

[Печать](#)

Решение по административному делу - апелляция

[Информация по делу](#)

Судья Аксенова Е.Г. Дело № 33а-5469/2023 (2а-1089/2023)

43RS0017-01-2023-001296-70

Апелляционное ОПРЕДЕЛЕНИЕ

Резолютивная часть апелляционного определения оглашена 09.11.2023.

Мотивированный судебный акт изготовлен в окончательной форме 13.11.2023.

г. Киров 09 ноября 2023 года

Судебная коллегия по административным делам Кировского областного суда в составе:

председательствующего судьи	Русских Л.В.,
судей	Мосеева А.В., Сметаниной О.Н.,
при секретаре	Абаскаловой А.А.

рассмотрела в открытом судебном заседании апелляционную жалобу Н.

на решение Кирово-Чепецкого районного суда Кировской области от 18.07.2023,

принятого по административному делу по административному исковому заявлению Н. к Военному комиссариату г. Кирово-Чепецка и Кирово-Чепецкого района, ФКУ «Военный комиссариат Кировской области», Призывной комиссии МО «Город Кирово-Чепецк» Кировской области о признании незаконным решения призывной комиссии о призыве на военную службу.

Заслушав доклад судьи Русских Л.В., судебная коллегия

установила:

Н. обратился в суд с административным иском к Военному комиссариату г. Кирово-Чепецка и Кирово-Чепецкого района, ФКУ «Военный комиссариат Кировской области» о признании незаконным решения призывной комиссии о призыве на военную службу.

В обоснование заявленных требований административным истцом указано, что он состоит на воинском учете в военном комиссариате г. Кирово-Чепецка и Кирово-Чепецкого района Кировской области. По итогам прохождения <дата> призывной комиссии, в отношении него принято решение о призыве на военную службу с предназначением в сухопутные войска, с которым он не согласен, поскольку его <данные изъяты> Б., призванный на военную службу по мобилизации, погиб при исполнении обязанностей военной службы <данные изъяты>, что является основанием для освобождения его от призыва на военную службу на основании пп. «б» п. 2 ст. 23 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе». Исходя из указанных обстоятельств, Н. просил суд признать незаконным решение призывной комиссии о его призыве на военную службу, предоставить право на освобождение от военной службы по призыву на основании подп. «б» п.2 ст. 23 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе».

Судом первой инстанции к участию в административном деле в качестве административного соответчика привлечена призывная комиссия МО «Город Кирово-Чепецк» Кировской области, в качестве заинтересованного лица - призывная комиссия Кировской области.

Рассмотрев спор, Кирово-Чепецкий районный суд Кировской области своим решением от 18.07.2023 отказал в удовлетворении заявленных требований, в связи с отсутствием у административного истца права на освобождение от призыва на военную службу на основании пп. «б» п. 2 ст. 23 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе».

Не согласившись с принятым судебным актом, Н. подал апелляционную жалобу, в которой настаивает на позиции и доводах, приводимых им в районном суде, в связи с чем решение суда просит отменить и принять новый судебный акт.

Явившийся в судебное заседание административный истец Н. на требованиях и доводах жалобы настаивает.

В силу ст. 150, 307 КАС РФ административное дело рассмотрено судебной коллегией в отсутствие не явившихся административных ответчиков и заинтересованных лиц, извещенных о времени и месте судебного заседания надлежащим образом.

В соответствии с ч. 1 ст. 308 КАС РФ судебная коллегия рассмотрела административное дело в полном объеме, поскольку не связана основаниями и доводами, изложенными в апелляционной жалобе, возражениях.

Исследовав материалы дела, обсудив доводы апелляционной жалобы, заслушав административного истца, судебная коллегия приходит к выводу, что обжалуемый судебный акт подлежит отмене в силу следующего.

Одним из принципов административного судопроизводства согласно п. 3 ст. 6 КАС РФ является законность и справедливость при рассмотрении и разрешении административных дел, которые обеспечиваются в соответствии со ст. 9 КАС РФ соблюдением положений, предусмотренных законодательством об административном судопроизводстве, точным и соответствующим обстоятельствам административного дела правильным толкованием и применением законов и иных нормативных правовых актов, в том числе регулирующих отношения, связанные с осуществлением государственных и иных публичных полномочий.

Согласно ч.1 ст. 218 КАС РФ гражданин может обратиться в суд с требованиями об оспаривании решений, действий (бездействия) органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, государственного или муниципального служащего, если полагает, что нарушены или оспорены его права, свободы и законные интересы, созданы препятствия к осуществлению его прав, свобод и реализации законных интересов или на него незаконно возложены какие-либо обязанности.

По смыслу требований ст. 227 КАС РФ для признания незаконными оспариваемых решений, действий (бездействия) необходимо наличие совокупности двух условий:

несоответствие оспариваемого решения, действия (бездействия) нормативным правовым актам и нарушение прав, свобод и законных интересов административного истца.

Отказывая в удовлетворении административного иска, суд первой инстанции не установил правовых оснований для признания за Н. права на освобождение от призыва на военную службу в соответствии с п. «б» ч.2 ст. 23 Федерального закона от 28.03.1998 №53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (далее - Федеральный закон от 28.03.1998 №53-ФЗ), произведя при этом анализ правового регулирования спорного вопроса, в том числе изменение во времени положений ст. 23 данного Закона, приняв во внимание установленный Указом Президента РФ от 21.09.2022 № 647 «Об объявлении частичной мобилизации в РФ» (далее – Указ Президента РФ от 21.09.2022 №647) статус призванных на военную службу по мобилизации как проходящих военную службу по контракту.

Между тем, проверяя доводы жалобы, судебной коллегией отмечается следующее.

Правовое регулирование в области воинской обязанности и военной службы в целях реализации гражданами РФ конституционного долга и обязанности по защите Отечества, а также правовое регулирование поступления на военную службу и военной службы в РФ иностранных граждан осуществляется Конституцией РФ и Федеральным законом от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе».

В то же время в соответствии с требованиями ч.1 и 2 ст. 59 Конституции РФ, защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина РФ. Гражданин РФ несет военную службу в

соответствии с федеральным законом.

В силу ст. 1 и 22 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ воинская обязанность предусматривает, в т.ч. призыв на военную службу и прохождение военной службы по призыву граждан мужского пола от 18 до 27 лет, не освобожденных от исполнения воинской обязанности и подлежащих призыву на военную службу по состоянию здоровья, и не имеющих освобождения или законной отсрочки от военной службы по призыву, основания для которых предусмотрены ст. 23 и 24 названного Закона.

Между тем, ч.2 ст. 1 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ определено, что в период мобилизации, в период военного положения и в военное время воинская обязанность граждан определяется федеральными конституционными законами, федеральными законами, иными нормативными правовыми актами РФ и также предусматривает: призыв на военную службу по мобилизации, в период военного положения и в военное время; прохождение военной службы в период мобилизации, в период военного положения и в военное время; военное обучение в период военного положения и в военное время.

Из указанных норм следует, что воинская обязанность граждан РФ в обоих случаях предусматривает, в том числе, призыв на военную службу и прохождение военной службы по призыву (ч.1 ст.1 Закона), а в период мобилизации соответственно - призыв на военную службу по мобилизации и прохождение военной службы в период мобилизации (ч.2 ст.1 Закона).

В соответствии с п.2 ст.1 Федерального закона от 26.02.1997 № 31-ФЗ «О мобилизационной подготовке и мобилизации в РФ» (далее - Федеральный закон № 31-ФЗ) под мобилизацией в РФ понимается комплекс мероприятий по переводу экономики РФ, экономики субъектов РФ и экономики муниципальных образований, переводу органов государственной власти, органов местного самоуправления и организаций на работу в условиях военного времени, переводу Вооруженных Сил РФ, других войск, воинских формирований, органов и специальных формирований на организацию и состав военного времени.

Мобилизация в РФ может быть общей или частичной. Комплекс мероприятий, проводимых при объявлении общей или частичной мобилизации в РФ, определяется в соответствии с настоящим Федеральным законом нормативными правовыми актами Президента РФ, Правительства РФ и иными нормативными правовыми актами РФ.

Указом Президента РФ от 21.09.2022 № 647 «Об объявлении частичной мобилизации в РФ» с 21.09.2022 в Российской Федерации объявлена частичная мобилизация (п.1), указано на осуществление призыва граждан РФ на военную службу по мобилизации в Вооруженные Силы РФ, а также закреплено, что граждане РФ, призванные на военную службу по мобилизации, имеют статус военнослужащих, проходящих военную службу в Вооруженных Силах РФ по контракту (п.2).

Пунктами 3 и 4 вышеназванного Указа также определено, что уровень денежного содержания граждан РФ, призванных на военную службу по мобилизации в Вооруженные Силы РФ, соответствует уровню денежного содержания военнослужащих, проходящих военную службу в Вооруженных Силах РФ по контракту. Контракты о прохождении военной службы, заключенные военнослужащими, продолжают свое действие до окончания периода частичной мобилизации, за исключением случаев увольнения военнослужащих с военной службы по основаниям, установленным настоящим Указом.

Положением п.2 ч.2 ст. 2 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ закреплено, что прохождение военной службы осуществляется гражданами РФ по призыву и в добровольном порядке (по контракту).

Другие основания федеральным законодателем не определены.

Граждане освобождаются от исполнения воинской обязанности только по основаниям, предусмотренным настоящим Федеральным законом (ч.3 ст. 1 Федерального Закона от 28.03.1998 №53-ФЗ).

Основания для освобождения от призыва граждан на военную службу, а также субъекты, имеющие право на освобождение от призыва на воинскую службу перечислены ст. 23 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе». Указанный перечень является исчерпывающим.

Согласно п.1 ст. 23 указанного Федерального закона, от призыва на военную службу освобождаются граждане: а) признанные ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья; б) проходящие или прошедшие военную службу в РФ; в) проходящие или прошедшие альтернативную гражданскую службу; г) прошедшие военную службу в другом государстве в случаях, предусмотренных международными договорами РФ.

В соответствии с требованиями пп. «б» п. 2 ст. 23 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» (в редакции, действующей в спорный период), на который ссылается административный истец, как на основание освобождения его от призыва на военную службу, право на освобождение от призыва на военную службу имеют граждане:

являющиеся сыновьями (родными братьями): военнослужащих, проходивших военную службу по призыву, погибших (умерших) в связи с исполнением ими обязанностей военной службы, и граждан, проходивших военные сборы, погибших (умерших) в связи с исполнением ими обязанностей военной службы в период прохождения военных сборов.

Из анализа действующего законодательства следует, что правовым значением при определении права близкого родственника на освобождение от призыва является как фактическое основание (призыв на военную службу, в том числе призыв по мобилизации), так и форма (прохождение военной службы, в том числе в период мобилизации).

В силу ч.1 ст. 28 Федерального закона № 53-ФЗ при призыве на военную службу граждан, не пребывающих в запасе, на призывную комиссию возлагаются обязанности по организации медицинского освидетельствования и профессионального психологического отбора указанных граждан и принятию в их отношении одного из следующих решений:

о призыве на военную службу; о направлении на альтернативную гражданскую службу; о предоставлении отсрочки от призыва на военную службу; об освобождении от призыва на военную службу; о зачислении в запас; об освобождении от исполнения воинской обязанности.

Таким образом, решение об освобождении от военной службы принимается исключительно призывными комиссиями субъектов РФ.

Указом Губернатора Кировской области от 30.03.2023 №42 «О проведении призыва граждан РФ на военную службу в апреле-июле 2023» в соответствии в федеральными законами от 28.03.1998 № 53-ФЗ, от 25.07.2002 № 113-ФЗ, постановления Правительства РФ от 11.11.2006 № 663 «Об утверждении Положения о призыве на военную службу граждан РФ» были созданы областная призывная комиссия и призывные комиссии муниципальных районов, городских и муниципальных округов Кировской области, районов муниципального образования «Город Киров» по проведению призыва граждан РФ 1996-2005 годов рождения на военную службу в апреле - июле 2023 годов с утверждением их основных и резервных составов согласно приложениям к Указу, в т.ч. призывная комиссия муниципального образования «Город Кирово - Чепецк» Кировской области с утверждением основного и резервного составов (приложение 85,86).

Как усматривается из материалов дела и установлено судом первой инстанции, решением призывной комиссии МО «Город Кирово-Чепецк» Кировской области от <дата> за №, утв. решением призывной комиссии Кировской области № от <дата>, Н., <дата> г.р., установлена категория годности <данные изъяты> он призван на военную службу с предназначением в <данные изъяты> При этом призывной комиссией оснований для реализации Н. права на освобождение от призыва на военную службу в соответствии со п.п «б» ч.2 ст. 23 Федерального закона от 28.03.1998 №53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» не установлено.

Представленными доказательствами в их совокупности в ходе судебного разбирательства был подтвержден факт близких родственных отношений <данные изъяты> между административным

истцом и Б., <дата> г.р., который ранее, <дата>, был призван на военную службу в Вооруженные Силы РФ во исполнение Указа Президента РФ от 21.09.2022 №647, и впоследствии <дата> погиб при исполнении обязанностей военной службы <данные изъяты>

Из представленных документов, касающихся призыва Б. во исполнение Указа Президента РФ от 21.09.2022 №647, судом установлено, что в рассматриваемом случае он был именно призван на военную службу по мобилизации и какого-либо контракта не заключал.

Пунктом 2 Указа Президента РФ № 647 на граждан РФ данной категории, призванных на военную службу по мобилизации, фактически был распространен статус военнослужащих, проходящих военную службу в ВС РФ по контракту дополнительно.

Так, из буквального толкования указанного нормативно-правового акта следует, что его действие направлено в первую очередь на наделение призванных на военную службу по мобилизации дополнительными льготами и гарантиями, касающимися денежного довольствия, которыми обладает категория военнослужащих, призванных на военную службу по контракту, без предрешения судьбы непосредственно связанных с указанным фактом призыва на военную службу прав иных лиц, в частности, родственников указанной категории военнослужащих.

Согласно правовой позиции Конституционного Суда РФ, изложенной в определении от 05.06.2003 № 275-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Покладова С.И. на нарушение его конституционных прав положениями п.п 2, 3 и 4 п. 4 ст. 1 Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РФ по вопросам денежного довольствия военнослужащих и предоставления им отдельных льгот», исходя из особого правового статуса военнослужащих, обусловленного характером военной службы, предусматривающей выполнение ими специфических задач обороны страны, сопряженных с опасностью для их жизни и здоровья, а также с иными специфическими условиями прохождения военной службы, законодатель вправе устанавливать военнослужащим денежное довольствие за выполнение обязанностей военной службы, являющееся разновидностью вознаграждения за труд, в рамках специального правового регулирования, в том числе используя - с учетом финансово-экономических и иных возможностей государства на соответствующем этапе его развития - социально оправданную систему дополнительных выплат и льгот.

В сложившихся обстоятельствах Указ Президента РФ направлен на поддержание граждан РФ, призванных по мобилизации, материально-финансовым обеспечением с сохранением уровня социальной защиты военнослужащих и их семей с учетом специфики военной службы наравне с военнослужащими, призванными на военную службу по контракту.

Судебная коллегия приходит к выводу, что распространение статуса военнослужащего, проходящего военную службу в Вооруженных силах РФ по контракту связано с дополнительно принятыми на себя Российской Федерацией обязательствами материального характера, основание и форма прохождения военной службы не изменены.

Обстоятельства, касающиеся отсутствия заключения <данные изъяты> контракта о прохождении военной службы, в ходе судебного разбирательства не оспаривались.

Следовательно, истец вправе претендовать на реализацию своего права на освобождение от призыва на военную службу, поскольку его <данные изъяты> проходил военную службу по призыву в период мобилизации и трагически погиб при выполнении при исполнении обязанностей военной службы <данные изъяты>, что документально подтверждено.

В рассматриваемом случае непредоставление права истцу на освобождение от призыва в сравнимо равных обстоятельствах <данные изъяты> но в разные периоды времени гибели близкого родственника (мирное, специальная военная операция) ставит его в неравное положение по реализации предоставленного государством права на освобождение лица от военной службы по пп. «б» п.2 ст. 23 Закона № 53-ФЗ, чей родственник погиб при прохождении «срочной» службы. В то время как призванные граждане РФ по частичной мобилизации имеют значимо больший риск неблагоприятных последствий по сравнению со «срочником», что не согласуется с положениями Конституции РФ.

Судебная коллегия, проанализировав нормы действующего законодательства, пришла к выводу, что в условиях частичной мобилизации и отсутствия факта введения на территории страны чрезвычайного или военного положения (предусматривающих возможность ограничения прав граждан), исходя из предмета спора, касающегося призыва на «срочную» службу, районный суд неправомерно отказал в удовлетворении заявленных требований.

Принимая во внимание конституционный принцип равенства всех перед законом и закрепленное на федеральном уровне право на освобождение от призыва на военную службу граждан, являющихся <данные изъяты> военнослужащих, проходивших военную службу по призыву, погибших в связи с исполнением ими обязанностей военной службы, по мнению судебной коллегии, следует исходить из того, что гражданам, являющимся <данные изъяты> военнослужащих, проходивших военную службу по призыву по мобилизации, погибших при исполнении обязанностей военной службы, в схожих условиях не может быть отказано в реализации права на освобождение от призыва на военную службу лишь исходя из времени гибели (в мирное или немирное время).

Таким образом, призывные комиссии при осуществлении своих полномочий по призыву на военную службу не вправе принимать решения о призыве на военную службу в отношении лиц, реализующих своё право на освобождение от призыва на военную службу.

В силу требований ч.2 ст. 22 Федерального закона №53-ФЗ на военную службу не призываются граждане, которые в соответствии с настоящим Федеральным законом освобождены от исполнения воинской обязанности, призыва на военную службу, граждане, которым предоставлена отсрочка от призыва на военную службу, а также граждане, не подлежащие призыву на военную службу.

Согласно ч.2.1 приведенной нормы граждане, указанные в п. 2 ст. 23 и п. 2 ст. 24 настоящего Федерального закона и отказавшиеся от реализации своего права на освобождение от призыва на военную службу или права на отсрочку от призыва на военную службу, призываются на военную службу.

Отказ от реализации права на освобождение от призыва на военную службу или права на отсрочку от призыва на военную службу осуществляется посредством подачи гражданином заявления о таком отказе в призывную комиссию. Указанное заявление приобщается к протоколу заседания призывной комиссии.

Как установлено в судебном заседании, истец от реализации своего права на освобождение от призыва на военную службу не отказывался, доказательств обратного материалы дела не содержат, а напротив, предпринимал меры такой реализации.

Учитывая, что Н. был признан подлежащим призыву на военную службу, несмотря на указанные трагические обстоятельства в его семье, являющиеся основанием для освобождения от призыва на военную службу в соответствии со пп. «б» ч.2 ст. 23 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», решением суда ему было неправомерно отказано в признании оспариваемого решения призывной комиссии незаконным, в связи с чем судебный акт подлежит отмене.

В соответствии с п.1 ч. 2 ст. 227 КАС РФ по результатам рассмотрения административного дела судом принимается решение об удовлетворении полностью или в части заявленных требований о признании оспариваемых решения, действия (бездействия) незаконными, если суд признает их не соответствующими нормативным правовым актам и нарушающими права, свободы и законные интересы административного истца, и об обязанности административного ответчика устранить нарушения прав, свобод и законных интересов административного истца или препятствия к их осуществлению либо препятствия к осуществлению прав, свобод и реализации законных интересов лиц, в интересах которых было подано соответствующее административное искивое заявление.

Учитывая вышеизложенное, решение суда от 18.07.2023 подлежит отмене с принятием нового судебного решения с удовлетворением заявленных требований, исходя из того, что решение призывной комиссии МО «Город Кирово-Чепецк» Кировской области от <дата> №, утв. решением призывной комиссии Кировской области № от <дата>, о призыве Н. на военную службу, не отвечает требованиям положений Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и

военной службе», и нарушает права административного истца на реализацию права на освобождение от призыва, в связи с чем является незаконным, с необходимым возложением обязанности по рассмотрению указанного вопроса об освобождении Н. от прохождения военной службы по призыву на административного ответчика, как способа восстановления нарушенных прав административного истца.

Руководствуясь ст. 309, 311 КАС РФ, судебная коллегия

определила:

решение Кирово-Чепецкого районного суда Кировской области от 18.07.2023 – отменить, приняв по делу новый судебный акт:

признать незаконным решение призывной комиссии МО «Город Кирово-Чепецк» Кировской области от <дата> №, принятое в отношении Н. о призыве на военную службу.

Обязать призывную комиссию МО «Город Кирово-Чепецк» Кировской области рассмотреть вопрос об освобождении Н. от прохождения военной службы по призыву.

Кассационная жалоба может быть подана через суд первой инстанции в течение шести месяцев со дня вынесения апелляционного определения в Шестой кассационный суд общей юрисдикции.

Председательствующий судья Русских Л.В.

Судьи Мосеев А.В.

Сметанина О.Н.