиссариата Белгородской области [] не отрицала в судебном заседании, что с даты обращения [] в военный комиссариат и

до достижения им возраста 27 лет мог быть осуществлен весь комплекс мероприятий по призыву его на военную службу.

Доказательств уклонения [REDACTED] от получения повесток о вызове на призывную комиссию и др. – не представлено.

Приказом Министра обороны Российской Федерации от 18.07.2014 №495 утверждена Инструкция по обеспечению функционирования системы воинского учета граждан Российской Федерации, предусматривающая Порядок ведения и хранения справки взамен военного билета, согласно пункту 1 которого такая справка оформляется и выдается гражданам Российской Федерации, не прошедшим военную службу по призыву, не имея на то законных оснований, в соответствии с заключением призывной комиссии, поскольку военный билет в таком случае не выдается.

Как установлено пунктом 11 части 1 статьи 16 Федерального закона от 27.07.2004 №79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации», гражданин не может быть принят на гражданскую службу, а гражданский служащий не может находиться на службе в случае признания его не прошедшим военную службу по призыву, не имея на то законных оснований, в соответствии с заключением призывной комиссии (за исключением граждан, прошедших военную службу по контракту) - в течение 10 лет со дня истечения срока, установленного для обжалования указанного заключения, либо со дня вступления в законную силу решения суда по делу об обжаловании указанного заключения и (или) решения призывной комиссии.

Следовательно, справка, выдаваемая гражданину взамен военного билета, является основанием для отказа в прохождении государственной гражданской службы и применения предусмотренных законом ограничений в правах.

При таких обстоятельствах решение призывной комиссии Шебекинского района Белгородской области от 24.10.2018 года, протокол № 22, о признании [REDACTED] ([REDACTED] не прошедшим военную службу по призыву, не имея на то законных оснований, следует признать незаконным.

На призывную комиссию Шебекинского района Белгородской области должна быть возложена обязанность устранить нарушение прав административного истца.

Руководствуясь ст.ст. 175-180 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации,

Р Е Ш И Л :

Административный иск [REDACTED] удовлетворить.

Признать незаконным решение призывной комиссии Шебекинского района Белгородской области от 24.10.2018 года, протокол № 22, о признании [REDACTED] ([REDACTED] не прошедшим военную службу по призыву, не имея на то законных оснований.

Обязать призывную комиссию Шебекинского района Белгородской области устранить допущенные нарушения прав [REDACTED]

Решение может быть обжаловано в судебную коллегия по административным делам Белгородского областного суда в течение одного месяца со дня изготовления в окончательной форме, то есть 30.12.2018 года.

Председательствующий судья

подпись

Подрейко С.В.

