



**ВЕРХОВНЫЙ СУД РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ВОЕННАЯ КОЛЛЕГИЯ
ОПРЕДЕЛЕНИЕ № 2н-183/09**

г. Москва

«21» июля 2009 г.

Военная коллегия Верховного Суда Российской Федерации в составе:
председательствующего – Коронца А.Н.,
судей: Королёва Л.А.,
Крупнова И.В.

рассмотрела в открытом судебном заседании гражданское дело по заявлению Кондратьевой Т. [] Я. [] об оспаривании действий командира войсковой части [] связанных с увольнением её с военной службы без обеспечения жильём по избранному месту постоянного жительства, по надзорной жалобе заявителя на решение 35 гарнизонного военного суда от 20 октября 2008 г. и кассационное определение Тихоокеанского флотского военного суда от 4 декабря 2008 г.

Заслушав доклад судьи Коронца А.Н., изложившего обстоятельства гражданского дела, содержание решения и последующих судебных постановлений, мотивы надзорной жалобы и вынесения определения о возбуждении надзорного производства, и мнение военного прокурора отдела Главной военной прокуратуры подполковника юстиции Шишова О.С., полагавшего необходимым удовлетворить надзорную жалобу, Военная коллегия

УСТАНОВИЛА:

Решением 35 гарнизонного военного суда от 20 октября 2008 г., оставленным без изменения определением Тихоокеанского флотского военного суда от 4 декабря 2008 г., заявление Кондратьевой об оспаривании приказа командира войсковой части [] от 28 августа 2008 г. №023-ПМ об увольнении заявителя с военной службы без обеспечения жилым помещением оставлено без удовлетворения.

Определением судьи Тихоокеанского флотского военного суда от 4 февраля 2009 г. в передаче надзорной жалобы для рассмотрения в судебном заседании суда надзорной инстанции заявителю отказано.

В надзорной жалобе, поданной в Военную коллегию Верховного Суда Российской Федерации, Кондратьева ставит вопрос об отмене состоявшихся по делу судебных решений и утверждает, что судами допущены существенные нарушения норм материального права.

Со ссылкой на действующее законодательство Кондратьева считает, что суды пришли к ошибочному выводу о правомерности увольнения с военной службы без её согласия и без предоставления жилья по избранному после увольнения месту жительства, поскольку на момент увольнения по месту службы жилым помещением она не обеспечена.

Кроме того, по мнению Кондратьевой приказ об её увольнении является незаконным, поскольку, вопреки признанию военно-врачебной комиссией ограниченно годной к военной службе и выраженному желанию быть уволенной именно по этому основанию, командование уволило её в связи с достижением предельного возраста пребывания на военной службе.

Определением судьи Верховного Суда Российской Федерации Шалыкина А.С. от 17 июня 2009 г. надзорная жалоба с делом переданы для рассмотрения в Военную коллегияю.

Рассмотрев материалы гражданского дела и доводы надзорной жалобы, Военная коллегия приходит к следующим выводам.

В суде установлено, что Кондратьева, общая продолжительность военной службы которой составляет более 10 лет, не имеющая жилья для постоянного проживания и признанная в установленном порядке нуждающейся в жилом помещении, подлежала увольнению по одному из трёх льготных оснований (л.д. 28).

В соответствии с ч. 14 ст. 15 Федерального закона «О статусе военнослужащих» обеспечение жилыми помещениями военнослужащих, имеющих общую продолжительность военной службы 10 лет и более, при увольнении с военной службы по достижении ими предельного возраста пребывания на военной службе, состоянию здоровья или в связи с организационно – штатными мероприятиями и членов их семей при перемене места жительства осуществляется органами исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, за счёт средств федерального бюджета на строительство и приобретение жилого помещения.

Следовательно, заявитель правомерно поставила вопрос об обеспечении её жильём по избранному после увольнения в запас месту жительства в городах Волгограде, Калининграде, Ейске или Санкт-Петербурге (л.д. 39).

Из материалов дела усматривается, что Кондратьева пять раз – 18 марта, 3 августа 2004 г., 23 мая, 12 июля 2005 г. и 12 мая 2008 г. – в ходе проводимых с ней бесед просила не увольнять её до обеспечения жильём в избранном месте жительства. Достоверность этого подтверждается исследованными в судебном заседании копиями листов бесед и пояснениями представителя должностного лица.

При таких обстоятельствах следует признать, что Кондратьева надлежащим образом выразила своё желание проходить военную службу в добровольном порядке до получения жилья.

В соответствии с ч. 1 ст. 23 Федерального закона «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 уволенными с военной службы по достижении ими предельного возраста пребывания на военной службе, состоянию здоровья или в связи с организационно – штатными мероприятиями без предоставления им жи-

лых помещений.

Таким образом, приказ командира войсковой части [] от 28 августа 2008 г. № 023-ПМ об увольнении заявителя с военной службы без предоставления жилья противоречит положениям ст. 15 и 23 Федерального закона «О статусе военнослужащих», в связи с чем решение суда о признании этого приказа законным подлежит отмене, поскольку судом допущено существенное нарушение норм материального права.

На данный вывод не могут повлиять ссылки представителя должностного лица на отсутствие возможности обеспечить заявителя жильём по избранному после увольнения месту жительства, поскольку эти обстоятельства не могут служить основанием для ограничения прав Кондратьевой, установленных федеральным законом.

Что касается основания увольнения заявителя с военной службы, то этот вопрос должен быть решён после обеспечения её жилым помещением по избранному месту жительства с учётом заключения военно-врачебной комиссии и требований законодательства.

Поскольку обстоятельства, имеющие значение для дела, установлены на основании имеющихся доказательств, однако судами допущена ошибка в применении норм материального права, Военная коллегия полагает необходимым отменить все состоявшиеся судебные постановления и, не передавая дело на новое рассмотрение, принять новое судебное постановление об удовлетворении заявления Кондратьевой полностью.

На основании изложенного, руководствуясь ст. 386-388, п. 5 ч. 1 ст. 390 ГПК РФ, Военная коллегия

ОПРЕДЕЛИЛА:

Решение 35 гарнизонного военного суда от 20 октября 2008 г. и кассационное определение Тихоокеанского флотского военного суда от 4 декабря 2008 г. по заявлению Кондратьевой Т. [] Я. [] об оспаривании действий командира войсковой части [] связанных с увольнением её с военной службы без обеспечения жильём по избранному месту постоянного жительства, отменить.

Принять новое решение:

Заявление Кондратьевой Т. [] Я. [] о восстановлении на военной службе до обеспечения жильём по избранному ею месту жительства удовлетворить.

Признать приказ командира войсковой части [] от 28 августа 2008 г. № 023-ПМ в части увольнения Кондратьевой Т.Я. с военной службы незаконным.

Обязать командира войсковой части [] восстановить Кондратьеву Т.Я. на военной службе до обеспечения её жилым помещением в избранном месте жительства, произвести доплату денежного довольствия, а также обеспечить другими видами довольствия, которых она была лишена в связи с незаконным увольнением с военной службы.

Подлинно за надлежащими подписями

Судья Верховного Суда
Российской Федерации
Секретарь

А.Н. Коронец
Г.П. Хорняк