

**РЕШЕНИЕ**

Именем Российской Федерации

18 ноября 2013 года

г. Калининград

Калининградский гарнизонный военный суд в составе: председательствующего - судьи Гущина Д.И., при секретаре Горбатенко Д.П., с участием старшего помощника военного прокурора Калининградского гарнизона Семитко А.М., заявителя К.....а Д.И., его представителя Золотарёва М.Ю., представителя командующего войсками Западного военного округа Клочковой Ж.Г., командира войсковой части 22885-4 Малашевича Ю.Г., в открытом судебном заседании, в помещении военного суда, рассмотрев заявление бывшего военнослужащего войсковой части 22885-4 капитан-лейтенанта запаса К.....а Д.И. об оспаривании действий командующего войсками Западного военного округа, руководителя ФКУ «ЕРЦ МО РФ», командира войсковой части 22885-5, связанных с порядком его исключения из списков личного состава воинской части при увольнении с военной службы,-

**УСТАНОВИЛ:**

К..... обратился в суд с вышеуказанным заявлением, в котором, после уточнения в суде заявленных им требований, просил признать незаконными действия командующего войсками Западного военного округа, связанные с изданием п.32 параграфа 8 приказа от 19 сентября 2013 года №223 об исключении его из списков личного состава войсковой части 22885-4, а также обязать указанное воинское должностное лицо названный приказ в части, касающейся исключения К.....а из списков личного состава части отменить, восстановить его на военной службе и в списках личного состава, предоставить после окончания профессиональной переподготовки двое суток не предоставленного ему при исключении из списков личного состава части основного отпуска за 2013 год и причитающиеся ему за период восстановления в списках личного состава сутки основного отпуска за 2013 год, а затем исключить его из списков личного состава воинской части, обеспечив на новую дату исключения его из списков личного состава всеми положенными видами довольствия.

В судебном заседании заявитель и его представитель Золотарёв М.Ю., каждый в отдельности, заявленные требования поддержали и указали, что К..... проходил военную службу по контракту в должности командира ракетно-артиллерийской боевой части войсковой части 22885-4. В связи с предстоящим увольнением с военной службы и выраженным им желанием пройти профессиональную переподготовку, 28 августа 2013 года командующим Балтийским флотом К..... был включён в группу «Английский язык в профессиональном общении» для прохождения профессиональной переподготовки в филиале ВУНЦ ВМФ «Военно-морская академия» (г. Калининград) и в соответствии с приказом начальника названного учебного заведения от 3 сентября 2013 года №617 он был зачислен на профессиональную переподготовку со 2 сентября по 31 декабря 2013 года по избранному им профилю. В период нахождения его на профессиональной переподготовке, п.32 параграфа 8 приказа командующего войсками Западного военного округа от 19 сентября 2013 года №223 К..... был досрочно уволен с военной службы в запас и исключен из списков личного состава с 25 сентября 2013 года. В нарушение требований п. 16 ст.34 Положения о порядке прохождения военной службы, причитающееся ему денежное довольствие было перечислено ему на банковскую карту лишь 2 октября 2013 года, а причитающимися ему по нормам снабжения предметами вещевого имущества в натуре он обеспечен не был по причине отсутствия размеров. Кроме того, на момент исключения его из списков личного состава, ему не были предоставлены двое суток основного отпуска за 2013 год. В связи с чем, заявитель и его представитель, настаивали на удовлетворении заявленных требований.

Представитель командующего войсками Западного военного округа Клочкова Ж.Г., командир войсковой части 22885-4 Малашевич Ю.Г., каждый в отдельности, требования заявителя не признали и просили суд в их удовлетворении отказать, поскольку законных оснований для восстановления заявителя на военной службе и в списках личного состава не имеется.

Представитель руководителя ФКУ «ЕРЦ МО РФ» Бирюкова О.В. в письменных возражениях в суд, направленных по электронной почте, требования заявителя не признала и указала, что причитающееся заявителю денежное довольствие за период с 1 по 25 сентября 2013 года было перечислено ему 2 октября 2013 года в связи с несвоевременным внесением кадровыми органами в единую базу данных сведений об увольнении заявителя. Дело просила рассмотреть без её участия.

Заслушав объяснения сторон, исследовав материалы дела и представленные доказательства, а также заключение военного прокурора, полагавшего необходимым требования заявителя удовлетворить в полном объёме, суд приходит к следующему.

Поскольку представленными доказательствами подтверждается, а сторонами не оспаривается, суд считает установленным, что К..... проходил военную службу по контракту в должности командира ракетно-артиллерийской боевой части экипажа корабля (проекта 11356) войсковой части 22885-4, дислоцированной в городе Калининграде.

Копия телеграммы за исх.№ 13/40/1292 из отдела кадров Балтийского флота, выписка из приказа начальника филиала ВУНЦ ВМФ «Военно-морская академия» (г. Калининград) от 3 сентября 2013 года №617 свидетельствуют о том, что К..... в связи с предстоящим его увольнением с военной службы и выраженным им волеизъявлением со 2 сентября 2013 года по 31 декабря 2013 года проходит профессиональную переподготовку в ВУНЦ ВМФ «Военно-морская академия» (г. Калининград) в группе «Английский язык в профессиональном общении».

Выпиской из пункта 32 параграфа 8 приказа командующего войсками Западного военного округа от 19 сентября 2013 года №223 подтверждается, что К....., имеющий выслугу лет в календарном исчислении 11 лет, был досрочно

уволен с военной службы по состоянию здоровья в связи с признанием его по заключению ВВК ограниченно годным к военной службе, и с 25 сентября 2013 года полагается исключённым из списков личного состава войсковой части 22885-4.

Из объяснений заявителя и его представителя, а также из представленной ими выписки о поступлении денежных средств на банковскую карту заявителя усматривается, что в нарушение требований п. 16 ст.34 Положения о порядке прохождения военной службы, причитающееся заявителю за период с 1 по 25 сентября 2013 года денежное довольствие было ему перечислено только 2 октября 2013 года. При этом, как признал в суде командир войсковой части 22885-4 Малашевич Ю.Г., заявитель своего согласия на исключение его из списков личного состава без производства с ним полного расчёта не давал.

Факт перечисления денежного довольствия заявителю 2 октября 2013 года, т.е. после его исключения из списков личного состава признается письменными возражениями представителя руководителя ФКУ «ЕРЦ МО РФ» Бирюковой О.В. и подтверждается представленными ею копиями ведомостей начисления и перечисления денежных средств на банковскую карту заявителя.

Поскольку выслуга лет заявителя в календарном исчислении составляла 11 лет, то в соответствии с подпунктом «б» пункта 2, пунктом 3 ст.29 Положения о порядке прохождения военной службы, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 года №1237, заявитель имел право на получение ежегодного основного отпуска продолжительностью 35 суток, а в году его увольнения с военной службы продолжительность его основного отпуска должна была исчисляться путем деления продолжительности основного отпуска, установленной военнослужащему, на 12 и умножения полученного количества суток на количество полных месяцев военной службы, прошедших от начала календарного года до предполагаемого дня исключения его из списков личного состава воинской части. При этом, округление количества неполных суток и месяцев производится в сторону увеличения. В случае, когда невозможно своевременное увольнение военнослужащего с военной службы (исключение из списков личного состава воинской части), на день его увольнения производится расчет недоиспользованного времени основного отпуска с предоставлением его военнослужащему.

В связи с чем, суд приходит к выводу о том, что на момент исключения из списков личного состава 25 сентября 2013 года заявитель имел право на получение 27 суток основного отпуска за 2013 год ( $(35:12) \times 9 = 27$  суток).

Из объяснений заявителя, а также из исследованных в суде выписок из приказов командира войсковой части 22885-4 от 15 января 2013 года №9, от 1 апреля 2013 года №46, от 19 июня 2013 года №89 усматривается, что заявителю в соответствии с приказами командира войсковой части 22885-4 от 1 апреля 2013 года №46, от 19 июня 2013 года №89 фактически в году его увольнения с военной службы было предоставлено 25 суток основного отпуска за 2013 год, а приказ командира войсковой части 22885-4 от 15 января 2013 года №9 в части, касающейся предоставления заявителю основного отпуска за 2013 год, остался не реализованным. Указанное обстоятельство подтвердил и не оспаривал в суде командир войсковой части 22885-4 Малашевич Ю.Г.

В связи с чем, суд считает установленным, что заявителю К.....у при его исключении из списков личного состава не было предоставлено положенных ему двое суток основного отпуска за 2013 год.

Согласно п. 4 ст. 19 Федерального закона «О статусе военнослужащих» от 27 мая 1998 года №76-ФЗ военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, общая продолжительность военной службы которых составляет пять лет и более (не считая времени обучения в военных образовательных учреждениях высшего и среднего профессионального образования), в год увольнения с военной службы по достижении ими предельного возраста пребывания на военной службе, истечении срока военной службы, состоянию здоровья или в связи с организационно-штатными мероприятиями имеют право пройти профессиональную переподготовку по одной из гражданских специальностей без взимания с них платы за обучение и с сохранением обеспечения всеми видами довольствия в порядке и на условиях, которые определяются Министерством обороны Российской Федерации, продолжительностью до четырех месяцев. В случае увольнения указанных военнослужащих с военной службы в период обучения они имеют право на завершение учебы бесплатно.

Содержание названной правовой нормы указывает на то, что перечисленные в Законе категории военнослужащих вправе пройти профессиональную переподготовку как в период военной службы, так и после ее окончания, однако в случае их увольнения в период переподготовки они имеют право на завершение учебы бесплатно.

Во исполнение предписаний Закона и в пределах своей компетенции Министром обороны Российской Федерации издан Приказ от 18 марта 2009 года №95, которым утверждены Порядок и условия профессиональной переподготовки по одной из гражданских специальностей военнослужащих - граждан Российской Федерации, проходящих военную службу по контракту, в п. 19 которых установлено, что военнослужащие проходят профессиональную переподготовку, как правило, с таким расчетом, чтобы она закончилась до дня исключения военнослужащего из списков личного состава воинской части.

Из этого следует, что содержащееся в вышеназванном пункте положение о возможности завершения профессиональной переподготовки военнослужащим после увольнения его с военной службы непосредственно вытекает из действующего законодательства и не противоречит ему.

Вместе с тем, вышеуказанные правовые нормы не содержат положений о том, что прохождение военнослужащими профессиональной переподготовки возможно за счёт предоставленных им отпусков или дополнительных суток отдыха, поскольку, в противном случае, было бы нарушено гарантированное ч.5 ст. 37 Конституции Российской Федерации их право на отдых.

Поскольку при исключении К.....а с 25 сентября 2013 года из списков личного состава его право на использование 2-х суток основного отпуска за 2013 год оказалось нарушенным командиром войсковой части 22885-4 и командующим войсками Западного военного округа, а во время прохождения заявителем профессиональной переподготовки реализовать его право на использование дополнительных суток отдыха в полном объеме не представляется возможным, суд приходит к выводу о том, что нарушенное право заявителя на отдых может быть полностью восстановлено только путём предоставления ему после завершения курсов профессиональной подготовки оставшихся 2-х суток основного отпуска за 2013 год, для чего требуется внесение соответствующих изменений в пункт

32 параграфа 8 приказа командующего войсками Западного военного округа от 19 сентября 2013 года №223 в части, касающейся даты исключения К.....а из списков личного состава. При этом, К.....у также должны быть предоставлены положенные ему за период с 25 сентября по 31 декабря 2013 года сутки основного отпуска за 2013 год с учетом того, что продолжительность основного отпуска К.....а в 2013 году не должна превышать 35 суток.

Руководствуясь ст.ст. 194 -197, 258 ГПК РФ, военный суд, -

РЕШИЛ:

Заявление К.....а Д.И. признать обоснованным.

Действия командующего войсками Западного военного округа, связанные с изданием пункта 32 параграфа 8 приказа от 19 сентября 2013 года №223 в части, касающейся даты исключения К.....а Д.И. из списков личного состава с 25 сентября 2013 года, и действия командира войсковой части 22885-4, связанные с не предоставлением К.....у Д.И. 2 (двух) суток основного отдыха за 2013 год при его исключении из списков личного состава, признать незаконными, а пункт 32 параграфа 8 приказа командующего войсками Западного военного округа от 19 сентября 2013 года №223 в этой же части, - признать не действующим с момента его издания.

Обязать командующего войсками Западного военного округа отменить пункт 32 параграф 8 изданного им приказа от 19 сентября 2013 года №223 в части, касающейся даты исключения К.....а Д.И. из списков личного состава, восстановить К.....а Д.И. с 25 сентября 2013 года на военной службе и в списках личного состава войсковой части 22885-4, а после окончания им курсов профессиональной подготовки - предоставить К.....у Д.И. неиспользованный им основной отпуск за 2013 год в количестве 10 суток, после чего, установленным порядком исключить К.....а Д.И. из списков личного состава, обеспечив его на новую дату исключения из списков личного состава всеми причитающимися видами довольствия.

На основании ч.1 ст.98 ГПК РФ, взыскать с войсковой части 22885-4 за счет средств, находящихся на лицевом счёте ФКУ «Управление финансового обеспечения МО РФ по Калининградской области», а также с Управления войсками Западного военного округа за счёт средств, находящихся на лицевом счёте в ФКУ «Управление финансового обеспечения МО РФ по Ленинградской области» в пользу К.....а Д.И., в счет компенсации понесённых им судебных расходов по оплате госпошлины за обращение в суд, по 100 (сто) рублей.

Решение может быть обжаловано в Балтийский флотский военный суд через Калининградский гарнизонный военный суд в апелляционном порядке в течение месяца со дня принятия решения суда в окончательной форме, т.е. с 23 ноября 2013 года.

Верно:

Председательствующий по делу –  
судья

Д.И. Гуцин

Секретарь:

Д.П. Горбатенко

22.11.2013 г.

