

**ПРОХОЖДЕНИЕ
ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ
ПО КОНТРАКТУ:
ПРАКТИЧЕСКИЕ
РЕКОМЕНДАЦИИ**

ПРОХОЖДЕНИЕ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ ПО КОНТРАКТУ: ПРАКТИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ

(КОММЕНТАРИИ И РАЗЪЯСНЕНИЯ, СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА,
АЛГОРИТМЫ ДЕЙСТВИЙ, ОБРАЗЦЫ ДОКУМЕНТОВ)

С.В. ШАНХАЕВ

Шанхаев Сергей Вячеславович - офицер юридической службы Вооруженных Сил Российской Федерации.

УКАЗАТЕЛЬ СОКРАЩЕНИЙ

ВВК - военно-врачебная комиссия
ВВУЗ - высшее военно-учебное заведение
ВЦСПС - Всесоюзный центральный совет профессиональных союзов
ВУС - военно-учетная специальность
ДУ ВС РФ - Дисциплинарный устав Вооруженных Сил Российской Федерации
РВС - Революционный военный совет
РККА - Рабоче-крестьянская Красная армия
РОСТО - Российская оборонная спортивная организация
РСФСР - Российская Советская Федеративная Социалистическая Республика
СНК - Совет народных комиссаров
СССР - Союз Советских Социалистических Республик
ТК РФ - Трудовой кодекс Российской Федерации
УВС ВС РФ - Устав внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации
УГ и КС ВС РФ - Устав гарнизонной и караульной служб Вооруженных Сил Российской Федерации
Федерации
УИК РФ - Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации
УК РФ - Уголовный кодекс Российской Федерации
УПК РФ - Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации
ЦИК - Центральный исполнительный комитет

ВВЕДЕНИЕ

Всеобщая декларация прав человека <1> закрепляет, что каждый человек имеет право на труд, на свободный выбор работы. Конституция Российской Федерации устанавливает, что труд свободен, каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию (ч. 1 ст. 37).

<1> Принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН Резолюцией 217А (III) от 10 декабря 1948 г.

Человек осуществляет различные виды деятельности. В зависимости от целей деятельность осуществляется в частных, общественных, государственных или общечеловеческих интересах. Одним из важнейших видов целенаправленной деятельности человека является служба <2>.

<2> Военное право: Учебник / Под ред. А.В. Кудашкина, В.Г. Стрекозова. М., 2004. С. 159.

Основной формой реализации гражданами Российской Федерации конституционной обязанности по защите Отечества является военная служба. Эта форма имеет такое большое значение, что законодатель счел необходимым на конституционном уровне закрепить общеобязательный характер военной службы в качестве обязанности каждого российского гражданина <3> (ст. 59 Конституции Российской Федерации).

<3> Калинин А.Е. Прохождение военной службы по контракту в Вооруженных Силах Российской Федерации: правовые аспекты: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2000. С. 10.

Защита Отечества не только правовое, но прежде всего нравственное требование к каждому гражданину, моральный долг, всеобщая обязанность. Она направлена на защиту страны, ее населения, материальных и духовных ценностей. Защита Отечества выражается в обеспечении обороны страны и безопасности государства <4>.

<4> Постатейный комментарий к Конституции Российской Федерации / Под общ. ред. В.Д. Карповича. М., 2002.

Статья 2 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ устанавливает, что прохождение военной службы осуществляется: гражданами Российской Федерации - по призыву и в добровольном порядке (по контракту); иностранными гражданами - по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержантами и старшинами в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях и органах. При этом Законом закреплено, что граждане (иностранные граждане), проходящие военную службу, являются военными служащими и имеют статус, устанавливаемый Федеральным законом.

Федеральным законом "О системе государственной службы Российской Федерации" от 27 мая 2003 г. N 58-ФЗ определено, что в систему государственной службы входят государственная гражданская служба, военная служба, правоохранительная служба. Статья 6 указанного Федерального закона определяет, что под военной службой понимается вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства <5>.

<5> В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе" военная служба - особый вид федеральной государственной службы, исполняемой гражданами в Вооруженных Силах Российской Федерации, а также во внутренних войсках Министерства внутренних дел Российской Федерации, в войсках гражданской обороны, инженерно-технических и дорожно-строительных воинских формированиях при федеральных органах исполнительной власти, Службе внешней разведки Российской Федерации, органах Федеральной службы безопасности, федеральном органе специальной связи и информации, федеральных органах государственной охраны, федеральном органе обеспечения мобилизационной подготовки органов государственной власти Российской Федерации, воинских подразделениях Федеральной противопожарной службы и создаваемых на военное время специальных формированиях, а также иностранными гражданами в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях и органах.

В соответствии с п. 2 ст. 1 Положения о порядке прохождения военной службы, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. N 1237 "Вопросы прохождения военной службы", прохождение военной службы включает в себя назначение на воинскую должность, присвоение воинского звания, аттестацию, увольнение с военной службы, а также другие обстоятельства (события), которыми в соответствии с Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе", другими федеральными законами и указанным Положением определяется служебно-правовое положение военнослужащих.

В связи со сказанным институт прохождения военной службы можно разделить на ряд институтов: возникновение, изменение и прекращение военно-служебных отношений; аттестация; присвоение и лишение воинских званий; изменение служебно-должностного положения, условий исполнения военной службы и др. <6>.

<6> Кудашкин А.В. Правовое регулирование военной службы в Российской Федерации: Дис. ... докт. юрид. наук. М., 2003. С. 135.

Необходимо отметить, что действующее законодательство не содержит понятия "порядок прохождения военной службы". В связи с этим в теории военного права выработаны следующие теоретические подходы в отношении данного понятия <7>.

<7> Следует согласиться с А.В. Кудашкиным и А.Е. Калинин, отметившими следующее: в законодательстве Российской Федерации понятие "прохождение службы" стало использоваться применительно к государственной службе лишь после принятия Федерального закона от 31 июля 1995 г. N 119-ФЗ "Об основах государственной службы Российской Федерации", в котором впервые отдельный раздел был отведен регулированию вопросов прохождения службы. Ранее понятие "прохождение службы" применялось лишь к отдельным видам государственной службы, исполняемым, например, в Вооруженных Силах, системе органов внутренних дел, органов налоговой полиции, учреждений и органов прокуратуры и т.д., где действовали специальные положения по этим вопросам. Таким образом, под прохождением службы понимается процесс, деятельность, определенная последовательность действий, которая, как правило, связана с

достижением положения в обществе, процессом изменения служебно-правового положения (Военно-правовое обозрение. 2002. N 1).

Так, в юридической науке прохождение военной службы имеет два значения. В широком смысле словосочетание "проходить военную службу" значит фактически состоять на ней, находиться в составе Вооруженных Сил Российской Федерации (или иного федерального органа исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба).

В более узком, организационно-правовом значении под прохождением военной службы понимается изменение служебно-правового положения военнослужащих в связи с такими юридическими фактами, которые согласно действующему законодательству порождают, изменяют или прекращают военно-служебные отношения <8>.

<8> Колибаба Г.Н. Военная администрация. М., 1980. С. 219.

Прохождение военной службы есть изменение служебно-правового положения военнослужащих в процессе фактического выполнения ими воинской обязанности в связи с такими юридическими фактами, как, например, зачисление на военную службу, присвоение воинского звания, назначение на должность или освобождение от нее, увольнение с военной службы в запас или в отставку и т.п. Регулируя прохождение военной службы, военное законодательство, в частности, определяет условия назначения и освобождения от должности, правила аттестования и продвижения по службе, условия перемещений <9>.

<9> Романов П.И. Военная администрация. М., 1970. С. 222.

Под прохождением военной службы в военно-правовой науке понимается изменение служебно-правового положения военнослужащих в связи с такими юридическими фактами <10>, которые согласно действующему законодательству порождают, изменяют или прекращают военно-служебные отношения <11>.

<10> Под юридическими фактами понимаются жизненные обстоятельства, с которыми закон, правовые нормы связывают наступление юридических последствий, прежде всего различных правовых отношений (Теория государства и права: Учебник / Под ред. М.Н. Марченко. М., 2004).

<11> Овсянко Д.М. Военная администрация: Учебник. М., 1990. С. 215.

Д.В. Смирнов в своем диссертационном исследовании указал, что под прохождением военной службы следует понимать совокупность правовых норм, регулирующих изменение специальной части правового положения (правового статуса) военнослужащих в ходе несения военной службы <12>.

<12> Смирнов Д.В. Правовое регулирование военной службы солдат, матросов, сержантов и старшин в Вооруженных Силах Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996. С. 139.

По мнению А.Е. Калинина, прохождение военной службы по контракту представляет собой процесс изменения служебно-правового положения военнослужащего в связи с наступлением определенных юридических фактов с момента поступления этого гражданина на военную службу по контракту и до ее окончания <13>.

<13> Калинин А.Е. Указ. соч. С. 51.

При этом, по мнению А.С. Семакина, условия и порядок прохождения военной службы определяются законодательством и устанавливаются дифференцированно применительно к составам военнослужащих и в зависимости от того, зачислены ли граждане на военную службу по призыву или на основе добровольного поступления по контракту. К числу основных моментов и фактов, урегулированных юридически и образующих в своей совокупности порядок прохождения военной службы, можно отнести, в частности, условия назначения на должности и освобождения от них и условия перемещения военнослужащих <14>.

<14> Семакин А.С. Защита отечества в конституционном праве Российской Федерации. М., 2001. С. 265.

Профессор А.В. Кудашкин отметил, что прохождение военной службы представляет собой регулируемый федеральными конституционными законами, федеральными законами, Положением о порядке прохождения военной службы, воинскими уставами и иными

нормативными правовыми актами <15> Российской Федерации процесс изменения правового положения граждан в связи с наступлением определенных юридических фактов при исполнении особого вида федеральной государственной службы с момента поступления их на военную службу и до ее окончания <16>.

<15> Согласно Постановлению Государственной Думы Федерального Собрания "Об обращении в Конституционный Суд Российской Федерации" от 11 ноября 1996 г. N 781-II ГД под нормативным правовым актом понимается письменный официальный документ, принятый (изданный) в определенной форме правотворческим органом в пределах его компетенции и направленный на установление, изменение или отмену правовых норм; в соответствии с п. 12 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации "О некоторых вопросах, возникших в связи с принятием и введением в действие Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации" от 20 января 2003 г. N 2 под нормативным правовым актом понимается изданный в установленном порядке акт уполномоченного на то органа государственной власти, органа местного самоуправления или должностного лица, устанавливающий правовые нормы (правила поведения), обязательные для неопределенного круга лиц, рассчитанные на неоднократное применение и действующие независимо от того, возникли или прекратились конкретные правоотношения, предусмотренные актом; нормативные правовые акты - выраженные в письменной форме решения компетентных государственных органов, в которых содержатся нормы права (Марченко М.Н. Юридический энциклопедический словарь. М., 2006. С. 401).

<16> Кудашкин А.В. Указ. соч. С. 226.

Глава I. ИСТОРИЧЕСКИЙ ОЧЕРК РАЗВИТИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ПРОХОЖДЕНИИ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ В РОССИИ

Необходимо отметить, что в военно-юридической науке на сегодняшний день отсутствуют отдельные исследования по истории законодательства в области прохождения военной службы. Диссертационные исследования и монографии содержат лишь отдельные периоды истории законодательства в указанной сфере правотворчества и правоприменения <17>.

<17> Кроме названных во введении диссертационных исследований, вопросам прохождения военной службы посвящены следующие диссертационные и монографические исследования: Антошин А.М. Военная реформа 1924 - 1928 гг.: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1949; Бурдин П.К. Правовые основы организации Красной армии в 1918 - 1919 гг.: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1950; Корольков Н.Н. Правовые основы строительства кадровой Советской армии в предвоенные годы (1934 - июнь 1941): Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1956; Лунев А.Е. Комплектование Вооруженных Сил: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1941; Емелин А.С. Комплектование Красной армии рядовым и сержантским составом в годы Великой Отечественной войны (историко-правовое исследование): Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1977; Корень В.Л. Строительство Вооруженных сил Российской империи в период государственно-правовых преобразований во второй половине 19 века: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004; Скрипилев Е.А. Военное право Древнего Рима в 6 - 3 вв. до н.э. (историко-юридическое исследование): Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1948; Добровольский А.М. Воинская повинность. СПб., 1912; Он же. Военно-административные законы. Военная служба. СПб., 1905; Он же. Особенности правового положения военнослужащих в области публичного права. СПб., 1913; Защук И. Прохождение службы по военному ведомству. Пг., 1916; Редигер А.Ф. Комплектование и устройство вооруженной силы. 3-е изд. СПб., 1900; Свод военных постановлений. Кн. 7. Прохождение службы по военному ведомству. СПб., 1869; Лобода В.Ф. Командные кадры и законодательство о кадрах в развитии Вооруженных Сил СССР. М., 1960; Кудашкин А.В. Историко-правовые аспекты становления института составов военнослужащих // Право в Вооруженных Силах. 2002. N 11; Он же. Военная служба в Российской Федерации: теория и практика правового регулирования. СПб., 2003; Фатеев К.В. Эволюция законодательства о прохождении военной службы офицерами // Электронное периодическое издание "Военное право". Вып. 6. 2007; и др.

Военная служба и порядок ее прохождения всегда существовали в государствах мира, в том числе и в России. Одновременно с развитием общества и государственности менялись принципы и условия <18> прохождения военной службы, но неизменным оставалось стремление обеспечить надежную безопасность государства. В России постоянно и настойчиво создавалось, укреплялось и совершенствовалось правовое регулирование военной службы и порядка ее прохождения.

<18> Под условиями прохождения военной службы следует понимать урегулированные правовыми нормами обстоятельства и факты, образующие в своей совокупности порядок

прохождения военной службы (Комментарий к Положению о порядке прохождения военной службы. М., 2001).

Действующее законодательство о прохождении военной службы сформировалось в процессе становления и развития Российского государства, его военной организации и военной службы.

Как отмечает В.А. Батырь <19>, лишь с середины XVI в. отдельные вопросы военной службы стали регулироваться первыми воинскими уставами.

<19> Батырь В.А. Теоретические проблемы военного права как отрасли права, как науки и как учебной дисциплины // Право в Вооруженных Силах. 2004. N 12.

Первые общие для всей Руси законоположения: Судебники 1497, 1550 гг. и Уложение о службе 1556 г. - появились после объединения ее под властью московского князя. Не имеющие прямого отношения к военной сфере, эти акты закрепляли и развивали поместную систему землевладения как экономическую основу военной организации государства.

Нормы военного права существовали в виде "вкраплений" в общее законодательство. Кроме того, издавался целый ряд отдельных указов и наказов, организующих военную службу, например царские указы, определяющие порядок подчиненности между "детьми боярскими и воеводами" на поле брани. Борис Годунов в 1604 г. специальным актом определил порядок участия монастырских людей в военных походах, а также льготы раненым, вдовам и детям погибших на войне и др.

С середины XVI в. отдельные вопросы военной службы стали регулироваться первыми воинскими уставами. Так, 16 февраля 1570 г. на основании проекта, разработанного князем Воротыньским со станичными головами и их товарищами, состоялся боярский "приговор о станичной и сторожевой службе". Этот акт считают первым русским воинским уставом.

В 1621 г. царь Михаил Федорович утвердил "Устав ратных пушечных и других дел, касающихся до военной науки", а в 1647 г. вышел Устав "Учение и хитрость ратного строения пехотных людей". В основу как первого, так и второго были положены нормы, выработанные в результате сочетания зарубежного опыта с отечественным. В целом же военное законодательство XVI - XVII вв. характеризуется большим количеством отдельных "наказов" воеводам, полковникам, стрелецким головам и другим должностным лицам по самым различным сферам военной службы. Первым в истории Русского государства законодательным актом, в котором была сделана попытка обобщить нормы, регулирующие военную службу, стало Соборное уложение царя Алексея Михайловича 1649 г. Большинство военных положений сведены в отдельную главу - гл. VII, названную "О службе всяких ратных людей Московского государства" <20>.

<20> Военное законодательство Российской империи (Кодекс русского военного права). М., 1996. С. 9.

Однако в XVI и XVII вв. военная служба только формировалась как служба государственная, поскольку стрелецкие войска и полки солдатского строя представляли собой "поселенные" вооруженные организации, повседневный быт которых был тесно связан с укладом жизни обычного посадского населения. Личный состав войск в свободное от службы время проживал в своих домах с семьями. Военная служба не была для стрельцов единственным занятием, так как они, имея особые торговые и промышленные преимущества, кормились в основном от своих промыслов <21>.

<21> Эртель А. Примечание к книге Л. Штейна "Учение о военном быте как часть науки о государстве". СПб., 1875. С. 418.

В России офицерский корпус начал создаваться в XVII в. В то время различались две категории, говоря современным языком, личного состава:

- служилые люди "по отечеству", т.е. служащие по наследственной сословной повинности. К ним относились воины поместного войска - дворянского ополчения, которые за свою службу получали наделы земли - поместья;

- служилые люди "по прибору": стрельцы, пушкарки, городовые казаки, воины полков нового строя. За службу они получали "корма" - денежное или натуральное содержание и отдельные льготы (например, право без пошлины заниматься ремеслом и торговлей).

Единственной постоянной офицерской должностью (чином) в поместной коннице был сотник, или сотенный голова. В стрелецких частях офицерских должностей было больше: голова (соответствовал командиру полка), полуголова, или пятисотенный голова, сотник и пятидесятник. У казаков были атаманы и есаулы. Назначениями на должности ведали разрядный приказ

(дворянское ополчение) и стрелецкий приказ (стрелецкие части). Воинских чинов (в современном понимании) тогда не существовало, и на командные должности назначались лица, имевшие общегосударственные чины или звания. Среди них различались три группы:

1) чины думские: бояре, окольные, думские дворяне;

2) чины служилые московские: стольники, стряпчие, дворяне московские, жильцы;

3) чины служилые городские или провинциальные: дворяне выборные, дети боярские дворовые, дети боярские городские.

Представители всех указанных чинов служили "по отечеству" и составляли дворянское сословие. Бояре, окольные и думские дворяне назначались на высшие командные должности, были воеводами полков (большого, правой и левой руки, передового, сторожевого, засадного), которые формировались только на время ведения войны и входили в высшие структуры военного управления. Представители служилых московских чинов составляли "государев полк" (по статусу соответствовал возникшей позднее гвардии) и сопровождали царя в военных походах, назначались на высокие командные должности, в том числе воеводами и головами второстепенных полков и отдельных отрядов, входили в состав военного управления, использовались для выполнения государственно значимых поручений <22>.

<22> Рогоза В.А. Привилегированная каста // Независимое военное обозрение. 1997. 1 февраля.

Окончательно становление военной службы как службы государственной завершилось в конце XVII в. с созданием Петром I регулярной армии. 25 июня 1700 г. (по старому стилю) Петр I учредил регулярную армию взамен уничтоженного стрелецкого войска <23>.

<23> Хроника Российской императорской армии. СПб., 1852. С. 213.

С принятием Петром I Воинских артикулов 1715 г. и Воинского устава 1716 г. законодательно был закреплен "новый принцип "военного служения": ратная служба теперь осуществлялась на регулярной основе, становилась службой не только Царю (и даже "не столько" Царю), а и Государству, Отечеству" <24>.

<24> Военное законодательство Российской империи. С. 11.

Петровский "Табель о рангах" определял место в иерархии государственной и военной службы. Движение офицеров по служебной лестнице упорядочивалось, всякий чин обеспечивался соответствующим социальным статусом и повышением материального положения. Офицер, дослужившийся до 7-го разряда (подполковник), получал право на дворянство. Материальные привилегии и почитания стали хорошим стимулом для службы. Военная иерархия и существующее чинопроизводство стали в высшей степени оригинальной и прогрессивной системой выдвижения к вершинам власти достойных офицеров. Карьеры сподвижников Петра I А. Меншикова, Б. Шереметьева, П. Толстого, А. Макарова подтверждают, что рациональные критерии подбора военачальников по их знаниям, навыкам и умениям способствовали формированию офицерского корпуса. Принципы военно-кадровой работы, заложенные петровской военной реформой, предопределяли подбор и расстановку командных кадров по признаку профессионализма.

Во второй половине XVIII в. Г. Потемкин провел реформу рекрутского набора, в результате которой рекрутская повинность, кроме коренных русских губерний, распространилась на Украину и Белоруссию.

В 1869 г. был принят закон, в котором определялось право всех строевых нижних чинов унтер-офицерского звания на производство в офицеры. Для этого требовались: выслуга определенного срока в нижнем звании; представления начальства; выполнение представляемыми к производству определенных условий по научным и служебным занятиям. Ряд правовых документов законодательно закрепили условия для продвижения по службе наиболее талантливых офицеров <25>.

<25> Устав о военной повинности 1874 г.; Приказ по военному ведомству от 3 января 1874 г. N 5; Постановления для вольноопределяющихся 1876 г.

1 января 1874 г. был издан Указ о всеобщей воинской повинности, а в 1876 г. принят Устав о воинской повинности, согласно которым мужское население, без различия состояний, подлежало воинской повинности, армия пополнялась ежегодными наборами со всей Империи (ст. 1 Устава). Указанные положения сохранились в принятом в 1912 г. новом Уставе о воинской повинности <26>.

<26> Кудашкин А.В. Правовое регулирование военной службы в Российской Федерации: Дис. ... докт. юрид. наук. М., 2003. С. 67.

События Февральской буржуазно-демократической революции 1917 г. пошатнули и без того ослабленный войной статус армии. В связи с этим в 1917 - 1918 гг. военная система дореволюционной России была упразднена и началось создание Вооруженных сил Советского государства <27>.

<27> Кузнецов Н.И., Старов Б.Ф. Военная администрация: Учебник. М., 1998. С. 26.

Процесс разрушения российской царской армии начался с выходом в свет Приказа от 2 марта 1917 г. N 1, в котором было отменено титулование офицеров и узаконены в частях выборные солдатские комитеты. В апреле съезд солдатских и рабочих депутатов Западного фронта высказался за упразднение офицерских званий, предоставление комитетам права отвода и аттестации командного состава. Газета "Правда" провозгласила создание нового, революционного офицерства путем выдвижения на командные должности отличившихся во время революции солдат и офицеров. В этот период становление власти новых буржуазно-демократических структур проводилось медленно <28>.

<28> Карпешин Н.Н. Кадровая политика и формирование офицерского корпуса в истории России // Военная мысль. 1992. N 12. С. 67.

В период Советской армии действовал Декрет СНК "О выборном начале и об организации власти в армии" от 16 декабря 1917 г. <29>. Согласно данному акту вся полнота власти в пределах каждой воинской части и соединения принадлежала соответствующим солдатским комитетам и советам, а все командные должности от командира взвода до верховного главнокомандующего замещались по выборам. При этом условия и порядок выборов на командные должности в ВМФ были определены Декретом СНК от 12 января 1918 г. "О демократизации флота".

<29> Форма устройства вооруженных сил - Красная гвардия, в январе - мае 1918 г. - Добровольческая Красная армия.

В первые месяцы существования Советского государства выборность командного состава необходима была, чтобы помочь старой армии освободиться от реакционного и враждебного солдатским классам офицерства, обеспечить выдвижение новых командных кадров, переданных советской власти, тем самым выборность командного состава являлась средством контроля солдатских масс за деятельностью командиров - выходцев из старой армии.

Однако в условиях создания регулярной Красной армии выборность командного состава потеряла свое значение <30>. Такой способ замещения должностей командного состава становился тормозом при решении назревших задач. Сохранение выборности командного состава в условиях регулярной армии означало бы недоверие командирам, назначаемым советской властью <31>. Как писал А.Г. Кавтарадзе, в связи с выборностью командного состава подрывалось влияние генералитета и высшего офицерства на армию. Демократизация армии с позиции борьбы полностью разложила ее, разрушила традиционные устои <32>.

<30> Такой порядок просуществовал всего лишь несколько месяцев.

<31> Овсянко Д.М. Правовое регулирование прохождения действительной военной службы офицерским составом Вооруженных Сил СССР: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1972. С. 165.

<32> Кавтарадзе А.Г. Военные специалисты на службе Республики Советов. 1917 - 1920 гг. М., 1988. С. 175 - 176.

В 1924 - 1925 гг. <33> задача скорейшей выработки и издания правил о прохождении службы командным и начальствующим составом, положений об отбывании воинской повинности была одной из основных. Издание этих правил и положений вызывалось необходимостью твердо регламентировать определенный порядок в назначении на командные должности, ликвидировать факты неправильных перебросок, переводов, смещений с должностей <34>.

<33> В связи с проведением военной реформы 1924 - 1925 гг. возникла настоятельная необходимость разработать стройную систему прохождения военной службы, которая бы охватывала все категории военнослужащих и все вопросы прохождения службы. Эта задача первоначально была разрешена принятием в 1924 г. Положения о прохождении службы по военному ведомству, регламентировавшего основные вопросы прохождения службы всеми военнослужащими, включая и рядовой состав (Приказы РВС СССР 1924 г. N 1244 и 1266).

Впоследствии на основе Законов об обязательной военной службе 1925 г. и 1930 г., в которых разрешались существенные вопросы прохождения службы, были разработаны и приняты новые акты: Положение о прохождении военной службы лицами начальствующего состава (Приказ РВС 1928 г. N 225) и Положение о прохождении военной службы лицами рядового и младшего начальствующего состава (Приказ РВС 1931 г. N 135).

<34> Лобода В.Ф. Указ. соч. С. 50.

С принятием 18 сентября 1925 г. Закона СССР "Об обязательной военной службе" была установлена смешанная система устройства и комплектования Вооруженных Сил (постоянная кадровая армия и территориально-милицейские части и соединения), а в соответствии с Законом СССР "О всеобщей воинской обязанности" от 1 сентября 1939 г. осуществлен переход к кадровой системе устройства Вооруженных Сил. Законом СССР "О всеобщей воинской обязанности" от 12 октября 1967 г. военная служба была определена как особый вид государственной службы, состоящей в непосредственном выполнении гражданами конституционной воинской обязанности в составе Вооруженных Сил СССР. Советский этап эволюции военной службы как специфической деятельности с оружием в руках в интересах государства характеризуется нормативным закреплением ее как государственной службы особого вида <35>.

<35> Кудашкин А.В. Правовое регулирование военной службы в Российской Федерации. С. 68.

Особая роль военного законодательства в период Великой Отечественной войны проявилась главным образом в том, что оно было призвано выражать основы военной политики государства. Оно определяло порядок несения военной службы, устанавливало необходимые изъятия и ограничения для военнослужащих в соответствии с потребностями чрезвычайной военной обстановки <36>.

<36> Одна из характерных особенностей военного законодательства периода войны в том именно состояла, что оно, помимо непосредственных законов, принятых Верховным Советом, включало в себя нормативные акты других высших органов государства, как обычных - Президиума Верховного Совета СССР и Правительства СССР, так и чрезвычайных - Государственного Комитета Обороны, которые в условиях чрезвычайной обстановки в силу неотложной военной необходимости наделяли некоторые свои акты силой законов военного времени. Наряду с общими законами эти акты специально-нормативного характера нередко играли роль чрезвычайных законов и как таковые были призваны регулировать и охранять общественные отношения в вооруженной борьбе за Отечество. Военная служба, юридически закрепленная законом, в условиях военного времени приобрела исключительное значение. Правовые основы регулирования прохождения службы офицерским составом, предусмотренные законом о всеобщей воинской обязанности, претерпели не менее значительные изменения. Не применялись нормативы о предельных возрастах состояния на действительной службе и в запасе лиц офицерского состава.

В послевоенный период развития законодательства о порядке прохождения военной службы действовало большое количество нормативных правовых актов, регулировавших порядок прохождения военной службы отдельных категорий и составов военнослужащих.

В постсоветский период (после 1992 г.) действовал Закон Российской Федерации "О воинской обязанности и военной службе" от 11 февраля 1993 г. N 4455-1. Статья 35 данного Закона устанавливала, что военная служба - особый вид государственной службы граждан в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, органах внешней разведки и федеральных органах государственной безопасности. При этом, в отличие от действующего военного законодательства, императивно было установлено, что лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации, не может проходить военную службу в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, органах внешней разведки и федеральных органах государственной безопасности.

Закон Российской Федерации "О воинской обязанности и военной службе" был принят Верховным Советом Российской Федерации в феврале 1993 г. В том же году была принята новая Конституция Российской Федерации, существенно изменившая государственное устройство, структуру и полномочия органов власти. В связи с этим государственное устройство и правовая система потребовали принятия нового законодательного акта в области регулирования военной службы <37>.

<37> Ильюшин С. О воинской обязанности и военной службе // Российская юстиция. 1998. N 11.

В настоящее время действуют следующие нормативные правовые акты, регулирующие вопросы прохождения военной службы: Федеральный закон "О воинской обязанности и военной службе" от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ и Положение о порядке прохождения военной службы, утвержденное Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. N 1237.

Указанные нормативные правовые акты являются базовыми и устанавливают исходные начала для правового регулирования прохождения военной службы: поступление на военную службу; общие условия назначения военнослужащих на должности; полномочия должностных лиц по назначению на должности; основания для назначения и перевода к новому месту службы, особенности и виды перемещения военнослужащих по службе; порядок присвоения воинских званий, снижения в воинском звании; проведения аттестации; предоставления отпусков; увольнения с военной службы и др.

Однако правовое регулирование прохождения военной службы осуществляется также на уровне подзаконных нормативных правовых актов, имеющих в основном ведомственный характер <38>. Ведомственными нормативными правовыми актами также регулируются вопросы командирования, предоставления различных видов отпусков и некоторые другие вопросы. Указанные нормативные правовые акты издаются с учетом целей, задач, условий и особенностей прохождения военной службы в том или ином федеральном органе исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба.

<38> Так, например, в соответствии с п. 21 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы форма и содержание документов, касающихся назначения военнослужащего на воинскую должность, освобождения от воинской должности и зачисления в распоряжение командира (начальника), а также порядок их оформления и представления устанавливаются руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

В соответствии с п. 3 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы полномочия должностных лиц по назначению военнослужащих на не предусмотренные пп. 1 и 2 данной статьи воинские должности устанавливаются руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

Глава II. ПЕРЕМЕЩЕНИЕ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ ПО СЛУЖБЕ

§ 1. Назначение военнослужащих на воинские должности

Анализ законодательства о назначении военнослужащих на воинские должности

Статья 10 Федерального закона от 27 мая 1998 г. N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих" закрепляет, что право на труд реализуется военнослужащими посредством прохождения ими военной службы.

Как было указано выше, в соответствии с п. 2 ст. 1 Положения о порядке прохождения военной службы прохождение военной службы включает в себя назначение на воинскую должность, присвоение воинского звания, аттестацию, увольнение с военной службы, а также другие обстоятельства (события), которыми в соответствии с Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе", другими федеральными законами и указанным Положением определяется служебно-правовое положение военнослужащих.

В период состояния на военной службе служебно-правовое положение военнослужащего может существенно меняться <39>.

<39> Кузнецов Н.И., Старов Б.Ф. Военная администрация: Учебник. М., 1998. С. 97.

Одним из элементов прохождения военной службы является определение должностного положения военнослужащих <40>. В процессе прохождения военной службы происходит изменение служебно-должностного положения военнослужащих (назначение на должность, освобождение и отстранение от должности) <41>.

<40> Калинин А.Е. Прохождение военной службы по контракту в Вооруженных Силах Российской Федерации: правовые аспекты: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2000. С. 52.

<41> Кудашкин А.В. Правовое регулирование военной службы в Российской Федерации: Дис. ... докт. юрид. наук. М., 2003. С. 226.

Г.Н. Колибаба также отметил, что военно-служебные отношения могут изменяться в связи с назначением военнослужащего на должность или освобождением от нее, перемещением или переводом <42>.

<42> Колибаба Г.Н. Правовые основы советской военной службы: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1955. С. 192.

Поскольку при любом назначении на новую должность меняется субъектный состав, постольку указанное обстоятельство также влечет изменение военно-служебного отношения <43>. Изменение служебно-должностного положения военнослужащего, влекущее изменение военно-служебных отношений, кроме назначения на должность, связано также с переводами, прикомандированием и освобождением от должности <44>.

<43> Кудашкин А.В. Военная служба и военнослужащий в Российской Федерации: конституционно-правовое регулирование. М., 2001. С. 100.

<44> Кудашкин А.В. Правовое регулирование военной службы в Российской Федерации: Дис. ... докт. юрид. наук. М., 2003. С. 237.

Совершенно верно отметил Д.М. Овсянко, что понятие "назначение на должность" в законодательстве используется в двойном значении:

- во-первых, для обозначения любого вида назначения на штатную вакантную должность, независимо от прежнего служебного положения и причины (основания), по которой офицер, генерал или адмирал определяется на данную должность: назначение после окончания военно-учебного заведения; назначение при определении на действительную военную службу из запаса; продвижение по службе; снижение в должности;

- во-вторых, под назначением на должность понимаются только два случая (назначение после окончания военно-учебного заведения и при определении на действительную военную службу из запаса), т.е. случаи, когда лица офицерского состава определяются на штатные должности, так как до этого они штатных должностей в Вооруженных Силах не занимали. Случаи же освобождения от штатных должностей и перемещения на другие штатные должности (продвижение по службе, зачисление на учебу, переводы по службе на равную должность, снижение в должности) сюда не включаются <45>.

<45> Овсянко Д.М. Правовое регулирование прохождения действительной военной службы офицерским составом Вооруженных Сил СССР: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1972. С. 166 - 167.

В.Е. Фортусиным отмечено, что вопросы назначения военнослужащих на воинские должности, освобождения от воинских должностей, перевода к новому месту военной службы отражают динамику изменения должностного положения военнослужащих и являются первостепенными среди мероприятий, связанных с организацией прохождения военной службы в воинских частях и организациях Вооруженных Сил Российской Федерации. Среди указанных мероприятий по определению должностного положения военнослужащих назначение военнослужащих на должности имеет важнейшее значение по многим факторам. Назначение военнослужащих на должность является основным средством реализации кадровой политики в воинских частях и вместе с тем средством реализации права военнослужащего на продвижение по службе - права на карьеру, - гарантированного в ст. 10 Федерального закона "О статусе военнослужащих". Посредством исполнения воинской должности реализуется функциональное предназначение военнослужащих <46>.

<46> Справочник командира: практическое издание / Под общ. ред. А.И. Тюрина. М., 2006. С. 336.

Система воинских должностей является средством распределения служебной компетенции и объединения усилий всех военнослужащих <47>.

<47> Колибаба Г.Н. Указ. соч. С. 192; Овсянко Д.М. Указ. соч. С. 158.

Акт назначения на должность является актом государственного управления и влечет за собой существенные правовые последствия: именно с этого момента на военнослужащего возлагаются вполне определенные служебные (должностные) обязанности и он приобретает соответствующие права; с момента назначения на должность и фактического вступления в нее военнослужащий несет перед государством ответственность за исполнение (неисполнение)

обязанностей и выполнение государственной задачи; с этого момента военнослужащий приобретает ряд личных прав, соответствующих занимаемой должности.

Назначение военнослужащих на должность означает наделение их определенным объемом государственной компетенции. Чем выше должность, тем более широким кругом государственных полномочий наделяется лицо, назначаемое на должность.

В научной литературе <48> и законодательстве <49> используется такое понятие, как "условия назначения на должность". Условия назначения на должность - это закрепленные в правовых актах требования, которым непременно должен отвечать тот или иной военнослужащий, чтобы занять должность. Эти условия разделяются на общие и специальные. К общим условиям относятся такие, которые необходимы при назначении на любую должность, а к специальным - те, соблюдение которых требуется при назначении лишь на некоторые должности.

<48> См.: Колибаба Г.Н. Указ. соч. С. 272; Овсянко Д.М. Указ. соч. С. 174; Смирнов Д.В. Правовое регулирование военной службы солдат, матросов, сержантов и старшин в Вооруженных Силах Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1996. С. 161; Юридический справочник военнослужащего по кадровым вопросам / Под общ. ред. Л.Л. Климакова. М., 2003. С. 80.

<49> См., например, п. 10 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы.

К специальным условиям назначения на должности относятся требования соответствующего образования, особенно по специальным службам и видам работы (медицинской, технической, юридической и т.п.), наличия определенного опыта работы, например в командовании подразделениями, и т.д. Специальные условия весьма разнообразны, и они установлены в каждом отдельном случае для занятия той или иной должности <50>.

<50> Колибаба Г.Н. Указ. соч. С. 279.

Назначение военнослужащих на воинские должности является единственным способом замещения всех должностей Вооруженных Сил Российской Федерации <51>.

<51> В истории российской армии был период, когда командные должности замещались по выборам. Например, в период Советской армии действовал Декрет СНК "О выборном начале и об организации власти в армии" от 16 декабря 1917 г. Согласно данному акту вся полнота власти в пределах каждой воинской части и соединения принадлежала соответствующим солдатским комитетам и советам, а все командные должности от командира взвода до верховного главнокомандующего замещались по выборам.

Комментарий законодательства о назначении военнослужащих на воинские должности

В настоящее время назначение военнослужащих на воинские должности и освобождение от воинских должностей осуществляются в порядке, предусмотренном Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе", разд. III Положения о порядке прохождения военной службы и соответствующими нормативными правовыми актами руководителей федеральных органов исполнительной власти, в которых законом предусмотрена военная служба.

В соответствии со ст. 43 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" назначение на воинские должности и освобождение от воинских должностей осуществляются:

- военнослужащих, для которых штатом предусмотрены воинские звания высших офицеров, - указами Президента Российской Федерации;
- остальных военнослужащих - в порядке, установленном Положением о порядке прохождения военной службы.

Правило о том, что назначение военнослужащих на воинские должности и освобождение от воинских должностей, для которых штатом предусмотрены воинские звания высших офицеров, осуществляются указами Президента Российской Федерации, принято в соответствии со ст. 87 и п. "л" ст. 83 Конституции Российской Федерации. Так, в соответствии со ст. 87 Конституции Российской Федерации Президент Российской Федерации является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами Российской Федерации, назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, в которых предусмотрена военная служба.

Статья 46 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" к составу "высшие офицеры" относит офицеров, имеющих воинские звания от генерал-майора (контр-адмирала) и выше.

Военнослужащие, имеющие воинское звание "полковник" и ниже, назначаются на воинские должности в соответствии с Положением о порядке прохождения военной службы.

В соответствии с п. 2 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы руководитель федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, назначает военнослужащих на следующие воинские должности, для которых штатом предусмотрены воинские звания полковника, капитана 1 ранга:

а) командир полка, другой равной воинской части (арсенала, испытательного центра, базы хранения и снабжения), бригады;

б) заместитель командира бригады, дивизии, корпуса и им равных соединений (например, эскадры), заместитель командующего армией и ей равных объединений (например, флотилии);

в) заместитель (помощник) командующего (командира), начальника рода войск и службы, начальник управления, направления и его заместитель, начальник отдела военного округа (группы войск, округа ВВС и ПВО), флота (группировки войск и сил), Воздушно-десантных войск, главного командования вида Вооруженных Сил Российской Федерации, главного, центрального управления, начальник, заместитель начальника самостоятельного направления (отдела, службы) Министерства обороны Российской Федерации (федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба);

г) заместитель начальника штаба, начальник рода войск и службы, начальник отдела кадров корпуса, армии и им равных объединений;

д) военный комиссар;

е) начальник, его заместитель и помощник, начальник отдела и службы, начальник управления научно-исследовательских организаций;

ж) заместитель начальника и его помощник, начальник отдела и службы, начальник и заместитель начальника факультета, начальник кафедры и заместитель начальника кафедры военной академии и военного университета;

з) начальник, его заместитель и помощник, начальник отдела и службы, начальник кафедры военного института, филиала военной академии и университета, военного училища;

и) начальник, его заместитель и помощник, начальник отдела, службы, отделения и лаборатории медицинского учреждения Министерства обороны Российской Федерации (федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба);

к) начальник военной кафедры (факультета) при образовательном учреждении высшего профессионального образования;

л) военнослужащий главного, центрального и другого управления Министерства обороны Российской Федерации или Вооруженных Сил Российской Федерации (федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба), непосредственно подчиненного руководителю федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, а также военнослужащий, непосредственно подчиненный руководителю федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

В Вооруженных Силах Российской Федерации действует Приказ министра обороны Российской Федерации от 11 декабря 2004 г. N 410 "О полномочиях должностных лиц Вооруженных Сил Российской Федерации по назначению офицеров и прапорщиков (мичманов) на воинские должности, освобождению их от воинских должностей, увольнению с военной службы и присвоению им воинских званий", а также Приказ министра обороны Российской Федерации от 16 января 2001 г. N 30 "Об утверждении Руководства по комплектованию Вооруженных Сил Российской Федерации солдатами, матросами, сержантами и старшинами".

Данными нормативными правовыми актами уточнены полномочия должностных лиц органов военного управления по назначению военнослужащих на воинские должности.

Должностные лица пользуются правом назначения на воинские должности (освобождения от воинских должностей) в отношении военнослужащих, находящихся в их прямом подчинении. Вышестоящие должностные лица пользуются таким же правом назначения на воинские должности, которое предоставлено нижестоящим должностным лицам.

Назначение военнослужащего на воинскую должность производится в случае, если он отвечает требованиям, предъявляемым к данной воинской должности. При этом учитываются уровень профессиональной подготовки военнослужащего, его психологические качества, состояние здоровья и иные обстоятельства, предусмотренные Положением о порядке прохождения военной службы.

Назначение военнослужащих на воинские должности должно обеспечивать их использование по основной или однопрофильной военно-учетной специальности и с учетом имеющегося опыта служебной деятельности. При необходимости использования военнослужащих на должностях по новой для них военно-учетной специальности их назначению на эти должности, как правило, должна предшествовать соответствующая переподготовка.

Военнослужащий, имеющий воинское звание офицера или прапорщика (мичмана), зачисленный в военно-учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру, освобождается от ранее занимаемой воинской должности и назначается на воинскую должность слушателя или

иную воинскую должность, предусмотренную для военнослужащих, обучающихся в указанном учебном заведении, адъюнктура, военной докторантуре, и подлежащую замещению офицерами или прапорщиками (мичманами) соответственно.

Военнослужащий, не имеющий воинского звания офицера или прапорщика (мичмана), зачисленный в военно-учебное заведение, освобождается от ранее занимаемой воинской должности и назначается на воинскую должность курсанта или иную воинскую должность, предусмотренную для военнослужащих, обучающихся в указанном учебном заведении, и подлежащую замещению солдатами, матросами, сержантами или старшинами.

Гражданин, зачисленный в военно-учебное заведение, назначается на воинскую должность курсанта, слушателя или иную воинскую должность, предусмотренную для военнослужащих, обучающихся в указанном учебном заведении, в соответствии с присвоенным ему воинским званием.

Военнослужащие, не зачисленные в военно-учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру, возвращаются в воинские части, из которых они были направлены для поступления в указанное учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру, на прежние воинские должности.

При этом военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, могут быть в порядке, определенном руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, направлены для дальнейшего прохождения военной службы в другую воинскую часть либо уволены с военной службы при наличии оснований для увольнения.

Военнослужащие, окончившие военно-учебные заведения, адъюнктуру, военную докторантуру, назначаются на воинские должности, подлежащие замещению лицами с необходимым уровнем образования и предусмотренные соответствующим перечнем воинских должностей. При невозможности назначения на указанные воинские должности такие военнослужащие могут быть назначены на иные воинские должности, но не ниже ранее занимаемых.

Офицеры, окончившие высшие военно-учебные заведения, назначаются на воинские должности (в исключительных случаях зачисляются в распоряжение командира (начальника) для дальнейшего назначения на воинскую должность) приказами руководителя федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, а на воинские должности, подлежащие замещению высшими офицерами, - указами Президента Российской Федерации.

В соответствии с Положением о порядке прохождения военной службы при назначении на воинские должности соблюдаются следующие условия:

а) на воинские должности, подлежащие замещению солдатами, матросами, сержантами, старшинами, прапорщиками, мичманами и офицерами, назначаются военнослужащие соответствующего состава. При невозможности назначения на указанные воинские должности военнослужащих соответствующего состава на них могут быть назначены военнослужащие нижестоящего состава в порядке, определяемом руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба;

б) военнослужащие женского пола назначаются на воинские должности, предусмотренные соответствующими перечнями воинских должностей (Приказ министра обороны Российской Федерации 1994 г.). Перечень наименований штатов воинских частей и учреждений, в которых разрешено прохождение военной службы военнослужащими женского пола, утвержден Приказом министра обороны Российской Федерации от 16 октября 1998 г. N 461. К ним относятся воинские части и учреждения, содержащиеся на самостоятельных штатах;

в) комплектуемые офицерами вакантные должности профессорско-преподавательского состава и научных работников в высших военно-учебных заведениях, в научно-исследовательских организациях и на испытательных полигонах замещаются на конкурсной основе. Порядок и условия проведения конкурса на замещение указанных вакантных должностей определяются руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба <52>;

<52> Порядок замещения указанных должностей определен:

- в Министерстве обороны Российской Федерации - Инструкцией по конкурсному замещению офицерами вакантных должностей профессорско-преподавательского состава и научных работников в высших военных образовательных учреждениях профессионального образования, научно-исследовательских организациях и на испытательных полигонах (в центрах) Министерства обороны Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 6 мая 2000 г. N 230;

- в Федеральной службе охраны Российской Федерации - Инструкцией о проведении конкурса на замещение офицерами вакантных должностей профессорско-преподавательского состава и научных работников в образовательных организациях высшего профессионального

образования и научно-исследовательских организациях ФСО России, утвержденной Приказом Федеральной службы охраны Российской Федерации от 21 февраля 2005 г. N 54.

г) назначение на воинские должности военнослужащих, зачисленных в распоряжение соответствующих командиров (начальников), производится в возможно короткий срок, не позднее срока, установленного Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе" и Положением о порядке прохождения военной службы (п. 4 ст. 42 указанного Федерального закона);

д) военнослужащий, признанный военно-врачебной комиссией по состоянию здоровья годным к военной службе или годным к военной службе с незначительными ограничениями, но не годным к военной службе по избранной военно-учетной специальности, назначается с его согласия (за исключением военнослужащих, проходящих военную службу по призыву) на другую воинскую должность, обязанности по которой он может исполнять с учетом состояния здоровья, или увольняется с военной службы.

Возможность исполнять обязанности по другой должности по состоянию здоровья определяется военно-врачебной комиссией. При этом назначение на другую должность должно производиться с соблюдением иных условий назначения на воинские должности.

Согласие военнослужащего с назначением на указанную должность подтверждается рапортом военнослужащего.

В случае отсутствия согласия указанных военнослужащих с назначением на другую должность они увольняются с военной службы.

Военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, назначаются на другую должность без их согласия;

е) в случае если военнослужащему отказано в допуске к сведениям, составляющим государственную тайну, или он лишен указанного допуска, он назначается в установленном порядке на воинскую должность, не связанную с допуском к сведениям, составляющим государственную тайну, или увольняется с военной службы.

Решение об отказе должностному лицу или гражданину (военнослужащему) в допуске к государственной тайне принимается руководителем органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации в индивидуальном порядке с учетом результатов проверочных мероприятий. Гражданин (военнослужащий) имеет право обжаловать это решение в вышестоящую организацию или в суд.

Допуск должностного лица или гражданина (военнослужащего) к государственной тайне (государственная тайна - защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации) может быть прекращен по решению руководителя органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации в случаях:

- расторжения с ним контракта в связи с проведением организационно-штатных мероприятий;

- однократного нарушения им взятых на себя предусмотренных контрактом обязательств, связанных с защитой государственной тайны;

- возникновения обстоятельств, являющихся согласно ст. 22 Закона Российской Федерации "О государственной тайне" от 21 июля 1993 г. N 5485-1 основанием для отказа должностному лицу или гражданину (военнослужащему) в допуске к государственной тайне.

Прекращение допуска должностного лица или гражданина (военнослужащего) к государственной тайне (допуск к государственной тайне - процедура оформления права граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, а предприятий, учреждений и организаций - на проведение работ с использованием таких сведений) является дополнительным основанием для расторжения с ним контракта.

Прекращение допуска к государственной тайне не освобождает должностное лицо или гражданина (военнослужащего) от взятых ими обязательств по неразглашению сведений, составляющих государственную тайну;

ж) военнослужащим, состоящим между собой в близком родстве (родители, супруги, дети, родные братья, родные сестры, а также родные братья, сестры, родители и дети супругов), не разрешается проходить военную службу в одной воинской части, если один из них непосредственно подчинен или непосредственно подконтролен другому.

Запрещается назначение на воинские должности близких родственников в одну воинскую часть, под которой в соответствии с п. 4 ст. 3 Положения о порядке прохождения военной службы понимаются органы военного управления, органы, воинские части, корабли, соединения, предприятия, учреждения и организации Вооруженных Сил Российской Федерации (других войск, воинских формирований или органов), а также военные факультеты (кафедры) при образовательных учреждениях высшего профессионального образования. Таким образом, не

запрещается прохождение военной службы близкими родственниками в одном военном округе или на одном флоте (другом объединении).

Непосредственная подчиненность имеет место тогда, когда близкий родственник военнослужащего является его ближайшим прямым начальником.

В подп. "ж" п. 10 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы устанавливается ограничение на прохождение военной службы в одной воинской части близких родственников, если один из них непосредственно подчинен или непосредственно подконтролен другому. Между тем если понятие "непосредственное подчинение" закреплено УВС ВС РФ <53>, то определение и, следовательно, использование понятия "непосредственная подконтрольность" вызывает затруднение. Если имеется в виду подчинение военнослужащего по специальности, то такое ограничение необоснованно, так как традиционно используемое понятие "специальное подчинение" фактически является методическим руководством по специальности, без осуществления властных полномочий.

<53> Указ Президента Российской Федерации от 10 ноября 2007 г. N 1495.

Под непосредственным контролем следует понимать специализированный внутриведомственный контроль, осуществляемый ближайшим к военнослужащему командиром (начальником), руководителем соответствующего довольствующего органа или службы.

Непосредственная подконтрольность имеет место тогда, когда военнослужащий в силу своих должностных обязанностей обязан контролировать служебную деятельность другого военнослужащего, в том числе в случаях, когда между ними нет прямого подчинения. Такое положение может иметь место на воинских должностях, связанных с материально-техническим обеспечением;

з) назначение на воинские должности военнослужащих (за исключением высших офицеров) производится приказом по личному составу (по строевой части) должностного лица в пределах предоставленного ему права назначения на воинские должности;

и) военнослужащие, не имеющие воинских званий офицеров и прапорщиков (мичманов), заключившие контракт и направляемые на обучение (переподготовку), перед направлением на обучение (переподготовку) назначаются на вакантные воинские должности, для которых штатом предусмотрены воинские звания солдат, матросов, сержантов и старшин;

к) особенности назначения на воинские должности и освобождения от воинских должностей солдат, матросов, сержантов и старшин, проходящих военную службу по призыву, определяются руководителем соответствующего федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

Действующее военное законодательство устанавливает, что военнослужащий может занимать только одну воинскую должность (должность).

Военнослужащие могут быть назначены на первую воинскую должность, высшую воинскую должность, равную воинскую должность или низшую воинскую должность.

При этом из тринадцати оснований для назначения на указанные должности (кроме первых) девять ставятся в зависимость от наличия согласия назначаемого военнослужащего, проходящего военную службу по контракту.

Данная новация является, безусловно, шагом вперед в деле усиления социальной защищенности военнослужащих, так как, например, ранее ст. ст. 27, 30 Положения о прохождении военной службы офицерским составом Вооруженных Сил СССР (утверждено Постановлением Совета Министров СССР от 18 марта 1985 г. N 240 и объявлено Приказом министра обороны СССР от 6 апреля 1985 г. N 100) было предусмотрено только одно основание для назначения офицера, требующее его обязательного согласия, - назначение на низшие воинские должности по возрасту или по семейным обстоятельствам.

Из вышесказанного видно, что основания и права назначения военнослужащих на воинские должности как ранее, так и в настоящее время были и остаются строго регламентированными и значительно ограниченными. При этом они ставятся в зависимость от наличия определенных условий (одно из основных - согласие назначаемого). Такая регламентация существует потому, что оставление за государством неограниченного права на освобождение от должностей и назначение на должности военнослужащих нарушало бы самые существенные их интересы, так как создавало бы для них неустойчивость их служебного положения.

При поступлении на военную службу военнослужащие назначаются на первую воинскую должность (независимо от того, проходили ли эти военнослужащие военную службу ранее).

Воинская должность военнослужащего считается высшей, если для нее штатом предусмотрено более высокое воинское звание, чем воинское звание по прежней воинской должности, а при равенстве предусмотренных штатом воинских званий - более высокий месячный оклад в соответствии с занимаемой воинской должностью.

Назначение военнослужащего на высшую воинскую должность производится:

а) в порядке продвижения по службе (для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, - с его согласия);

б) по итогам конкурса (для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту).

Положением о прохождении воинской службы офицерским составом Вооруженных Сил СССР 1985 г. было предусмотрено, что перемещение по службе лиц офицерского состава на высшие воинские должности производится только в порядке продвижения по службе.

Преимущественное право при назначении на высшую воинскую должность предоставляется военнослужащему, рекомендованному на такую воинскую должность аттестационной комиссией воинской части, в которой он проходит военную службу, проявившему при исполнении обязанностей военной службы высокие профессиональные качества и организаторские способности или ранее назначенному на низшую воинскую должность в связи с организационно-штатными мероприятиями.

В соответствии с Инструкцией по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 сентября 2002 г. N 350, в целях комплектования воинских должностей профессионально подготовленными военнослужащими, повышения качества отбора кандидатов и подготовки их для назначения на высшие воинские должности и направления на учебу создается резерв офицеров для выдвижения на высшие воинские должности и направления на учебу.

Резерв на следующий календарный год создается кадровыми органами к 1 декабря текущего года и утверждается командирами (начальниками) в соответствии с полномочиями должностных лиц Вооруженных Сил Российской Федерации по назначению офицеров на воинские должности.

Предложения по включению в резерв офицеров для выдвижения на высшие воинские должности и направления на учебу представляются командирами (начальниками) по команде через кадровые органы соответствующим должностным лицам.

Основанием для персонального включения военнослужащих в резерв в предстоящем году является решение соответствующего должностного лица, принимаемое с учетом выводов аттестационных комиссий и военных советов. При этом определяются мероприятия по подготовке офицеров, включенных в резерв, на определенную воинскую должность или на учебу.

Военнослужащие, включенные в резерв, рассматриваются при назначении на высшие воинские должности в приоритетном порядке.

Решение о включении в резерв и об исключении из резерва доводится до военнослужащего прямыми командирами (начальниками) в личной беседе с ним.

Следует отметить, что аналогичный порядок содержало и Положение о прохождении воинской службы офицерским составом Вооруженных Сил СССР 1985 г.

Необходимо отметить, что в соответствии с п. 8 Инструкции о правовом обучении в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 29 мая 1999 г. N 333, перед назначением на вышестоящие должности офицеры, прапорщики и мичманы Вооруженных Сил Российской Федерации обязаны сдать зачет по соответствующему правовому минимуму <54>.

<54> На практике автор сталкивался с тем, что кадровые службы органов военного управления, а также командиры (начальники) при перемещении военнослужащих по службе (при назначении на равные воинские должности) и при присвоении очередного воинского звания требовали представить документы, подтверждающие сдачу военнослужащим правового минимума. Очевидно, что подобная практика не основана на нормах действующего законодательства, соответственно, подобного рода требования неправомерны.

При этом к представлению по назначению военнослужащего на воинскую должность должна быть приложена выписка из приказа соответствующего командира (начальника) о сдаче правового минимума этим военнослужащим <55>.

<55> Указания начальника юридической службы Вооруженных Сил Российской Федерации от 22 ноября 2002 г. N 205/12146.

Воинская должность военнослужащего считается равной, если для нее штатом предусмотрены воинское звание, равное воинскому званию по прежней воинской должности, и равный месячный оклад в соответствии с занимаемой воинской должностью.

Назначение военнослужащего на равную воинскую должность производится:

а) по служебной необходимости;

б) в связи с организационно-штатными мероприятиями;

в) для более целесообразного использования военнослужащего на военной службе;

г) по семейным обстоятельствам по личной просьбе (для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту);

д) по состоянию здоровья в соответствии с заключением военно-врачебной комиссии (для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, - с его согласия);

е) по итогам конкурса (для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту).

Положение о прохождении воинской службы офицерским составом Вооруженных Сил СССР 1985 г. предусматривало три основания для перемещения офицеров на равные должности: служебная необходимость, проведение плановой замены, а также перемещение офицеров на равные должности для более целесообразного их использования.

Воинская должность военнослужащего считается низкой, если для нее штатом предусмотрено более низкое воинское звание, чем воинское звание по прежней воинской должности, а при равенстве предусмотренных штатом воинских званий - более низкий месячный оклад в соответствии с занимаемой воинской должностью.

Назначение военнослужащего на низшую воинскую должность производится:

а) в связи с организационно-штатными мероприятиями - при невозможности назначения военнослужащего на высшую или равную воинскую должность (для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, - с его согласия).

В соответствии с п. 23 Порядка обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденного Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 июня 2006 г. N 200, за военнослужащими, назначенными с их согласия в связи с проводимыми организационно-штатными мероприятиями на воинские должности с меньшими месячными окладами, сохраняются месячные оклады по ранее занимаемым воинским должностям на время их военной службы в новых воинских должностях.

Решения о сохранении за военнослужащими месячных окладов по ранее занимаемым воинским должностям при назначении их на воинские должности с меньшими месячными окладами оформляются в приказах командиров (начальников), которые осуществляют назначение военнослужащих на воинские должности с меньшими месячными окладами, по представлению соответствующих кадровых органов на основании рапортов военнослужащих. Копии указанных приказов приобщаются к личным делам военнослужащих.

Выплата месячных окладов по ранее занимаемым воинским должностям производится по день сдачи дел и должности в связи с освобождением (отстранением) военнослужащих в установленном порядке от воинских должностей.

Указанным военнослужащим установленные месячные и иные дополнительные выплаты производятся исходя из месячных окладов по ранее занимаемым воинским должностям за все время, за которое выплачиваются эти оклады;

б) по семейным обстоятельствам по личной просьбе (для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту);

в) по состоянию здоровья в соответствии с заключением военно-врачебной комиссии (для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, - с его согласия);

г) по личной просьбе (для военнослужащего, проходящего военную службу по контракту);

д) в порядке реализации дисциплинарного взыскания "снижение в должности" или "снижение в воинском звании на одну ступень с переводом на низшую должность", а также в случае, если в течение года после наложения дисциплинарного взыскания "предупреждение о неполном служебном соответствии" прапорщик (мичман) или офицер не исправил своего поведения образцовым выполнением воинского долга и взыскание не сыграло своей воспитательной роли.

Военнослужащий, назначенный на низшую воинскую должность в порядке реализации дисциплинарного взыскания, может быть назначен на высшую воинскую должность только после снятия этого взыскания.

Беременные военнослужащие женского пола в соответствии с медицинским заключением с их согласия могут быть назначены на воинские должности с более легкими условиями службы с сохранением месячного оклада в соответствии с занимаемой воинской должностью, месячных и иных дополнительных выплат по воинской должности, которую они занимали до назначения.

Военнослужащие женского пола, имеющие детей в возрасте до полутора лет, в случае если они не могут выполнять служебные обязанности, назначаются на другую воинскую должность до достижения ребенком возраста полутора лет с сохранением месячного оклада в соответствии с занимаемой воинской должностью, месячных и иных дополнительных выплат по воинской должности, которую они занимали до назначения.

В соответствии с п. 22 Порядка обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, беременным военнослужащим женского пола и военнослужащим женского пола, имеющим детей в возрасте до полутора лет, назначенным в порядке, предусмотренном п. п. 19 - 20 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы, на другие воинские должности с сохранением месячного оклада и дополнительных выплат по воинской должности, которую они занимали до назначения, оклад по ранее занимаемой воинской

должности выплачивается до дня вступления их в исполнение обязанностей по другой воинской должности с более высоким окладом, но не более чем до дня достижения ребенком возраста полутора лет.

При этом форма и содержание документов, касающихся назначения военнослужащего на воинскую должность, освобождения от воинской должности и зачисления в распоряжение командира (начальника), а также порядок их оформления и представления устанавливаются руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

В развитие указанного Приказом министра обороны Российской Федерации "Об организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации" от 30 сентября 2002 г. N 350 установлен порядок оформления документов, которые составляются при назначении военнослужащих на воинские должности.

В Вооруженных Силах Российской Федерации также действуют Руководство по работе кадровых органов Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденное Приказом министра обороны Российской Федерации от 4 мая 2006 г. N 160дсп, Наставление по учету личного состава Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденное Приказом министра обороны Российской Федерации от 19.12.2005.

В соответствии с Инструкцией по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 сентября 2002 г. N 350, на военнослужащего, представляемого к назначению на воинскую должность, зачислению в распоряжение командира (начальника) и освобождению от воинской должности, для которой штатом предусмотрено воинское звание офицера или прапорщика (мичмана), оформляется представление, которое подписывается непосредственными (прямыми) командирами (начальниками) от командира полка, отдельного батальона, им равных и выше и направляется по команде через кадровые органы для принятия решения соответствующими должностными лицами.

Вместе с представлением направляются следующие документы:

- копия аттестационного листа (при назначении на воинскую должность в порядке плановой замены);

- личное дело и другие документы (если необходимость их представления установлена вышестоящим кадровым органом);

- рапорт военнослужащего о согласии с назначением - в случае назначения на высшую воинскую должность или на низшую воинскую должность (в связи с организационно-штатными мероприятиями, по семейным обстоятельствам, по состоянию здоровья в соответствии с заключением военно-врачебной комиссии либо по личной просьбе военнослужащего).

В случае представления военнослужащего (с его согласия либо в порядке дисциплинарного взыскания) к назначению на низшую воинскую должность, которая входит в полномочия по назначению нижестоящего командира (начальника), соответствующий командир (начальник), пользующийся правом назначения на воинскую должность, которую замещает военнослужащий, издает приказ об освобождении военнослужащего от занимаемой воинской должности и назначении его на низшую воинскую должность или об освобождении военнослужащего от занимаемой воинской должности и зачислении в распоряжение командира (начальника), имеющего право назначать военнослужащего на эту воинскую должность.

Военнослужащие, отбывающие наказание в виде ограничения по военной службе или ареста, не могут быть назначены на высшую воинскую должность <56>.

<56> Более подробно см. гл. VI настоящего издания.

Если с учетом характера совершенного преступления и иных обстоятельств военнослужащий, которому назначено наказание в виде ограничения по военной службе, не может быть оставлен в воинской должности, связанной с руководством подчиненными, он по решению соответствующего должностного лица назначается на другую воинскую должность либо в пределах воинской части, либо с переводом в другую воинскую часть или местность, о чем извещается суд, вынесший приговор.

В соответствии с Приказом министра обороны Российской Федерации "О полномочиях должностных лиц Вооруженных Сил Российской Федерации по назначению офицеров и прапорщиков (мичманов) на воинские должности, освобождению их от воинских должностей, увольнению с военной службы и присвоению им воинских званий" от 11 декабря 2004 г. N 410 назначение офицеров и прапорщиков (мичманов) на воинские должности, освобождение их от воинских должностей, зачисление в распоряжение, увольнение их с военной службы и присвоение им воинских званий осуществляются приказами соответствующих командиров (начальников) по личному составу. Назначение офицеров на воинские должности, освобождение их от воинских должностей, для которых штатом предусмотрены воинские звания высших офицеров, увольнение

с военной службы высших офицеров и присвоение воинских званий высшим офицерам осуществляются указами Президента Российской Федерации и оформляются приказами министра обороны Российской Федерации по личному составу.

Приказы по личному составу имеют право издавать <57>:

<57> Вполне логично, что по общему правилу полномочия должностных лиц по изданию приказов по личному составу совпадают с полномочиями по перемещению подчиненных по службе.

- министр обороны Российской Федерации;
- заместители министра обороны Российской Федерации;
- начальники служб Министерства обороны Российской Федерации;
- начальник Аппарата министра обороны Российской Федерации;
- главнокомандующие видами Вооруженных Сил Российской Федерации;
- командующие войсками военных округов, флотами;
- командующие родами войск Вооруженных Сил Российской Федерации;
- начальники главных и центральных управлений, имеющие в непосредственном подчинении кадровые органы;
- командующие армиями и им равными объединениями, имеющие в непосредственном подчинении кадровые органы;
- командиры бригад, дивизий, корпусов и им равных соединений, имеющие в непосредственном подчинении кадровые органы;
- начальники военных образовательных учреждений высшего профессионального образования;
- командиры воинских частей, начальники (руководители) организаций Вооруженных Сил Российской Федерации, для которых штатом предусмотрены воинские звания полковника, капитана 1 ранга, имеющие в непосредственном подчинении кадровые органы.

Военнослужащие из состава прапорщиков (мичманов) могут быть назначены на воинские должности, подлежащие замещению младшими офицерами. Указанное назначение на воинские должности осуществляется при невозможности назначения военнослужащих соответствующего состава с учетом уровня профессиональной подготовки, психологических качеств и при условии, что у прапорщиков (мичманов) не будет в подчинении военнослужащих из состава офицеров.

Военнослужащие из состава солдат, матросов, сержантов и старшин могут быть назначены на воинские должности, подлежащие замещению прапорщиками (мичманами). Указанное назначение осуществляется не менее чем через шесть месяцев военной службы при невозможности назначения на воинские должности военнослужащих соответствующего состава с учетом уровня профессиональной подготовки, психологических качеств и при условии, что у солдат, матросов, сержантов и старшин не будет в подчинении военнослужащих старше их по воинскому званию.

При таких назначениях на воинские должности от военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, требуется согласие на то, что в случае назначения на эти воинские должности военнослужащих соответствующего состава или военнослужащих с соответствующим уровнем образования, дающим право на присвоение им воинских званий лейтенанта, младшего лейтенанта, прапорщика (мичмана), они согласны с назначением на низшие воинские должности, но не ниже тех, которые они занимают. При данной согласии у этих военнослужащих при назначении их на воинские должности делается соответствующая запись в п. 2 обоих экземпляров контракта о прохождении военной службы. При отказе военнослужащих от назначения на высшие воинские должности в данном порядке они на них не назначаются (подп. "а" п. 10 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы).

Представление офицеров и прапорщиков (мичманов) к назначению на воинские должности, освобождению от воинских должностей, увольнению с военной службы, присвоению им воинских званий указами Президента Российской Федерации и приказами министра обороны Российской Федерации осуществляется должностными лицами, непосредственно подчиненными министру обороны Российской Федерации, через Главное управление кадров Министерства обороны Российской Федерации.

Согласование представлений офицеров и прапорщиков (мичманов) к назначению на воинские должности, освобождению от воинских должностей, увольнению с военной службы и присвоению им воинских званий приказами министра обороны Российской Федерации осуществляет кадровый орган заместителя министра обороны Российской Федерации, начальника службы Министерства обороны Российской Федерации, начальника Аппарата министра обороны Российской Федерации, вида, рода войск Вооруженных Сил Российской Федерации, главного и центрального управления Министерства обороны Российской Федерации до представления документов в Главное управление кадров Министерства обороны Российской Федерации.

Согласование представлений офицеров, прапорщиков (мичманов) к назначению на воинские должности, освобождению от воинских должностей, увольнению с военной службы и присвоению им воинских званий с заинтересованными должностными лицами осуществляет кадровый орган, в который поступило соответствующее представление.

В случае если воинская должность имеет двойное наименование, то назначение офицера, прапорщика (мичмана) осуществляется приказом командира (начальника), имеющего право назначать на воинскую должность, которая считается высшей из этих воинских должностей.

В соответствии с Руководством по комплектованию Вооруженных Сил Российской Федерации солдатами, матросами, сержантами и старшинами, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 16 января 2001 г. N 30, солдаты, матросы, сержанты и старшины проходят военную службу на воинских должностях.

Военнослужащие, призванные на военную службу, назначаются на штатные воинские должности в соответствии с полученными ими ВУС.

Военнослужащие, поступившие на военную службу по контракту, назначаются на воинские должности в соответствии с заключенными контрактами.

Солдаты, матросы, сержанты и старшины назначаются на воинские должности приказом командира полка, отдельного батальона (отдельной роты) или им равными командирами (начальниками).

Военнослужащие, получившие подготовку по ВУС в РОСТО или образовательных учреждениях начального профессионального и среднего профессионального образования, в учебных воинских частях и на практической работе, назначаются на воинские должности в соответствии с полученной подготовкой.

Помимо этого, при назначении на воинскую должность учитываются имеющееся у военнослужащего образование, профессиональные, морально-психологические качества и состояние здоровья.

Военнослужащие женского пола могут назначаться только на воинские должности, подлежащие замещению военнослужащими женского пола. Перечень наименований штатов воинских частей и учреждений, в которых разрешено содержать военнослужащих женского пола, утвержден Приказом министра обороны Российской Федерации 1994 г.

Назначение солдат, матросов, сержантов и старшин на высшие воинские должности производится в зависимости от их соответствия этим воинским должностям и наличия вакантных воинских должностей.

Преимущественным правом назначения на высшие воинские должности пользуются военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, имеющие классную квалификацию, являющиеся отличниками боевой подготовки и не имеющие дисциплинарных взысканий.

Военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, на высшие воинские должности назначаются по рекомендации аттестационной комиссии воинской части и по личному их согласию.

Солдаты, матросы, сержанты и старшины, признанные военно-врачебной комиссией годными к военной службе или годными с незначительными ограничениями, но не годными к военной службе по конкретной ВУС, назначаются на воинские должности, обязанности по которым они могут исполнять с учетом состояния здоровья. Если в воинской части отсутствуют такие воинские должности, то военнослужащие подлежат переводу в другие воинские части. При этом военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, могут быть назначены на другие воинские должности только с их согласия.

Матросы и старшины, проходящие военную службу на кораблях и судах Военно-морского флота Российской Федерации и признанные по состоянию здоровья негодными для прохождения военной службы на них, подлежат переводу в береговые воинские части флота.

Солдаты, матросы, сержанты и старшины, как правило, проходят военную службу в тех воинских частях, в которые они были направлены при призыве на военную службу, прибыли после окончания подготовки в учебных воинских частях или поступили на военную службу в соответствии с заключенным контрактом.

В соответствии с п. 4 ст. 36 Федерального конституционного закона от 23 июня 1999 г. N 1-ФКЗ "О военных судах" назначение на должность и освобождение от должности, а также перевод или перемещение на другую должность работников аппаратов военных судов из числа военнослужащих производятся руководителем соответствующего подразделения Судебного департамента, а работников аппарата Военной коллегии - председателем Военной коллегии. При этом Перечень должностей в военных судах Российской Федерации, Верховном Суде Российской Федерации и Судебном департаменте при Верховном Суде Российской Федерации, которые могут замещаться высшими офицерами, утвержден Указом Президента Российской Федерации от 26 апреля 2000 г. N 730.

Заместители главного военного прокурора, начальники управлений и отделов Главной военной прокуратуры и их заместители, а также заместители прокуроров военных округов, флотов,

приравненных к ним прокуроров назначаются на должность и освобождаются от должности Генеральным прокурором Российской Федерации. Иные прокуроры и следователи Главной военной прокуратуры назначаются на должность и освобождаются от должности главным военным прокурором. Прокуроры военных округов, флотов, приравненные к ним прокуроры назначают на должность и освобождают от должности военных прокуроров и следователей в своих аппаратах и нижестоящих прокуратурах.

Назначение военнослужащих на воинские должности сопряжено с процедурой принятия и сдачи дел и должности.

Все должностные лица при назначении на воинскую должность или переводе к новому месту службы должны лично сдавать и принимать дела и должность.

Срок и порядок приема и сдачи дел и должности установлены ст. ст. 90 - 92 УВС ВС РФ.

Командир воинской части производит прием и сдачу дел и должности лично в присутствии представителя старшего командира (начальника).

Для приема и сдачи дел и должности приказом старшего командира (начальника) назначается комиссия, которая проверяет общее состояние воинской части, отдельно наличие и состояние вооружения, военной техники, боеприпасов и их учет, а также отдельно войсковое и финансовое хозяйство воинской части и составляет акты.

В акте о приеме и сдаче дел и должности указываются: списочный и наличный состав воинской части; состояние боевой и мобилизационной готовности, боевой подготовки, учебно-материальной базы, воинской дисциплины, безопасности военной службы; морально-психологическое состояние личного состава.

В акте о приеме и сдаче вооружения, военной техники и боеприпасов указываются: количество вооружения, военной техники и боеприпасов, числящихся по документам, и их фактическое наличие; качественное и техническое состояние вооружения, военной техники и боеприпасов; условия их содержания и хранения.

В акте о приеме и сдаче войскового и финансового хозяйства указываются: квартирно-бытовые условия личного состава; наличие и состояние зданий, сооружений, инвентаря и оборудования; состояние территории военного городка; наличие и правильность использования земельных участков; наличие, состояние, законность расходования, учет и порядок хранения горючего, продовольствия, вещевого, технического и другого военного имущества как текущего довольствия, так и неприкосновенного запаса, а также денежных средств. К акту прилагаются документы на право пользования земельными участками.

Акты подписываются принимающим и сдающим командирами, а также членами комиссии и представляются на утверждение старшему командиру (начальнику).

Командир подразделения производит прием (сдачу) дел и должности лично на основании приказа по воинской части.

О приеме (сдаче) дел и должности командир подразделения докладывает письменно в порядке подчиненности командиру воинской части.

Принимающий должность вместе с докладом представляет акт о приеме подразделения, в котором указываются: списочный и наличный состав подразделения, состояние боевой готовности, боевой подготовки, воинской дисциплины, морально-психологическое состояние личного состава, наличие и состояние вооружения, военной техники и другого военного имущества, состояние жилищных и бытовых условий военнослужащих.

Акт составляется и подписывается принимающим и сдающим должность.

Руководством по войсковому (корабельному) хозяйству в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 23 июля 2004 г. N 222, в зависимости от должностного положения военнослужащих установлены особенности принятия дел и должности.

В соответствии с п. 3 ст. 43 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, вправе предложить на рассмотрение соответствующей аттестационной комиссии свою кандидатуру для назначения на освобождающуюся или вакантную, т.е. незанятую должность (высшую, равную или низшую).

Освобождающейся является должность, которую военнослужащий освобождает вследствие увольнения с военной службы, назначения на другую должность, перевода к новому месту службы и т.д. По указанному военнослужащему издан приказ соответствующего должностного лица об изменении его служебно-должностного положения, но он еще не исключен из списков воинской части (учреждения, организации).

В развитие п. 3 ст. 43 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" Инструкцией по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации установлено, что военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, вправе предложить на рассмотрение соответствующей аттестационной комиссии свою кандидатуру для назначения на освобождающуюся или вакантную воинскую должность. При этом он представляет соответствующему командиру (начальнику)

рапорт с ходатайством о рассмотрении его кандидатуры, копию последнего аттестационного листа с отзывом и копию служебной карточки. Аттестационная комиссия воинской части, рассмотрев кандидатуры военнослужащих своей воинской части, а также документы других военнослужащих, дает заключение по рассмотренным кандидатурам. В случае если аттестационной комиссией воинской части предлагается к назначению на воинскую должность военнослужащий другой воинской части, то по решению командира (начальника) этой воинской части на имя командира (начальника) воинской части, где проходит военную службу отобранный кандидат, высылаются отношение по форме согласно приложению N 4 к вышеназванной Инструкции. Если аттестационной комиссией воинской части ходатайство кандидата по вопросу назначения на воинскую должность отклонено, то он об этом уведомляется в письменной форме в установленном порядке. Командир (начальник) воинской части, получивший отношение на военнослужащего, обязан в установленном порядке направить на него по команде представление в кадровый орган, подчиненный должностному лицу, которому предоставлено право назначения на данную воинскую должность. Военнослужащие, проходящие военную службу в местностях Российской Федерации, где установлен срок военной службы, вправе предложить на рассмотрение аттестационных комиссий воинских частей, дислоцированных в другой местности Российской Федерации, где не установлен срок военной службы или установлены другие сроки военной службы, свою кандидатуру после того, как они выслужили установленные сроки военной службы в этих местностях.

Порядок организации и проведения аттестации определяется руководителем соответствующего федерального органа исполнительной власти, в котором проводится аттестация, и должен соответствовать основным положениям, установленным в разд. VI Положения о порядке прохождения военной службы.

Порядок аттестации в Вооруженных Силах Российской Федерации установлен Инструкцией о порядке организации и проведения аттестации офицеров и прапорщиков (мичманов) Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 6 апреля 2002 г. N 100.

Аттестации проводятся в целях всесторонней и объективной оценки военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, а также офицеров, проходящих военную службу по призыву, определения их соответствия занимаемой воинской должности и перспектив дальнейшего служебного использования, а также определения предназначения граждан, пребывающих в запасе.

Основными задачами аттестации военнослужащих являются:

- а) определение соответствия военнослужащих занимаемым воинским должностям и перспектив их дальнейшего служебного использования;
- б) подбор военнослужащих для назначения на воинские должности, определение целесообразности заключения новых контрактов с военнослужащими, достигшими предельного возраста пребывания на военной службе, а также отбор кандидатов для направления на учебу;
- в) создание резерва кандидатов для выдвижения и направления на учебу;
- г) определение служебного предназначения выпускников военно-учебных заведений;
- д) представление военнослужащих к награждению государственными наградами Российской Федерации и присвоению очередных воинских званий досрочно и на одну ступень выше воинских званий, предусмотренных штатом для занимаемых воинских должностей;
- е) оценка причин, которые могут служить основанием для досрочного увольнения военнослужащего с военной службы.

Военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, аттестуются не менее чем за четыре месяца до истечения срока военной службы, но не реже чем через каждые пять лет прохождения военной службы, а также по окончании военно-учебного заведения, адъюнктуры, военной докторантуры.

Офицеры, проходящие военную службу по призыву, аттестуются при увольнении в запас или при заключении контракта.

В случае необходимости руководитель федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, вправе назначить время и порядок проведения аттестации всех военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, или отдельных их категорий.

На аттестуемого военнослужащего его непосредственным (прямым) начальником из числа офицеров составляется аттестационный лист, в котором дается отзыв.

При назначении военнослужащего на высшую воинскую должность, направлении на учебу, представлении его к награждению государственной наградой Российской Федерации, присвоению воинского звания досрочно или на одну ступень выше занимаемой воинской должности аттестационный лист не составляется. В этих случаях осуществляется рассмотрение аттестационной комиссией представления (наградного листа) либо решения командира

(начальника) о направлении военнослужащего на учебу. Вывод аттестационной комиссии заносится в представление (наградной лист).

Военнослужащий должен быть ознакомлен с содержанием аттестации в порядке, установленном п. 12 Инструкции, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 6 апреля 2002 г. N 100.

Утвержденные аттестационные листы доводятся до военнослужащих непосредственными (прямыми) командирами (начальниками) в 10-дневный срок после поступления аттестационных листов в воинскую часть. При этом военнослужащий расписывается в подлинном экземпляре аттестационного листа с указанием даты ознакомления. Военнослужащим, находящимся в командировке, отпуске или на лечении, утвержденные аттестационные листы доводятся по возвращении их в воинскую часть. После доведения военнослужащему аттестационного листа его подлинный экземпляр и одна его копия приобщаются к первому экземпляру личного дела военнослужащего.

Командир (начальник), аттестующий подчиненного военнослужащего, в соответствии с порядком аттестации обязан:

- а) всесторонне изучить и оценить деловые и личные качества аттестуемого военнослужащего;
- б) определить на основе всестороннего изучения военнослужащего содержание выводов по его аттестации;
- в) представить по команде в утверждающую инстанцию все экземпляры аттестационных листов для получения заключения и утверждения.

При изучении и оценке деловых и личных качеств аттестуемого военнослужащего командир (начальник) обязан:

- а) проанализировать и оценить конкретные показатели работы аттестуемого военнослужащего по занимаемой им воинской должности, состояние дел в воинской части (подразделении), которой он командует, или на участке работы, за который он отвечает;
- б) провести с аттестуемым военнослужащим индивидуальную беседу по вопросам прохождения им военной службы, совершенствования профессиональной подготовки, стиля и методов его работы;
- в) дать необходимые советы и рекомендации по устранению недостатков аттестуемого военнослужащего, улучшению личной подготовки и выполнению им служебных и должностных обязанностей.

Командир (начальник) несет ответственность за объективность аттестации и обоснованность излагаемых в ней выводов и рекомендаций.

Для принятия решения командиром воинской части аттестационная комиссия выносит письменные заключения по всем рассматриваемым вопросам.

На заседания аттестационной комиссии воинской части в необходимых случаях могут приглашаться аттестуемые военнослужащие, командиры (начальники) подразделений, в подчинении которых находятся аттестуемые военнослужащие, и другие должностные лица.

В соответствии с п. 7 Инструкции, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 6 апреля 2002 г. N 100, заседание аттестационной комиссии воинской части проводится с обязательным участием аттестуемого военнослужащего, его непосредственного или прямого командира (начальника) при рассмотрении аттестационного листа, содержащего отзыв или вывод о несоответствии военнослужащего занимаемой воинской должности или отзыв, в котором отмечается наличие у аттестуемого военнослужащего существенных недостатков в исполнении общих, должностных или специальных обязанностей, а также при наличии заявления аттестуемого военнослужащего о несогласии с представленным аттестационным листом и изложенным в нем отзывом.

Судебная практика

В соответствии со ст. 42 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащий может занимать только одну воинскую должность (должность).

Ниже приводится решение Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 16 сентября 2005 г. N ВКПИ-04-127, которым была признана недействующей ст. 67 Положения о денежном довольствии военнослужащих Советской Армии и Военно-Морского Флота.

"Так, З. обратился в Верховный Суд Российской Федерации, считая, что статья 67 Положения о денежном довольствии военнослужащих Советской Армии и Военно-Морского Флота, введенного в действие Приказом министра обороны СССР от 14 августа 1978 года N 075, противоречит Федеральному закону "О статусе военнослужащих" от 27 мая 1998 года N 76-ФЗ, Указу Президента Российской Федерации "Вопросы прохождения военной службы" от 16 сентября 1999 года N 1237, поскольку устанавливает запрет на возможность выплаты военнослужащим,

допущенным к временному исполнению вакантных и невакантных должностей в другой воинской части, окладов по временно исполняемым должностям.

На основании изложенного заявитель просил суд признать указанную норму недействующей. Военная коллегия Верховного Суда РФ пришла к следующим выводам.

Положение о денежном довольствии военнослужащих Советской Армии и Военно-Морского Флота введено в действие Приказом министра обороны СССР от 14 августа 1978 года N 075, то есть является нормативным документом бывшего Союза СССР.

Нормативные правовые акты СССР, официально не отмененные, действуют на территории РФ в части, не противоречащей Конституции РФ, законам и иным нормативным правовым актам РФ. Это правило следует из норм п. 2 раздела II Конституции РФ и Закона Российской Федерации от 24 октября 1990 года N 263-1 "О действии актов органов Союза СССР на территории РСФСР". Согласно п. 2 Постановления Верховного Суда РФ от 22 января 1993 года N 4339-1 "О порядке введения в действие Закона Российской Федерации "О статусе военнослужащих" Правительству РФ было предложено привести свои нормативные правовые акты в соответствие с указанным Законом.

Таким образом, Положение о денежном довольствии военнослужащих Советской Армии и Военно-Морского Флота, введенное в действие Приказом министра обороны СССР от 14 августа 1978 года N 075, должно применяться в части, не противоречащей действующему законодательству.

В соответствии со ст. ст. 1, 3, 4 Федерального закона "О статусе военнослужащих" от 27 мая 1998 года N 76-ФЗ военнослужащие обладают правами и свободами человека и гражданина с некоторыми ограничениями, установленными данным Законом, а также иными законами.

Для военнослужащих устанавливается единая система правовой и социальной защиты, а также материального и иных видов обеспечения с учетом занимаемых воинских должностей, присвоенных воинских званий, общей продолжительности военной службы, в том числе и в льготном исчислении, выполняемых задач, условий и порядка прохождения ими военной службы. Правовые и социальные гарантии военнослужащим, включая меры их правовой защиты, а также материального и иных видов обеспечения, предусмотренные этим Федеральным законом, не могут быть отменены или снижены федеральными законами, иными нормативными правовыми актами РФ иначе как путем внесения изменений и дополнений в этот Федеральный закон.

На основании п. 1 ст. 12 этого же Федерального закона денежное довольствие военнослужащих состоит из месячного оклада в соответствии с занимаемой воинской должностью и месячного оклада в соответствии с присвоенным воинским званием, которые составляют оклад месячного денежного содержания военнослужащих, месячных и иных дополнительных выплат.

В соответствии со ст. 12 Положения о порядке прохождения военной службы, утвержденного Указом Президента РФ от 16 сентября 1999 года N 1237, на военнослужащего может быть возложено временное исполнение обязанностей по равной или высшей воинской должности, которую он не занимает.

Ни Федеральный закон "О статусе военнослужащих" от 27 мая 1998 года N 76-ФЗ, ни Положение о порядке прохождения военной службы не устанавливают какого-либо ограничения на выплату военнослужащим окладов по временно исполняемым ими вакантным или невакантным должностям в другой воинской части.

Более того, в соответствии с пунктом 2 Правил выплаты военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, премии за образцовое выполнение воинского долга, пунктом 2 Правил оказания военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, материальной помощи, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 14 июля 2000 года N 524, пунктом 2 Инструкции о размере и порядке выплаты надбавки за сложность, напряженность и специальный режим военной службы военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 28 июня 2002 года N 245, выплата премии, материальной помощи, а также надбавки за сложность и напряженность производится военнослужащим, допущенным в установленном порядке к временному исполнению вакантных воинских должностей, исходя из окладов по этим воинским должностям.

Таким образом, ст. 67 Положения о денежном довольствии военнослужащих Советской Армии и Военно-Морского Флота, введенного в действие Приказом министра обороны СССР от 14 августа 1978 года N 075, вошла в противоречие с действующим законодательством. При этом, как достоверно установлено в ходе судебного заседания, в силу неотменности и одновременно исходя из своего содержания, она позволяет себя применять в ходе практической деятельности органов военного управления, поэтому суд приходит к выводу, что правовая норма, содержащаяся в ст. 67 Положения о денежном довольствии военнослужащих Советской Армии и Военно-Морского Флота, введенного в действие Приказом министра обороны СССР от 14 августа 1978 года N 075, необоснованно ограничивает права заявителя и других военнослужащих и требует своего судебного пресечения".

Проанализировав данное решение Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации, можно сделать вывод, что военнослужащим фактически разрешено исполнять обязанности по временно исполняемым ими вакантным или невакантным должностям в другой воинской части, а значит, проходить военную службу на нескольких воинских должностях <58>.

<58> При этом хотелось бы отметить, что в период действия советского военного законодательства допускалось совмещение воинских должностей.

Так, п. 17 Инструкции о порядке применения в Советской Армии и Военно-Морском Флоте Положения о прохождении воинской службы прапорщиками и мичманами Вооруженных Сил СССР, утвержденной Приказом министра обороны СССР 1977 г. N 100, предусматривал возможность служебного совместительства лиц офицерского состава в военных учреждениях или организациях - в исключительных случаях, когда это вызывалось служебной необходимостью, по решению министра обороны СССР или его первых заместителей.

При этом работа военнослужащих по совместительству в гражданских заведениях и организациях, т.е. выполнение помимо основной другой регулярной платной работы запрещалась, кроме отдельных случаев, когда в соответствии с действующим законодательством такое совместительство было разрешено военнослужащему министром обороны СССР в персональном порядке.

Представляется, что данное положение противоречит п. 1 ст. 42 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе", так как в соответствии с названной статьей военнослужащий может занимать только одну воинскую должность (должность).

Приведем еще один пример из судебной практики.

"Перемещение положительно аттестованных военнослужащих на нижестоящие должности без их согласия законом не предусмотрено..." <59>.

<59> Белов В.К., Фатеев К.В. Судебная практика по применению законодательства о воинской обязанности, военной службе, статусе военнослужащих и об участии военных организаций в гражданских правоотношениях. М., 2004.

Гражданское дело в связи с жалобой мичмана Куринного В.И. на действия командира части, отказавшего ему в досрочном увольнении с военной службы в связи с оргштатными мероприятиями, рассмотренное военным судом Заозерского гарнизона, от 27 августа 1999 г. N 2н-03/98.

Согласно материалам дела Куринный проходил службу на должности техника ремонтного участка, которая соответствовала 8-му тарифному разряду.

В июле 1994 г. он заключил контракт о прохождении военной службы в соответствии с п. "б" ч. 1 ст. 33 Закона Российской Федерации "О воинской обязанности и военной службе" (1993 г.) сроком на три года.

На основании директивы Главного штаба ВМФ в марте 1996 г. произошло реформирование части с реорганизацией организационно-штатной структуры, и занимаемая Куринным должность получила новое название - техник ремонтной группы и стала соответствовать 6-му тарифному разряду.

По приказу командира части Куринный был освобожден от ранее занимаемой должности в связи с оргштатными мероприятиями и одновременно назначен на переименованную должность. Это назначение состоялось без согласия Куринного, который настаивал на увольнении его в запас в связи с оргштатными мероприятиями.

Не согласившись с такими действиями командования, Куринный обратился с жалобой в военный суд, который отказал ему в ее удовлетворении. В своем решении суд указал, что командиром части не допущено нарушения Закона в отношении заявителя, поскольку войсковая часть не была расформирована, а изменила лишь свою штатную структуру. Должность Куринного фактически сохранена под другим наименованием, а контракт им заключен о прохождении службы в кадрах части без указания конкретной должности. Поэтому командование было вправе производить перемещение Куринного по службе в пределах части без его согласия. Кроме того, согласно директиве вышестоящего штаба все должности мичманов получили тарифы не выше 6-го разряда.

Военным судом флота это решение оставлено без изменения.

В протесте председателя Военной коллегии был поставлен вопрос об отмене судебных решений по следующим основаниям.

В соответствии с требованиями ст. 10 Закона Российской Федерации "О статусе военнослужащих" (1993 г.), указывалось в протесте, государство гарантирует военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, занятие воинских должностей и перемещение по службе с повышением в должности.

Однако ни данный Закон, ни Закон Российской Федерации "О воинской обязанности и военной службе", ни иные нормативные акты, регулирующие порядок прохождения военной службы, не предусматривают возможности перемещения положительно аттестованных военнослужащих на нижестоящие должности без их согласия.

Военнослужащие из числа прапорщиков и мичманов могут быть без их согласия перемещены лишь на равнозначные или вышестоящие должности. Снижение в должности без их согласия допускается лишь в порядке дисциплинарного взыскания согласно п. "д" ст. 62 ДУ ВС РФ.

Вывод суда о том, что такой перевод возможен в отношении военнослужащих, заключивших контракт в соответствии с п. "б" ч. 1 ст. 33 Закона Российской Федерации "О воинской обязанности и военной службе", является ошибочным.

Поскольку командование, как это установлено судом, не имеет возможности переместить Куринного на равнозначную или вышестоящую должность, его нарушенное право может быть восстановлено лишь путем удовлетворения рапорта об увольнении с военной службы в связи с организационно-штатными мероприятиями.

Военная коллегия согласилась с протестом, отменила состоявшиеся решения и приняла новое решение, согласно которому действия командира, связанные с отказом в досрочном увольнении Куринного с военной службы по организационно-штатным основаниям, признаны незаконными".

Образцы документов

Основными документами, которые используются при назначении на воинскую должность (при переводе к новому месту службы) и в большой степени влияют на правоотношения в данной сфере, являются составленные и высланные в установленном порядке отношение и представление <60>, а также при этом используются аттестационные листы, служебные карточки и иные документы, подтверждающие отдельные вопросы прохождения военнослужащими военной службы <61>.

<60> Порядок оформления представления изложен в указаниях Главного управления кадров от 14 апреля 1998 г. N 173/1/6208; от 10 ноября 2000 г. N 173/1/7658.

<61> Более подробно см.: Шанхаев С.В. Некоторые вопросы проведения правовой работы при перемещении военнослужащих по службе (практические аспекты) // Материалы к межвузовской научно-практической конференции "Актуальные проблемы правовой работы в Вооруженных Силах Российской Федерации". 11 апреля 2007 г. М., 2007. С. 114 - 122.

Как было указано выше, форма и порядок получения отношения и представления для назначения на другую воинскую должность и перевода к новому месту службы регламентированы Инструкцией по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 сентября 2002 г. N 350.

Учитывая нормы данного нормативного правового акта, можно сделать вывод, что основанием для назначения на воинскую должность (перевода) является отношение, полученное в установленном порядке <62>, представление же является правовым следствием получения отношения. Данное положение вытекает из того, что в соответствии с вышеназванной Инструкцией командир (начальник) воинской части, получивший отношение на военнослужащего, обязан в установленном порядке направить на него по команде представление в кадровый орган, подчиненный должностному лицу, которому предоставлено право назначения на данную воинскую должность.

<62> Формы отношения и представления приведены соответственно в приложениях N 4, 3 к указанной Инструкции.

По нашему мнению, отношение и представление представляют собой документы, имеющие правовой характер, по следующим основаниям.

Во-первых, и отношение, и представление являются официальными документами, форма которых строго регламентирована и приведена в нормативном правовом акте федерального органа исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба.

Во-вторых, данные документы издаются органами военного управления, имеющими соответствующие полномочия. В Вооруженных Силах Российской Федерации данные полномочия закреплены Инструкцией по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации и в Приказе министра обороны Российской Федерации "О полномочиях должностных лиц Вооруженных Сил Российской Федерации по назначению офицеров и прапорщиков (мичманов) на воинские должности,

освобождению их от воинских должностей, увольнению с военной службы и присвоению им воинских званий" от 11 декабря 2004 г. N 410.

В-третьих, отношение и представление направлены на изменение правовых отношений, связанных с порядком прохождения военной службы, военно-служебных отношений и статуса военнослужащего. В связи с этим получение военнослужащим отношения и представления есть юридический факт.

При подготовке предложений о назначении военнослужащих на должности командира (начальники) должны знать и учитывать характер, особенности и объем работы по этим воинским должностям, а также общие и специальные требования, предъявляемые к должности в целях качественного исполнения должностных обязанностей.

Перед представлением кандидата к назначению на высшую воинскую должность кадровый орган выясняет мнение о нем командира (начальника) воинской части, а также других прямых начальников. Как правило, начальник кадрового органа, подчиненного командиру (начальнику), обладающему полномочиями по назначению на соответствующие должности, беседует с представленными в установленном порядке кандидатами на замещение основных командно-штабных должностей и докладывает командиру (начальнику) свое мнение о каждом из них. В ходе беседы с кандидатами может проводиться тестирование, в том числе и с использованием технических средств и информационных технологий, по вопросам, связанным с исполнением должностных обязанностей по вакантным должностям, на замещение которых они представляются.

Образец представления
при назначении военнослужащего
на воинскую должность <*>

<*> Не приводится.

Разъяснения к оформлению представления

В соответствии с Правилами оформления представлений военнослужащих на воинскую должность в разд. II "Основания к представлению" указывается:

- в каком порядке представляется к назначению: выдвигается на высшую воинскую должность, назначается на равную воинскую должность или на низшую воинскую должность. Характеристика деловых и морально-психологических качеств военнослужащего, профессиональной подготовки, степени освоения обязанностей по занимаемой воинской должности, личного вклада в достигнутые результаты в повышении боевой и мобилизационной готовности, укреплении воинской дисциплины и правопорядка в подразделении (воинской части), которым командует, или состояния участка работы, за который отвечает, личный уровень физической подготовленности. Причина для назначения на равную воинскую должность или низшую воинскую должность. Основания для перевода в другую воинскую часть (соединение, объединение, вид (род войск) Вооруженных Сил Российской Федерации). Заключение ВВК, если военнослужащий представляется к переводу по состоянию его здоровья или здоровья членов его семьи. Другие данные, которые необходимо отражать в случаях перевода к новому месту военной службы (о выслуге лет в Вооруженных Силах, тарифном разряде и т.д.). Кто беседовал с представляемым военнослужащим и его личное отношение к назначению (переводу);

- основания для включения в проект приказа сведений на получение месячного оклада по ранее занимаемой воинской должности (для военнослужащего, назначаемого с его согласия в связи с организационно-штатными мероприятиями на воинскую должность с меньшим месячным окладом);

- основания для включения в проект приказа сведений об исчислении пенсии исходя из оклада по ранее занимаемой воинской должности (для военнослужащего, имеющего право на пенсию и назначаемого с его согласия по состоянию здоровья, возрасту, в связи с организационно-штатными мероприятиями на воинскую должность с меньшим месячным окладом);

- рапорт военнослужащего (при назначении на воинскую должность с его согласия).

В разд. III "Заключения прямых начальников" последовательно вносятся заключения командиров (начальников), где указывается их согласие или несогласие с представлением. В случае несогласия прямого командира (начальника) с представлением дается мотивированное заключение. В дальнейшем представление согласуется в установленном порядке. Окончательное решение по представлению принимает должностное лицо, имеющее право издавать соответствующий приказ.

В представлениях, рассмотренных на военных советах, после заключения соответствующего главнокомандующего, командующего делается запись: "Рассмотрено и одобрено на военном совете _____, протокол N __ от "___" _____ 20__ г."

Командиры (начальники), подписывающие представления, а также дающие по ним заключения, учитывают мнения органов воспитательной работы, штабов и соответствующих служб.

В разд. IV "Решение по представлению" кадровым органом вносится запись решения (приказа) по представлению, принятому командиром (начальником), которому это право предоставлено.

В разд. V "Отметки о регистрации документа" органы делопроизводства последовательно вносят записи после проверки соответствия присвоенного документу грифа секретности содержанию изложенных в нем сведений.

При пересылке нескольких представлений они направляются с сопроводительным письмом.

Кроме вышеизложенного, следует учитывать практику <63> кадровых органов, например:

<63> См., например: Организация работы с офицерским составом и прапорщиками: Методические рекомендации командирам и кадровым органам. Ростов н/Д, 2004; Методические материалы (в помощь работникам кадровых аппаратов округов, соединений и воинских частей внутренних войск МВД России). М., 2000; указания Главного управления кадров от 14 апреля 1998 г. N 173/1/6208, от 10 ноября 2000 г. N 173/1/7658.

- при зачислении офицеров в распоряжение соответствующих командиров и начальников анализировать перспективу их дальнейшего использования, указывая в представлениях, когда и на какую должность будет назначен офицер или представлен к увольнению;

- в целях повышения персональной ответственности должностных лиц за правильный подбор и представление офицеров к назначению, командиры (начальники), подписывающие представления, должны указывать, что лично изучили офицера и ходатайствуют о назначении его на конкретную должность;

- при представлении военнослужащего к назначению указывать готовность его к исполнению обязанностей по новой должности;

- при представлении военнослужащего к назначению указывать, кто рассматривался на альтернативной (конкурсной) основе к назначению на высвобождаемую должность;

- при представлении офицера к назначению на равную или низшую должности подробно указывать причины и мотивы принятого решения;

- указывать основные показатели служебной деятельности офицера, его соответствие главным критериям подбора и расстановки кадров, деловые, профессиональные и морально-нравственные качества, организаторские способности, отношение к людям и сугубо индивидуальные черты характера;

- указывать уровень личной подготовки, оценки за год (период обучения) части, соединения, штаба, управления, рода войск и службы;

- приводить результаты сдачи правового минимума с указанием номера и даты объявления приказом командира воинской части;

- указывать, кто, когда беседовал и отношение военнослужащего к назначению;

- приводить решение аттестационной комиссии, указывать номер и дату протокола;

- при назначении на должности по плановой замене из местностей с установленными сроками службы указывать количество лет, прослуженных офицерами в этих районах. При обосновании необходимости перевода офицера к новому месту службы учитывать наличие у него жилой площади и др.

Правовая неотложка

Представлен к назначению на должность заместителя командира по работе с личным составом, ВУС другая. Должны ли меня отправить на доподготовку или переподготовку? Чем это определено?

В соответствии с п. 6 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы назначение военнослужащих на воинские должности должно обеспечивать их использование по основной или однопрофильной военно-учетной специальности и с учетом имеющегося опыта служебной деятельности.

При необходимости использования военнослужащих на должностях по новой для них военно-учетной специальности их назначению на эти должности, как правило, должна предшествовать соответствующая переподготовка. Таким образом, решение о необходимости переподготовки офицера принимают соответствующие командиры (начальники).

В соответствии с Положением о курсах и факультетах переподготовки и повышения квалификации офицерского состава Советской Армии и Военно-Морского Флота, введенным в действие Приказом министра обороны СССР от 14 апреля 1989 г. N 135 (с последующими изменениями), обучение на курсах и факультетах переподготовки и повышения квалификации офицеров является одним из основных видов обучения офицеров, генералов и адмиралов.

К курсам относятся: Высшие академические курсы при Военной академии Генерального штаба Вооруженных Сил Российской Федерации, факультеты переподготовки и повышения квалификации военных академий, академические, высшие офицерские курсы, высшие специальные офицерские классы Военно-морского флота, высшие центральные, центральные офицерские и офицерские курсы.

Главными задачами курсов являются:

- повышение уровня теоретических знаний и совершенствование практических навыков офицеров;

- переподготовка офицеров при изменении профиля их службы;

- изучение офицерами нового вооружения и военной техники;

- подготовка и повышение квалификации профессорско-преподавательского состава военно-учебных заведений Министерства обороны Российской Федерации и курсов.

Персональный отбор кандидатов для направления на курсы проводится командирами воинских частей на основании полученных расчетов отбора кандидатов с учетом предложений постоянно действующих аттестационных комиссий.

Преимущественное право направления на курсы предоставляется офицерам, назначенным на высшие должности, впервые назначенным на преподавательские должности без окончания адъюнктуры, изменившим профиль службы, а также состоящим в резерве для продвижения по службе.

Офицеры, которым до достижения предельного возраста пребывания на военной службе осталось менее трех лет, на курсы не направляются.

Офицеры могут направляться на курсы либо с сохранением должностей по месту военной службы, либо без сохранения должностей.

Кандидаты на учебу рассматриваются и утверждаются:

- первыми заместителями министра обороны Российской Федерации - для направления на Высшие академические курсы при Военной академии Генерального штаба Вооруженных Сил Российской Федерации;

- заместителями министра обороны Российской Федерации, командующими (начальниками) родами войск, начальниками главных и центральных управлений Министерства обороны Российской Федерации или по их указаниям - командующими объединениями - для направления на курсы в группы руководящего состава дивизионного и полкового звена, командного и преподавательского состава военно-учебных заведений Министерства обороны Российской Федерации;

- командующими (начальниками) родами войск, заместителями начальников главных и центральных управлений Министерства обороны Российской Федерации - для направления на курсы кандидатов из воинских частей центрального подчинения, а заместителями командующих объединениями - для направления на курсы в остальные группы.

После утверждения кандидатов на учебу их именные списки высылаются по подчиненности в кадровые органы видов Вооруженных Сил Российской Федерации, родов войск, главных и центральных управлений Министерства обороны Российской Федерации, которые письменно извещают об этом соответствующих командиров воинских частей.

Зачисление слушателями курсов производится без вступительных экзаменов на основании именных списков:

- приказами начальников курсов или военно-учебных заведений Министерства обороны Российской Федерации, при которых созданы курсы, - офицеров, зачисляемых слушателями с сохранением должностей по месту военной службы;

- приказами заместителей министра обороны Российской Федерации, командующих (начальников) родами войск, начальников главных и центральных управлений Министерства обороны Российской Федерации по личному составу, которым подчинены курсы, - офицеров, зачисляемых слушателями без сохранения должностей по месту военной службы.

Военнослужащий переведен на нижестоящую воинскую должность по организационно-штатным мероприятиям с сохранением месячного должностного оклада. Применяется ли при этом сохраненный должностной оклад при назначении (исчислении) пенсии в связи с увольнением военнослужащего с военной службы?

В соответствии с п. 9 Постановления Совета Министров - Правительства Российской Федерации "О порядке исчисления выслуги лет, назначения и выплаты пенсий, компенсаций и пособий лицам, проходившим военную службу в качестве офицеров, прапорщиков, мичманов и военнослужащих сверхсрочной службы или по контракту в качестве солдат, матросов, сержантов и

старшин либо службу в органах внутренних дел, Государственной противопожарной службе, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семьям в Российской Федерации" от 22 сентября 1993 г. N 941, которое является основным нормативным правовым актом в сфере регулирования подсчета и назначения пенсий военнослужащим, в денежное довольствие, учитываемое при исчислении пенсий военнослужащим, уволенным с военной службы, включаются: оклад по последней штатной должности, оклад по воинскому званию, присвоенному ко дню увольнения, и процентная надбавка за выслугу лет, исчисленная из этих окладов.

Офицерам, переведенным по состоянию здоровья или возрасту с летной работы, подводных лодок (подводных крейсеров), атомных надводных кораблей (в том числе офицерам органов безопасности, обслуживающим атомные надводные корабли и атомные подводные крейсера, включая вторые экипажи и экипажи строящихся крейсеров) и минных тральщиков на должности с меньшим должностным окладом, имевшим на день перевода выслугу, дающую право на пенсию за выслугу лет, пенсия при последующем увольнении их с военной службы может исчисляться исходя из оклада по штатной должности, которую они занимали до указанного перевода.

В таком же порядке могут исчисляться пенсии при увольнении с военной службы также офицерам в званиях подполковника, ему равном и выше, переведенным в интересах службы по состоянию здоровья, возрасту или в связи с организационно-штатными мероприятиями с должностей, которые они занимали не менее одного года, на должности с меньшим должностным окладом, имевшим на день перевода выслугу, дающую право на пенсию за выслугу лет.

§ 2. Перевод военнослужащих к новому месту службы

Анализ законодательства о переводе военнослужащих к новому месту службы

В предыдущем параграфе было указано, что в теории военного права существует точка зрения, согласно которой на изменение военно-служебных отношений, служебно-должностного положения, порядка прохождения военной службы, а также прав и обязанностей военнослужащих и членов их семей влияют переводы по службе.

Необходимо отметить, что военная служба характеризуется главным образом динамичностью, которая проявляется в том, что военнослужащие в период прохождения военной службы неоднократно перемещаются по службе и меняют место военной службы <64>. Данная динамика <65> проявляется с момента поступления гражданина на военную службу и завершается увольнением с военной службы.

<64> Место военной службы военнослужащего - это пункт постоянной дислокации воинской части (воинская часть, расположенная в пункте постоянной дислокации), в штате которой он состоит (в распоряжении командира которой находится), или место исполнения военнослужащим обязанностей военной службы на постоянной основе вне пункта постоянной дислокации воинской части, в штате которой он состоит (Корнишин С.В. Место военной службы: что это такое? // Право в Вооруженных Силах. 2000. N 3).

<65> Кудашкин А.В. Военная служба в Российской Федерации: теория и практика правового регулирования. СПб., 2003. С. 66.

Следует согласиться с В.Е. Фортушиным, отметившим, что военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, в процессе исполнения служебных обязанностей перемещаются с одного места военной службы на другое по всей территории Российской Федерации <66>.

<66> Фортушин В.Е. Право военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2005. С. 6.

Например, трудовое законодательство содержит определение "перевод на другую работу". Так, ст. 72.1 ТК РФ определяет, что перевод на другую работу - постоянное или временное изменение трудовой функции работника и (или) структурного подразделения, в котором работает работник (если структурное подразделение было указано в трудовом договоре), при продолжении работы у того же работодателя, а также перевод на работу в другую местность вместе с работодателем. По общему правилу перевод на другую работу допускается только с письменного согласия работника. Не требует согласия работника перемещение его у того же работодателя на другое рабочее место, в другое структурное подразделение, расположенное в той же местности, поручение ему работы на другом механизме или агрегате, если это не влечет за собой изменения определенных сторонами условий трудового договора. Запрещается переводить и перемещать работника на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья.

Таким образом, перевод на другую работу имеет место тогда, когда изменяется хотя бы одно из условий трудового договора либо меняется место расположения работодателя. Кроме того, по письменной просьбе работника или с его письменного согласия перевод на постоянную работу может быть осуществлен к другому работодателю. В этом случае произойдет изменение субъектного состава трудового договора и трудового правоотношения. При этом один трудовой договор заменяется другим договором, заключаемым работником с новым работодателем. Поэтому в рассматриваемом случае, строго говоря, имеет место не перевод на другую работу, а прекращение трудового договора, о чем говорит и ч. 2 ст. 72.1 ТК РФ, в соответствии с которой трудовой договор прекращается с первоначальным работодателем по п. 5 ч. 1 ст. 77 ТК РФ <67>.

<67> Комментарий к Трудовому кодексу РФ / Под ред. К.Я. Ананьевой. М., 2007.

При этом в военно-юридической литературе справедливо отмечалось, что обязательный способ комплектования воинских должностей характеризуется тем, что при нем государственные интересы в переводе военнослужащего преобладают над интересами военнослужащих, он связан с принципиальным положением, предусматривающим использование военнослужащего там и тогда, когда это соответствует государственным интересам, направленным на обеспечение военной безопасности Российской Федерации. Данное условие является объективно необходимым фактором, влияющим на безопасность государства, так как в противном случае, при несовпадении интересов государства и военнослужащего в определении места военной службы последнего, создаются предпосылки к подрыву боеготовности военной организации государства. Со всей очевидностью указанное принципиальное положение проявляется в период ведения войны и находит свое юридическое выражение в актах, применяемых в военное время. Верховенство публичных интересов над личными в сфере отношений, связанных с обязательным комплектованием воинских должностей, детерминировано важностью возложенных на военную организацию задач. Оно имеет существенное и принципиальное значение, наглядно выражает специфику прохождения военной службы военнослужащими, охраняется мерами юридической ответственности, в том числе и уголовной (ст. 337 УК РФ) <68>.

<68> Фортунин В.Е. Некоторые правовые аспекты комплектования воинских должностей и их влияние на безопасность Российской Федерации и личные права военнослужащих // Российский военно-правовой сборник. 2004. N 1. С. 69.

В качестве исторического экскурса хотелось бы отметить, что в военном законодательстве России XIX в. содержалось легальное определение "перевод военнослужащего к новому месту службы" <69>. Так, под переводом понималось перемещение воинских чинов из одних отдельных частей или учреждений в другие. При этом перемещение военнослужащих по службе осуществлялось: а) для замещения вакансий и для укомплектования какой-либо части войск или учреждения чинами другой; б) для пользы службы, "по особому уважению способностей" переводимого лица; в) по просьбе переводимых офицеров, для совместной службы с родственниками. Никто не мог просить о переводе его в другой род службы или в другую часть либо учреждение по каким бы то ни было причинам "мимо своего начальства". В противном случае не только просьбы оставались без внимания, но виновные в этом подвергались строгому взысканию <70>.

<69> В действующем военном законодательстве определено, что военнослужащий может быть переведен к новому месту военной службы из одной воинской части в другую (в том числе находящуюся в другой местности) в пределах Вооруженных Сил Российской Федерации (ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы).

<70> Свод военных постановлений. Кн. 7: Прохождение службы по военному ведомству. СПб., 1869. С. 90 - 91.

П. Лузанов отмечал, что всякое передвижение внутри той же части войска (т.е. полка, батальона, батареи и т.п.) называется перемещением; переводом же называется переход из одной части войска в другую <71>.

<71> Лузанов П. Конспект лекций по военно-административным законам. СПб., б.г. С. 96.

В Приказе РВСР 1921 г. N 2618 было дано понятие перевода, под которым понималось "перемещение военнослужащего из одной части войск (штаба, управления и заведения) в другую, на должность не выше и не ниже той, которую переводимое лицо занимало по месту прежней службы".

Следует отметить, что в ранее действовавшем законодательстве содержались запреты на перевод. Так, Положение о прохождении военной службы лицами начальствующего состава 1928 г. устанавливало, что переводы военнослужащих воспрещались при наличии в части некомплекта 15% и более от штатного числа начальствующего состава, а также в случае, если лицо начальствующего состава в аттестационном порядке предупреждено о неполном служебном соответствии. Не подлежали переводу также лица, находившиеся под судом и следствием. Положением предусматривался также порядок аттестования начальствующего состава, на основе которого и определялось продвижение по службе <72>. Следует отметить, что перечень запретов в рассматриваемый период намного превышал существующий сегодня; некоторые запреты, по нашему мнению, необходимо включить в действующее в настоящее время законодательство о переводах военнослужащих к новому месту службы (например, о запрете переводов при некомплекте частей).

<72> Лобода В.Ф. Командные кадры и законодательство о кадрах в развитии Вооруженных Сил СССР. М., 1960. С. 55.

Следует согласиться с В.Е. Фортусиным, отметившим, что перевод военнослужащих из одной воинской части в другую, в том числе находящуюся в другой местности, осуществляется с учетом особенностей, определенных в ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы, и в соответствии с правилами назначения на воинские должности, содержащимися в ст. 11 данного Положения <73>.

<73> Фортусин В.Е. Некоторые актуальные вопросы при проведении организационно-штатных мероприятий // Право в Вооруженных Силах. 2000. N 2.

При этом правам военнослужащих на перевод соответствуют обязанности полномочных должностных лиц органов военного управления совершить действия по представлению и переводу военнослужащего на другую должность <74>.

<74> Фортусин В.Е. Некоторые правовые аспекты комплектования воинских должностей и их влияние на безопасность Российской Федерации и личные права военнослужащих. С. 69.

Комментарий законодательства о переводах военнослужащих

В соответствии со ст. 44 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащие в порядке, определенном Положением о порядке прохождения военной службы, могут быть переведены для дальнейшего прохождения военной службы:

- из Вооруженных Сил Российской Федерации в федеральный орган исполнительной власти, в котором вышеназванным Федеральным законом предусмотрена военная служба;
- из федерального органа исполнительной власти, в котором указанным Федеральным законом предусмотрена военная служба, в Вооруженные Силы Российской Федерации;
- из одного федерального органа исполнительной власти, в котором названным выше Федеральным законом предусмотрена военная служба, в другой федеральный орган исполнительной власти, в котором данным Федеральным законом предусмотрена военная служба.

Федеральным законом "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам прикомандирования и перевода военнослужащих, а также приостановления военной службы" от 6 июля 2006 N 105-ФЗ п. 1 указанной статьи с 1 января 2007 г. признан утратившим силу. Данным же Федеральным законом изменено наименование ст. 44 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе". С 1 января 2007 г. данная статья называется "Перевод военнослужащих". Таким образом, с 1 января 2007 г. институт прикомандирования военнослужащих прекратил свое существование. Целью вносимых Федеральным законом от 6 июля 2006 г. N 105-ФЗ изменений и дополнений является приведение военного законодательства в соответствие с Федеральным законом "О системе государственной службы Российской Федерации" от 27 мая 2003 г. N 58-ФЗ и создание законодательной основы для направления военнослужащих в учреждения и организации, в частности: создание системы направления военнослужащих в другие учреждения и организации, не выполняющие задачи оборонного характера; упорядочение перехода с одного вида федеральной государственной службы на другой вид федеральной государственной службы (с военной службы - на федеральную государственную гражданскую службу).

В соответствии с Федеральным законом "О системе государственной службы Российской Федерации" военная служба - это вид федеральной государственной службы, а ее прохождение может осуществляться только на воинских должностях. В связи с этим институт прикомандирования военнослужащих необходимо привести в соответствие с положениями

данного Федерального закона. Военнослужащие, прикомандированные к организациям и учреждениям, выполняющим задачи по обеспечению обороны и безопасности государства, если в них не предусмотрена федеральная государственная служба, могут находиться в указанных организациях и учреждениях только на условиях приостановления им военной службы.

Порядок перевода военнослужащих регламентирован ст. 17 Положения о порядке прохождения военной службы.

Перевод военнослужащих из Вооруженных Сил Российской Федерации (из федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба) в федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба (в Вооруженные Силы Российской Федерации), производится при выполнении требований нормативных правовых актов Президента Российской Федерации, а также по согласованию между руководителями соответствующих федеральных органов исполнительной власти. Таким образом, военнослужащий может быть переведен из Вооруженных Сил Российской Федерации не в любое структурное подразделение федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, а именно в то, в котором п. 1 ст. 2 вышеназванного Федерального закона предусмотрена военная служба. Аналогично сотрудник (служащий) федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, не может быть переведен в Вооруженные Силы Российской Федерации (другой федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба), если при этом он не обладает статусом военнослужащего и не проходит военную службу в соответствующем федеральном органе исполнительной власти.

Указанный перевод военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, производится в персональном порядке - с их согласия или по их просьбе.

В п. 3 ст. 17 Положения о порядке прохождения военной службы определены полномочия должностных лиц по изданию правовых актов о переводе военнослужащих из Вооруженных Сил Российской Федерации (из федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба) в федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба (в Вооруженные Силы Российской Федерации), порядок предоставления таких полномочий в необходимых случаях и форма этих актов (приказ, распоряжение), т.е. определение должностных лиц, обладающих полномочиями по изданию указанных правовых актов, и установление формы этих актов обусловлены тем, к какому составу военнослужащих относится переводимый военнослужащий.

Как следует из подп. "а" п. 3 ст. 17 Положения о порядке прохождения военной службы, перевод офицеров и прапорщиков (мичманов) оформляется приказом руководителя федерального органа исполнительной власти, в котором эти военнослужащие проходят военную службу, и в целях оформления перевода издания приказа должностным лицом федерального органа исполнительной власти, в который они переводятся для дальнейшего прохождения военной службы, не требуется. Например, перевод офицеров и прапорщиков (мичманов), проходящих военную службу в Вооруженных Силах Российской Федерации, в федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, подлежит оформлению Приказом министра обороны Российской Федерации <75>.

<75> См. также Директиву министра обороны Российской Федерации N 173/2/765 от 2002 г. "По вопросу перевода военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации в федеральные органы исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба".

Согласно подп. "е" п. 83 Руководства по комплектованию Вооруженных Сил Российской Федерации солдатами, матросами, сержантами и старшинами, утвержденного Приказом министра обороны Российской Федерации от 16 января 2001 г. N 30, переводы солдат, матросов, сержантов и старшин из Министерства обороны Российской Федерации в другой федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, оформляются решением начальника Главного организационно-мобилизационного управления по согласованию с федеральным органом исполнительной власти, в который переводится военнослужащий, а из федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, в Министерство обороны Российской Федерации - решением уполномоченного должностного лица федерального органа исполнительной власти, из которого переводится военнослужащий, по согласованию с Генеральным штабом Вооруженных Сил Российской Федерации.

Военнослужащие при переводе исключаются из Вооруженных Сил Российской Федерации (из федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба) приказом по личному составу (распоряжением) о переводе, издаваемым руководителем или иным уполномоченным должностным лицом федерального органа исполнительной власти, в котором они проходят военную службу. На основании такого приказа (распоряжения) указанные военнослужащие исключаются приказом по строевой части из списков личного состава воинской части, в которой они проходят службу.

После издания приказа (распоряжения) о переводе и исключении из Вооруженных Сил Российской Федерации (из федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба) и его реализации военнослужащие считаются переведенными в федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба (в Вооруженные Силы Российской Федерации).

Зачисление военнослужащих в федеральный орган исполнительной власти (в Вооруженные Силы Российской Федерации) производится приказом (распоряжением) уполномоченного должностного лица федерального органа исполнительной власти, в который они переведены.

В соответствии со ст. 13 Положения о порядке прохождения военной службы в связи с переводом из Вооруженных Сил Российской Федерации в федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, и наоборот, а также из одного федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, в другой военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, могут быть зачислены в распоряжение командира (начальника).

Контракт, который был ранее заключен с военнослужащим, переводимым из Вооруженных Сил Российской Федерации (из федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба) в федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба (в Вооруженные Силы Российской Федерации), прекращает действие со дня заключения нового контракта.

Новый контракт с указанным военнослужащим заключается в день его зачисления в федеральный орган исполнительной власти, в который он переведен (в Вооруженные Силы Российской Федерации).

В соответствии с Порядком обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 июня 2006 г. N 200, военнослужащему, переведенному из федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, в Вооруженные Силы Российской Федерации, со дня вступления в силу контракта о прохождении военной службы и до вступления им в исполнение обязанностей по воинской должности, на которую он назначен в Вооруженные Силы Российской Федерации, денежное довольствие выплачивается в порядке, установленном п. 46 вышеназванного Порядка, из расчета:

- оклада по воинскому званию;
- оклада по последней должности, занимаемой этим военнослужащим в соответствующем федеральном органе исполнительной власти;
- процентной надбавки за выслугу лет, исчисленной в соответствии с п. п. 94 - 96 указанного Порядка.

Военнослужащему, переведенному из Вооруженных Сил Российской Федерации в федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, денежное довольствие выплачивается по день его исключения из списков личного состава воинской части.

Военнослужащим, обучающимся в военных образовательных учреждениях профессионального образования, назначенным после их окончания для прохождения военной службы в федеральном органе исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, денежное довольствие выплачивается по день окончания отпуска, предоставленного по окончании этих образовательных учреждений.

Военнослужащим, переведенным для дальнейшего прохождения службы из Вооруженных Сил Российской Федерации (федерального органа исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба) в федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба (в Вооруженные Силы Российской Федерации), материальная помощь оказывается один раз в год в полном размере при убытии из Вооруженных Сил Российской Федерации (федерального органа исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба), если она не была оказана ранее.

Виды (основания) переводов военнослужащих, указанные в Федеральном законе "О воинской обязанности и военной службе" и в Положении о порядке прохождения военной службы, различны. Названный Федеральный закон предусматривает возможность перевода военнослужащих в рамках федерального органа, в котором предусмотрена военная служба, в то время как Положение о порядке прохождения военной службы одновременно с этим (ст. 17) довольно подробно регламентирует порядок перевода военнослужащих (ст. 15) в рамках Вооруженных Сил Российской Федерации (других войск, воинских формирований или органов, воинских подразделений Государственной противопожарной службы). Со всей очевидностью можно сказать, что основания и виды переводов военнослужащих, указанные в ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы, имеют более широкое распространение и практическую значимость и соответственно требуют научного осмысления.

Перевод к новому месту службы налицо в тех случаях, когда в целях его осуществления военнослужащий освобождается от воинской должности, занимаемой им в одной воинской части

(если он занимал воинскую должность), исключается из списков ее личного состава и назначается на воинскую должность другой части. Причем эти воинские части могут находиться как в одной, так и в разных местностях. По своим юридическим признакам к рассматриваемому переводу приближаются случаи, когда военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, освобождается от воинской должности, занимаемой им в одной воинской части (если он занимал воинскую должность), исключается из списков ее личного состава и в соответствии со ст. 13 Положения о порядке прохождения военной службы зачисляется в распоряжение командира (начальника). Российские воинские части могут дислоцироваться как на территории своего государства, так и вне ее. Поэтому ограничение перевода к новому месту службы пределами Вооруженных Сил Российской Федерации (других войск, воинских формирований или органов) не означает ограничения его пределами территории Российской Федерации <76>.

<76> Комментарий к Положению о порядке прохождения военной службы. М., 2001.

При этом новым местом службы <77> по смыслу п. 1 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы является для переведенного военнослужащего другая воинская часть, в списки личного состава которой он зачислен в связи с переводом.

<77> Корнишин С.В. Указ. соч.

В соответствии с п. 1 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащий может быть переведен к новому месту военной службы из одной воинской части в другую (в том числе находящуюся в другой местности) в пределах Вооруженных Сил Российской Федерации в следующих случаях:

- а) по служебной необходимости;
- б) в порядке продвижения по службе;
- в) по состоянию здоровья в соответствии с заключением военно-врачебной комиссии;
- г) по семейным обстоятельствам по личной просьбе (для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту);
- д) по личной просьбе (для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту);
- е) в связи с организационно-штатными мероприятиями;
- ж) в связи с плановой заменой (для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту);
- з) в связи с зачислением в военно-учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру;
- и) в связи с отчислением из военно-учебного заведения, адъюнктуры, военной докторантуры;
- к) если с учетом характера совершенного преступления военнослужащий, которому назначено наказание в виде ограничения по военной службе, не может быть оставлен в должности, связанной с руководством подчиненными.

Таким образом, законодательством о порядке прохождения военной службы предусмотрено 10 оснований перевода военнослужащих к новому месту службы. В связи с этим классифицировать переводы можно в зависимости от следующего: инициативы самих военнослужащих или командования; изменения места военной службы; воинской должности; способа перемещения; способа поступления на военную службу.

Одним из оснований (видов) перевода к новому месту службы военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, является перевод по служебной необходимости. Перевод по данному основанию производится на равную воинскую должность (п. 2 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы) <78>.

<78> Шанхаев С.В. Некоторые вопросы перевода военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, к новому месту службы // Право в Вооруженных Силах. 2005. N 12.

В теории и практике возникает вопрос толкования словосочетания "служебная необходимость". В действующем законодательстве о порядке прохождения военной службы нет легального определения данного понятия. Что такое "служебная необходимость", каковы критерии "служебной необходимости" и кем они определяются (в частности, какое должностное лицо органа военного управления (или орган военного управления) и в каком порядке их определяет). В этой связи налицо правовая неопределенность.

Отсутствие определенности в содержании права и формах его выражения лишает его возможности регулировать общественные отношения. Определенность права проявляется, прежде всего, в формальной определенности его норм, достигаемой в ходе правотворческой деятельности в результате реализации соответствующих правил юридической техники. В более широком смысле формальная определенность права есть его свойство (главным образом с помощью текстовых источников) предельно точно фиксировать, формализовать необходимые

признаки фактических ситуаций, требующих регламентации с помощью правовых предписаний <79>.

<79> Власенко Н.А., Назаренко Т.Н. Неопределенность в праве: понятие и формы // Государство и право. 2007. N 6. С. 5.

По мнению С.С. Алексеева, при оценке такого качества как определенность "предпочтительней делать ударение не на формальном моменте, а именно на самой определенности содержания права, именно точности, ясности, конкретности в фиксации юридических фактов, круга субъектов, прав, обязанностей, юридических гарантий, санкций, иных правовых последствий и т.д." <80>.

<80> Алексеев С.С. Восхождение к праву. Поиски и решения. М., 2001. С. 49.

В.В. Лазарев отметил, что "...определенность в понимании права - исходное начало определенности и порядка в общественных отношениях" <81>.

<81> Лазарев В.В. Основы права. М., 1996. С. 8.

Правовая неопределенность может выступать как дефект системы права, системы законодательства и правоприменительных актов. Неопределенность в системе законодательства мыслится как неясность, неконкретность предписаний в нормативных правовых актах, представляющая собой логико-языковые деформации в выражении и построении правовых норм. Условием качества правового регулирования является максимальное совпадение формы права с волей нормоустановителя.

В связи с вышеизложенным попробуем разобраться с указанным правовым явлением <82>.

<82> По мнению профессора В.М. Сырых, предметом правовых понятий могут быть правовые явления (норма права, механизм правового явления, правосознание, правоотношение и др.), правовые процессы (правотворчество, правоприменение, правовая деятельность, правовая защита и др.), отдельные компоненты, свойства, связи этих явлений и процессов (гипотеза, диспозиция и санкция, нормативность, формальная определенность, ясность, иерархическая соподчиненность норм права и др.). Содержание понятия составляет та или иная совокупность признаков, благодаря которой осуществляется обобщение и выделение предмета (Сырых В.М. Логические основания общей теории права: В 2 т. Т. 1. М., 2004. С. 333).

Так, в соответствии с Русским толковым словарем "необходимость" есть "невозможность обойтись без чего-либо" <83>.

<83> Лопатин В.В., Лопатина Л.Е. Русский толковый словарь. М., 2004.

А.В. Кудашкин отмечает, что основной целью военной службы является практическое осуществление функций государства по обеспечению его независимости, государственного суверенитета и целостности, удовлетворение публичного интереса в области военной безопасности на основе принципов и положений, установленных в Конституции Российской Федерации и федеральных законах. Военная служба организуется для решения задач государства, осуществления его функций и функций государственных органов и организаций. При этом принцип стабильности кадров как один из принципов военной службы применительно к государственным служащим означает постоянство государственно-служебных отношений. Стабильность и устойчивость служебного положения имеют два аспекта: они должны достигаться, во-первых, в интересах государственного аппарата и, во-вторых, в интересах служащего, т.е. сочетать интересы государства и личности.

В связи с изложенным представляется, что перевод военнослужащих к новому месту службы в связи со служебной необходимостью:

- производится по инициативе командования;
- не требует волеизъявления (желания) военнослужащего;
- производится в интересах обеспечения военной безопасности и военной организации государства (пп. 9, 15, 16 Военной доктрины Российской Федерации <84>, утвержденной Указом Президента Российской Федерации от 21 апреля 2000 г. N 706).

<84> Одним из основных принципов обеспечения военной безопасности является достаточность сил, средств и ресурсов, необходимых для обеспечения военной безопасности, их рациональное использование.

Основным направлением развития военной организации государства является приведение структуры, состава и численности компонентов военной организации государства в соответствие с задачами обеспечения военной безопасности с учетом экономических возможностей страны, а также совершенствование системы комплектования.

Таким образом, критерием служебной необходимости при переводе военнослужащих к новому месту службы является необходимость поддержания укомплектованности воинских частей и подразделений на требуемом уровне для выполнения возложенных задач в области обороны и обеспечения военной безопасности государства.

При этом, отвечая на вопрос: кто должен определять указанное выше основание для перемещения военнослужащих по службе, необходимо отметить, что указанные действия должны быть инициированы вышестоящим органом военного управления. Иное установление полномочий по инициированию будет противоречить целям перевода и служебной необходимости, а также предоставлять должностным лицам органов военного управления возможность для злоупотребления <85>.

<85> При этом данные полномочия должны зависеть от составов военнослужащих, воинских званий, а также должностного положения перемещаемых военнослужащих.

Однако законодателем предусмотрено, что перевод военнослужащего к новому месту военной службы с назначением на равную воинскую должность производится без его согласия, за исключением следующих случаев:

а) при невозможности прохождения военной службы в местности, куда он переводится, в соответствии с заключением военно-врачебной комиссии;

б) при невозможности проживания членов семьи военнослужащего <86> (жена, муж, дети в возрасте до 18 лет, дети-учащиеся в возрасте до 23 лет, дети-инвалиды, а также иные лица, состоящие на иждивении военнослужащего и проживающие совместно с ним) в местности, куда он переводится, в соответствии с заключением военно-врачебной комиссии;

<86> Фатеев К.В. Для чего вписывают иждивенцев в личные дела? // Право в Вооруженных Силах. 1998. N 3; Кудашкин А.В. Члены семьи - кто они? // Право в вооруженных силах. 1999. N 7; Тюрин А.И. Руководство Министерства обороны Российской Федерации предоставило право командирам определять, кто относится к членам семей их подчиненных, или снова об иждивенцах // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 4.

в) при необходимости постоянного ухода за проживающими отдельно отцом, матерью, родным братом, родной сестрой, дедушкой, бабушкой или усыновителем, не находящимися на полном государственном обеспечении и нуждающимися в соответствии с заключением органа государственной службы медико-социальной экспертизы по их месту жительства в постоянном постороннем уходе (помощи, надзоре).

Данный перечень является исчерпывающим и, соответственно, исключаящим иное толкование и правоприменение <87>.

<87> Тюрин А.И. Использование юридической (и не только юридической) терминологии в процессе правоприменительной деятельности и толкования норм военного права // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 3.

Перевод военнослужащих возможен также одновременно и с назначением на высшую воинскую должность. Так, в соответствии с п. 3 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, может быть переведен к новому месту военной службы в порядке продвижения по службе с назначением с его согласия на высшую воинскую должность.

Указанная норма Положения о порядке прохождения военной службы находится в системной связи с п. 2 ст. 10 Федерального закона "О статусе военнослужащих", согласно которому государство гарантирует военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, назначение на высшие воинские должности с учетом условий заключенного ими контракта в соответствии с полученной квалификацией, достигнутыми в служебной деятельности результатами и на конкурсной основе. При этом нормы Положения о порядке прохождения военной службы не детализируют и не развивают нормы Федерального закона "О статусе военнослужащих" <88>. Более того, они сужают круг военнослужащих, назначаемых на высшие воинские должности в порядке проведения конкурса. В связи с этим, а также в целях приведения норм Положения о порядке прохождения военной службы в соответствие нормам указанного Федерального закона

необходимо внести соответствующие изменения и дополнения, расширив перечень военнослужащих, назначаемых на высшие воинские должности по итогам конкурса.

<88> Более подробно см.: Тюрин А.И. Назначение на высшие воинские должности как правовой стимул исполнения обязанностей военной службы // Право в Вооруженных Силах. 2005. N 9.

В соответствии с п. 5 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы перевод военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, к новому месту военной службы по семейным обстоятельствам производится в следующих случаях:

а) при невозможности проживания членов семьи военнослужащего (жена, муж, дети в возрасте до 18 лет, дети-учащиеся в возрасте до 23 лет, дети-инвалиды, а также иные лица, состоящие на иждивении военнослужащего и проживающие совместно с ним) в данной местности в соответствии с заключением военно-врачебной комиссии;

б) при необходимости постоянного ухода за проживающими отдельно отцом, матерью, родным братом, родной сестрой, дедушкой, бабушкой или усыновителем, не находящимися на полном государственном обеспечении и нуждающимися в соответствии с заключением органа государственной службы медико-социальной экспертизы по их месту жительства в постоянном постороннем уходе (помощи, надзоре).

В соответствии со ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы в данном случае военнослужащие назначаются на равные или низшие воинские должности. При этом, такие перевод и назначение на соответствующую воинскую должность возможны только по личной просьбе (что должно быть отражено в рапорте).

Судебная практика

Пункт 2 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы являлся предметом рассмотрения Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации.

"Так, Тишков А.В. обратился в Верховный Суд Российской Федерации с требованием, полагая, что указанная норма Положения содержит в себе ограничение его права на свободу выбора места пребывания и жительства, что противоречит ч. 1 ст. 27 Конституции Российской Федерации и п. 5 ст. 3 и ст. 6 Федерального закона "О статусе военнослужащих". Судебными Постановлениями от 21 января 2005 г. N ВКПИ04-111 и от 29 марта 2005 г. N КАС05-69 в удовлетворении заявления Тишкова А.В. было отказано <89>.

<89> См. решение Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 21 января 2005 г. N ВКПИ04-111 и определение Кассационной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 29 марта 2005 г. N КАС05-69. Тексты судебных постановлений размещены на сайте Верховного Суда Российской Федерации в Интернете (<http://www.supcourt.ru>).

В обоснование своей позиции суд указал следующее.

В соответствии с ч. 1 ст. 27 Конституции Российской Федерации каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства. Это право, согласно ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации, может быть ограничено в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Согласно Федеральному закону от 31 мая 1996 года N 61-ФЗ "Об обороне" в целях обороны создаются Вооруженные Силы Российской Федерации, которые комплектуются военнослужащими и лицами гражданского персонала.

Пунктом 2 ст. 1 Федерального закона от 27 мая 1998 года N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих" определено, что военнослужащие обладают правами и свободами человека и гражданина с некоторыми ограничениями, установленными настоящим Федеральным законом, федеральными конституционными законами и федеральными законами.

Так, в соответствии со ст. 6 Закона о статусе военнослужащих, право на свободу передвижения реализуется военнослужащими с учетом необходимости поддержания ими боевой готовности воинских частей и обеспечения своевременности прибытия к месту военной службы. Военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, имеют право на изменение места военной службы, в том числе на перевод в другую местность, в соответствии с заключенными ими контрактами, с учетом условий прохождения военной службы, состояния здоровья военнослужащих и членов их семей (на основании заключения военно-врачебной комиссии) и по иным основаниям, устанавливаемым Положением о порядке прохождения военной службы.

Следовательно, определяя условия, при которых возможно изменение места военной службы, законодатель не ограничился перечислением таковых в самом Законе о статусе военнослужащих, а указал на допустимость возникновения таких оснований в случаях, предусмотренных Положением о порядке прохождения военной службы.

Одним из оснований изменения места военной службы, согласно п. п. 1 и 2 ст. 15 Положения, является перевод военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, к новому месту военной службы по служебной необходимости с назначением на равную воинскую должность без его согласия, что в данном случае и имеет место с Тишковым А.В.

Указанное обстоятельство обусловлено необходимостью поддержания боевой готовности воинских частей и подразделений и не должно рассматриваться как нарушение конституционных прав военнослужащих, поскольку, как указано выше, именно Конституцией Российской Федерации (ст. 55) предусмотрено такое ограничение прав и свобод человека и гражданина, при условии их соразмерности конституционно значимым целям, какими и являются оборона и безопасность Российской Федерации".

Однако, по мнению автора, вопрос о возможности перемещения военнослужащих по службе на равные воинские должности и перевода военнослужащих к новому месту службы (с назначением также на равные воинские должности) необходимо рассматривать с точки зрения реализации права на труд, а не права на передвижение и выбор места жительства <90> по следующим основаниям.

<90> Право военнослужащих на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства можно определить как закрепленную в Конституции Российской Федерации и реализуемую в условиях прохождения военной службы в установленной законодательством организационно-правовой форме возможность беспрепятственно передвигаться, изменять место своего временного нахождения и постоянного проживания в пределах ограничений, установленных требованиями военной службы, которые обусловлены необходимостью защиты конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства (Фортунин В.Е. Право военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места жительства и пребывания: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2004. С. 13).

Всеобщая декларация прав человека <91> закрепляет, что каждый человек имеет право на труд, на свободный выбор работы. Конституция Российской Федерации устанавливает, что труд свободен, каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию (ч. 1 ст. 37) <92>.

<91> Принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН Резолюцией 217А (III) от 10 декабря 1948 г.

<92> Как было указано выше, человек осуществляет различные виды деятельности. В зависимости от целей деятельность осуществляется в частных, общественных, государственных или общечеловеческих интересах. Одним из важнейших видов целенаправленной деятельности человека является служба. Статья 10 Федерального закона "О статусе военнослужащих" закрепляет, что право на труд реализуется военнослужащими посредством прохождения ими военной службы.

Федеральным законом "О системе государственной службы Российской Федерации" определено, что военная служба - вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства.

Военная служба является одной из наиболее активных форм исполнения воинской обязанности, и именно в таком качестве она выражается в прохождении гражданами военной службы по призыву. В то же время с переходом на новую организационно-правовую форму поступления граждан на военную службу - по контракту - становится очевидным, что ее посредством граждане реализуют свое конституционное право на труд <93>.

<93> Кудашкин А.В., Фатеев К.В. Комментарий к Федеральному закону "О статусе военнослужащих". 4-е изд., перераб. и доп. М., 2005.

При этом указанные выше нормы Положения о порядке прохождения военной службы определенным образом "создают препятствия" для реализации военнослужащими п. 2 ст. 10 Федерального закона "О статусе военнослужащих", согласно которому государство гарантирует военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, назначение на высшие воинские

должности с учетом условий заключенного ими контракта в соответствии с полученной квалификацией, достигнутыми в служебной деятельности результатами и на конкурсной основе.

В связи с вышесказанным п. 2 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы ограничивает права военнослужащих, предусмотренные ч. 1 ст. 37 Конституции Российской Федерации, согласно которой труд свободен, каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию.

Несомненно, основной целью военной службы является практическое осуществление функций государства по обеспечению его независимости, суверенитета и целостности, удовлетворение публичного интереса в области военной безопасности на основе принципов и положений, установленных в Конституции Российской Федерации и федеральных законах <94>.

<94> Кудашкин А.В. Военная служба в Российской Федерации: теория и практика правового регулирования.

В связи с изложенным представляется, что Положение о порядке прохождения военной службы, утвержденное Указом Президента Российской Федерации <95>, не может устанавливать нормы, ограничивающие права граждан (иностранных граждан). Утверждая Положение о порядке прохождения военной службы, Президент Российской Федерации вышел за пределы компетенции, предоставленной ему Конституцией Российской Федерации и другими нормативными правовыми актами, так как согласно ч. 1 ст. 15 Конституции Российской Федерации Конституция имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Также в соответствии с ч. 3 ст. 90 Конституции Российской Федерации указы и распоряжения Президента Российской Федерации не должны противоречить Конституции Российской Федерации и федеральным законам.

<95> Указ Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. N 1237 "Вопросы прохождения военной службы" (вместе с "Положением о порядке прохождения военной службы").

Положение о порядке прохождения военной службы в части ограничения прав военнослужащих на труд противоречит также международным актам, так как в соответствии с правилами ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы.

В связи с изложенным представляется, что в целях упорядочивания правового регулирования порядка перемещения военнослужащих по службе и приведения норм Положения о порядке прохождения военной службы в соответствие с положениями Конституции Российской Федерации и нормами международного права необходимо внести соответствующие изменения в Федеральный закон "О воинской обязанности и военной службе" и исключить противоречащие нормы из Положения о порядке прохождения военной службы.

Алгоритм действий командира (начальника) при переводе военнослужащих приведен в таблице 1.

Таблица 1

Алгоритм действий командира (начальника)
при переводе военнослужащих

N п/п	Основные предполагаемые мероприятия	Рекомендуемые сроки проведения
1	Лично провести беседу с кандидатом к назначению на высвобождаемую должность с оформлением в установленном порядке листа беседы. Уточнить, имеет ли член семьи статус военнослужащего	При освобождении от должности
2	Организовать рассмотрение кандидата на заседании аттестационной комиссии части	По мере подготовки документов
3	Подписать и представить оформленные документы по команде	Законодательством срок не предусмотрен

4	Определить время для сдачи дел и должности, а также дату убытия к новому месту службы	После получения выписки из соответствующего приказа
5	Подписать акт приема-передачи дел и должности. Принять решение по выявленным недостаткам. Проконтролировать расчет по установленным видам довольствия, выдачу документов для реализации социальных гарантий и компенсаций, предусмотренных законодательством	После завершения работы комиссии
6	Подписать приказ об исключении из списков личного состава части. Вручить предписание для убытия к новому месту службы	В день убытия
7	Сообщить в вышестоящий кадровый орган об убытии военнослужащего	В день убытия

Оформление документов при переводах военнослужащих

Образец заполнения отношения на военнослужащего в порядке п. 3 ст. 43 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" и п. 9 Инструкции, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 сентября 2002 г. N 350

Угловой штамп
войсковой части

Командиру войсковой части 00111
г. Москва, ул. Песчаная, 22

Отношение

Капитан Сидоров Артем Игоревич, командир мотострелковой роты 00111 мотострелкового полка Московского военного округа, 23 февраля 1974 г. р., Ф-313131, рассмотрен в войсковой части 00000 к назначению на воинскую должность заместителя командира мотострелкового батальона 00002 гвардейского мотострелкового полка 00022 мотострелковой дивизии Северо-Кавказского военного округа, штат N 0/000-01, утвержден начальником Генерального штаба Вооруженных Сил Российской Федерации 7 ноября 2000 года, место дислокации: г. Грозный Чеченской Республики, ВУС - 0000000, штатно-должностная категория "майор", 17-й тарифный разряд.

Прошу Вас оформить представление к назначению на данную воинскую должность и направить его на согласование в установленном порядке.

Командир войсковой части 00002
подполковник
М.П.
13 августа 2007 г.

А. Буйный

Справка

Рунов
Игорь Викторович

Старший юрист-консульт юридической службы Северо-Кавказского военного округа, г. Ростов-на-Дону, с 10 июля 2003 г.

Представляется к освобождению от занимаемой должности и назначению на должность помощника начальника Военного университета по правовой работе - начальника юридической группы.

Дата рождения 30 июня 1970 года	Место рождения г. Одинцово
Образование Высшее	Окончил (когда, что) В 1991 г. Военный краснознаменный институт, юрист Специальность: юриспруденция
Какими иностранными языками владеет Немецкий в совершенстве	Является ли депутатом Не является
Имеет ли государственные награды (какие)	Был ли за границей (когда и где) 08.1980 – 08.1983 (по месту службы родителей)
Ордена: Мужества, "За военные заслуги", 9 медалей (юбилейные и ведомственные медали)	

Воинское звание - подполковник юстиции (Приказ командующего СКВО от 14 июня 2000 г. N 666).

Контракт о прохождении военной службы в кадрах ВС РФ на пять лет с 12 августа 2002 г. (Приказ начальника командующего СКВО от 13 августа 2002 г. N 777).

Трудовая деятельность и служба в Вооруженных Силах

с 08.1985 по 07.1986	Помощник юрисконсульта
с 08.1986 по 06.1991	Курсант Военного краснознаменного института
с 08.1991 по 11.1996	Юрисконсульт юридической службы Министерства обороны
с 11.1996 по 09.1999	Начальник юридической службы армейского корпуса СибВО
с 09.1999 по 07.2003	Старший юрисконсульт юридической службы СКВО

Начальник юридической службы ГУК МО РФ
полковник юстиции Р. Иванов

При этом правовое регулирование порядка оформления документов при переводе военнослужащих практически идентично правовому регулированию порядка оформления документов при назначении военнослужащих на воинские должности. Однако практика кадровых органов выработала некоторые особенности. К ним можно отнести следующие:

- если военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, рассматривается к переводу в другие министерства и ведомства Российской Федерации, необходимо представлять ходатайства их руководителей и контракт, заключенный офицером с соответствующим министерством;

- необходимо представлять заключения ВВК на военнослужащих и соответствующие медицинские заключения на членов семей, подтверждающие необходимость перевода;

- при межвидовых и межкорпусных переводах по семейным обстоятельствам следует подробно указывать причины, объясняющие их необходимость, и представлять обосновывающие документы;

- при назначении на должности по плановой замене из местностей с установленными сроками службы указывать количество лет, прослуженных военнослужащими в этих районах, и др.

Необходимо отметить, что в представлении должны быть отражены все мотивы, основания и цели перемещения, а дополнительный материал является подтверждением изложенного.

Образец написания рапорта при переводе
военнослужащего по семейным обстоятельствам
в порядке п. 5 ст. 15 Положения
о порядке прохождения военной службы
Командующему СибВО

Рапорт

Я, полковник юстиции Коваленко Сергей Владимирович, помощник командующего СибВО по правовой работе - начальник юридической службы (шдк "полковник", 28-й т. р., ВУС - 0000000), прошу в соответствии с п. 5 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы (невозможность проживания в месте службы члена семьи - жены) перевести меня к новому месту службы в г. Ростов-на-Дону (Ростовский военный институт ракетных войск имени Главного маршала артиллерии М.И. Неделина) на должность помощника начальника указанного института по правовой работе (шдк "подполковник", 24-й т. р., ВУС - 0000000).

Приложения:

1. Заключение ВВК от 21 августа 2007 г.
2. Отношение от 13 июня 2007 г.
" ____ " _____ 2007 г.

Помощник командира по правовой работе
полковник юстиции С. Коваленко

В данном рапорте в обязательном порядке необходимо указывать основание перевода (со ссылкой на нормы Положения о порядке прохождения военной службы) с обоснованием причин перевода и приложением подтверждающих документов. При этом предварительно необходимо согласовать вопрос о возможности назначения на предполагаемую воинскую должность: уточнить вакантность должности, ее тарифный разряд и штатно-должностную категорию, полное наименование должности, подчинение, а также условия прохождения военной службы и др.

Образец приказа о переводе военнослужащего
по семейным обстоятельствам на низшую должность

ПРИКАЗ
МИНИСТРА ОБОРОНЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
(по личному составу)
N ____

25 июня 2007 г.

г. Москва

§ 1

Нижепоименованных офицеров освободить от занимаемых должностей и НАЗНАЧИТЬ:

1. Полковника юстиции Коваленко Сергея Владимировича, помощника командующего СибВО по правовой работе - начальника юридической службы - помощником начальника Ростовского военного института ракетных войск имени Главного маршала артиллерии М.И. Неделина по правовой работе, Северо-Кавказского военного округа, ВУС - 0000000.

1964 г.р.
Образование - Военная академия им.
В.И. Ленина, военно-юридический
факультет, 1985 г.
Контракт о прохождении военной службы
сроком на 5 лет заключен 19 июня 2006 г.
Перемещается на низшую должность по
семейным обстоятельствам по личной
просьбе военнослужащего.

ПРИКАЗ
КОМАНДУЮЩЕГО СИБИРСКИМ ВОЕННЫМ ОКРУГОМ
(по личному составу)
N ____

11 октября 2007 г.

г. Новосибирск

Полковника юстиции Коваленко Сергея Владимировича, помощника командующего СибВО по правовой работе - начальника юридической службы, освобожденного от воинской должности Приказом министра обороны Российской Федерации ____ от ____ 200__ г. N ____, назначить на воинскую должность помощника начальника Ростовского военного института ракетных войск имени Главного маршала артиллерии М.И. Неделина по правовой работе, Северо-Кавказского военного округа, г. Ростов-на-Дону, полагать с ____ 200__ г. сдавшим дела и должность и уйдшим для прохождения военной службы в Ростовский военный институт ракетных войск, г. Ростов-на-Дону, с ____ 200__ г. исключить из списков личного состава части и всех видов обеспечения.

Воинские перевозочные документы на проезд военнослужащего, членов его семьи и перевозку багажа выдать от ст. Новосибирск до ст. Ростов-на-Дону.

Полковник юстиции Коваленко С.В. за период военной службы с ____ по ____ 200__ г. достоин получения единовременного денежного вознаграждения, предусмотренного Приказом министра обороны Российской Федерации ____ г. N ____, в полном размере.

Выплатить полковнику юстиции Коваленко С.В. в соответствии с Приказом министра обороны Российской Федерации ____ г. N ____ премию за период с ____ по ____ 200__ г. в полном размере в сумме ____ руб. ____ коп.

Основной отпуск и проездные документы за 200__ год полковник юстиции Коваленко С.В. использовал.

Материальная помощь за ____ год, предусмотренная Приказом министра обороны Российской Федерации ____ г. N ____, и денежная компенсация при убытии в отпуск, предусмотренная Приказом министра обороны Российской Федерации ____ г. N ____, выплачены.

Основание: выписка из Приказа министра обороны Российской Федерации ____ от ____ 200__ г. N ____ (вх. N ____).

ПРИКАЗ
НАЧАЛЬНИКА ВОЕННОГО ИНСТИТУТА
(по личному составу)
N ____

14 октября 2007 г.

г. Ростов-на-Дону

Полковника юстиции Коваленко Сергея Владимировича, назначенного Приказом министра обороны Российской Федерации ____ от ____ 200__ г. N ____ на воинскую должность помощника начальника Ростовского военного института ракетных войск имени Главного маршала артиллерии М.И. Неделина по правовой работе, г. Ростов-на-Дону, с ____ 200__ г. зачислить в списки личного состава института, на все виды обеспечения и полагать вступившим в исполнение служебных обязанностей.

Установить полковнику юстиции Коваленко С.В. оклад по воинской должности в размере ____ руб. ____ коп. в месяц (____ тарифный разряд).

Выплачивать полковнику юстиции Коваленко С.В. ежемесячные процентные надбавки к окладу по воинской должности в следующих размерах:

____ процентов в соответствии с Приказом министра обороны Российской Федерации ____ г. N ____ за работу со сведениями, составляющими государственную тайну (допуск ____ формы N ____ от ____ 200__ г.);

____ процентов в соответствии с Приказом министра обороны Российской Федерации ____ г. N ____ за сложность, напряженность и специальный режим службы с ____ 200__ г.;

____ процентов в соответствии с Приказом министра обороны Российской Федерации ____ г. N ____ за проведение правовой экспертизы правовых актов с ____ 200__ г.

Выслуга лет на воинских должностях для выплаты процентной надбавки по состоянию на 1 января 200__ г. составляет ____ лет ____ месяцев ____ дней.

Основание: предписание ____ от ____ 200__ г. N ____.

Порядок расчета и другие вопросы, связанные с переводом
военнослужащего к новому месту службы

Как отмечалось выше, новым местом службы по смыслу п. 1 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы является для переведенного военнослужащего другая воинская часть, в списки личного состава которой он зачислен в связи с переводом.

Перевод военнослужащих сопряжен с таким юридическим фактом, как исключение из списков личного состава воинской части <96>, поэтому следует рассмотреть вопрос правового оформления исключения военнослужащего из списков части в связи с переводом к новому месту службы.

<96> См., например: Зулькарнаев А.Б. Как правильно рассчитать уволенного военнослужащего при исключении его из списков личного состава воинской части // Российский военно-правовой сборник. 2006. N 7.

В соответствии с п. 27 Инструкции по делопроизводству в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 23 мая 1999 г. N 170 <97> (с изменениями от 27 мая 2004 г.), приказами командира (начальника) воинской части по строевой части могут регламентироваться вопросы исключения из списков личного состава воинской части, с обеспечения <98>.

<97> Текст Приказа официально опубликован не был.

<98> Например, при убытии военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, из воинской части в связи с перемещением по службе в приказе командира (начальника) воинской части об исключении из списков личного состава указывается, в каком размере и в каком месяце военнослужащему оказана материальная помощь в году убытия. Если материальная помощь не оказывалась, в приказе указывается: "Материальная помощь в текущем году не оказывалась".

Изданию приказа об исключении военнослужащего из списков части <99> в связи с переводом военнослужащего должно предшествовать проведение определенных мероприятий, направленных на обеспечение прав военнослужащих, а также самой воинской части.

<99> Особенности проведения правовой экспертизы приказов по личному составу см.: Коростелев Е.В. Особенности проведения правовой экспертизы проектов приказов по личному составу и строевой части // Право в Вооруженных Силах. 1998. N 2; N 6; Тюрин А.И. На что юристу необходимо обращать внимание при проведении правовой экспертизы проектов приказов командира по строевой части // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 6.

Так, к мероприятиям, направленным на обеспечение прав военнослужащих, можно отнести удовлетворение военнослужащих всеми видами довольствия (денежное довольствие, продовольственное обеспечение, вещевое обеспечение и др.) (см. таблицу 2).

Таблица 2

Порядок проведения расчета военнослужащего по каждому виду довольствия

Вид обеспечения	Порядок проведения обеспечения
-----------------	--------------------------------

1. Денежное довольствие

В соответствии с Инструкцией по выдаче денежных аттестатов военнослужащим, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 9 августа 2007 г. N 325, денежные аттестаты выдаются:

- во всех случаях перемещения из одного органа военного управления, воинской части, организации Вооруженных Сил Российской Федерации, военного комиссариата в другую воинскую часть, в том числе при направлении в военные образовательные учреждения профессионального образования Министерства обороны Российской Федерации на обучение на срок более двух месяцев и на излечение в военно-медицинские учреждения Министерства обороны Российской Федерации, расположенные вне пункта дислокации воинской части, в которой военнослужащий проходит военную службу;
- при переводе для дальнейшего прохождения военной службы из Вооруженных Сил Российской Федерации в федеральные органы исполнительной власти, в которых законом предусмотрена военная служба;
- при увольнении с военной службы в запас или отставку - имеющим право на получение пенсии или ежемесячного социального пособия, оклада по воинскому званию.

Денежные аттестаты выдаются военнослужащим воинской частью по месту прохождения военной службы, а военнослужащим, находящимся на излечении в военно-медицинских учреждениях Министерства обороны Российской Федерации или на обучении в военных образовательных учреждениях профессионального образования Министерства обороны Российской Федерации сроком более двух месяцев с сохранением воинских должностей по месту прохождения военной службы и зачисленным в установленном порядке на финансовое довольствие по месту нахождения на излечении или обучении, денежные аттестаты выдаются этими учреждениями при убытии.

Военнослужащим, проходящим военную службу в воинских частях, не ведущих самостоятельного финансового хозяйства, денежные аттестаты выдаются воинской частью, в которой эти военнослужащие состоят на денежном довольствии.

Денежный аттестат выписывается чернилами или шариковой ручкой. При оформлении денежного аттестата заполняются все строки денежного аттестата и корешка денежного аттестата (при отсутствии сведений - прочеркиваются), в том числе обязательно указываются данные в соответствии с пояснениями по заполнению бланка денежного аттестата.

Денежные аттестаты выписываются на каждого военнослужащего отдельно, заполняются разборчиво, подписываются командиром воинской части, начальником финансового органа и заверяются гербовой печатью воинской части, оформившей денежный аттестат.

В денежном аттестате и в корешке денежного аттестата должны быть подписи владельца аттестата, подтверждающие правильность записей по произведенным с ним расчетам.

Денежный аттестат и подтверждение к нему выдаются военнослужащим под расписку в корешке выданных денежных аттестатов.

Военнослужащим, по каким-либо причинам не получившим денежный аттестат при убытии к новому месту военной службы, денежный аттестат высылается по их письменным обращениям или письменному запросу

<p>Продовольственное обеспечение <101></p>	<p>В соответствии с Положением о продовольственном обеспечении Вооруженных Сил Российской Федерации на мирное время, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 22 июля 2000 г. N 400, военнослужащие по прибытии в воинскую часть зачисляются на продовольственное обеспечение приказом командира воинской части. Основанием для зачисления на продовольственное обеспечение служат аттестат на продовольствие и предписание <102>.</p> <p>Следует заметить, что союз "и" в данном предложении означает, что основанием для зачисления на продовольствие являются одновременно и аттестат на продовольствие, и предписание, отсутствие одного из них может быть препятствием для зачисления военнослужащего на продовольствие.</p> <p>Аттестат на продовольствие является документом, подтверждающим, по какое число и по нормам какого пайка удовлетворены военнослужащий или воинская команда (подразделение) продовольствием в натуре, или денежной компенсацией взамен пайка, или продовольственно-путевыми деньгами при убытии из воинской части.</p> <p>Аттестат дает право военнослужащему (воинской команде, подразделению) на получение продовольствия в натуре, или питания, или денежной компенсации взамен продовольственного пайка, или продовольственно-путевых денег как по новому месту военной службы военнослужащего, так и при нахождении его в служебной командировке, в отпуске и на стационарном излечении или обследовании в военном госпитале, клинике, санатории, в доме отдыха Министерства обороны Российской Федерации (если военнослужащий прибывает в санаторий или дом отдыха по путевкам, предоставляемым полностью за счет государства), медицинском батальоне (роте, отряде), лазарете медицинского пункта (поликлиники) воинской части.</p> <p>В исключительных случаях по прибытии военнослужащего в воинскую часть без аттестата на продовольствие (аттестат утерян, похищен и др.) он зачисляется на продовольственное обеспечение приказом командира воинской части на основании его рапорта, в котором указываются причины отсутствия аттестата и по какое число военнослужащий удовлетворен продовольствием (денежной компенсацией, продовольственно-путевыми деньгами). Одновременно запрашивается дубликат аттестата из воинской части, выдавшей аттестат на продовольствие, которая должна не позднее суток после получения запроса выслать его. При установлении нарушений, связанных с использованием аттестата на продовольствие (сокрытие аттестата, его уничтожение и т.п.), расхождении данных рапорта военнослужащего с данными дубликата аттестата на продовольствие и перерасходе продовольственных пайков виновные привлекаются к ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации.</p> <p>В военно-строительных отрядах (частях), за исключением военно-строительных отрядов (частей), продовольственное обеспечение которых осуществляется за счет средств по смете Министерства обороны Российской Федерации, аттестаты на продовольствие военнослужащим не выдаются, а вместо них выдаются справки, в которых указывается, по какое число они удовлетворены продовольствием, продовольственно-путевыми деньгами или денежной компенсацией взамен продовольственного</p>
--	---

<p>Жилищное обеспечение <103></p>	<p>В соответствии со ст. 15 Федерального закона "О статусе военнослужащих" государство гарантирует предоставление военнослужащим жилых помещений <104>. Военнослужащим - гражданам Российской Федерации, проходящим военную службу по контракту, и совместно проживающим с ними членам их семей предоставляются не позднее трехмесячного срока со дня прибытия на новое место военной службы служебные жилые помещения по нормам и в порядке, которые предусмотрены федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, с учетом права на дополнительную жилую площадь <105>. Для принятия на учет нуждающихся в получении жилых помещений (улучшении жилищных условий) военнослужащим подается в порядке подчиненности рапорт. К рапорту прилагается копия справки о сдаче жилого помещения в КЭЧ района. Военнослужащие, удерживающие жилые помещения по предыдущему месту военной службы, представляют копии финансового лицевого счета и домовой книги (поквартирной карточки), справки бюро технической инвентаризации о наличии жилья на праве личной собственности по прежнему месту жительства.</p> <p>При рассмотрении вопроса об улучшении жилищных условий лиц, имеющих в данном гарнизоне жилое помещение, к рапорту прилагаются: копии финансового лицевого счета и домовой книги (поквартирной карточки), справка о проверке жилищных условий и, при необходимости, справки (заключения) учреждений здравоохранения, санэпидстанций, бюро технической инвентаризации или КЭЧ района и другие документы, относящиеся к решению данного вопроса.</p> <p>В соответствии с Инструкцией о порядке учета и хранения справок о сдаче жилых помещений в Вооруженных Силах Российской Федерации <106>, утвержденной начальником строительства и расквартирования войск - заместителем министра обороны Российской Федерации от 17 октября 2000 г., справка о сдаче жилого помещения (далее - справка) является именованным документом, подтверждающим фактическое освобождение жилого помещения (в том числе для слушателей военных академий, проживающих в жилых помещениях общежитий), снятие с регистрационного учета всех членов семьи военнослужащего (гражданина, уволенного с военной службы) и сдачу жилого помещения Министерству обороны Российской Федерации.</p> <p>На одно и то же жилое помещение справка одному и тому же лицу выдается только один раз и не подлежит передаче другому лицу. Справки выдаются начальником КЭЧ района при представлении документов, подтверждающих фактическое освобождение жилого помещения и снятие с регистрационного учета. Учет выданных справок ведется в книге учета выданных справок о сдаче жилых помещений. Справка заполняется чернилами или шариковой ручкой с оформлением всех ее частей. Ошибки и исправления не допускаются. Справка, корешок справки и контрольный талон справки подписываются начальником КЭЧ района. Подпись скрепляется гербовой мастичной печатью КЭЧ района. При этом ответственность за обоснованность выдачи справки возлагается на начальника КЭЧ района.</p> <p>Первый экземпляр карточки учета жилых помещений <107> выдается военнослужащему на руки в КЭЧ района при убытии к новому месту военной службы. На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что основными документами, имеющими правовое</p>
---	--

<p>Отпуска и время отдыха</p>	<p>В соответствии с п. 1 ст. 11 Федерального закона "О статусе военнослужащих" общая продолжительность еженедельного служебного времени военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, за исключением случаев, указанных в п. 3 данной статьи <110>, не должна превышать нормальную продолжительность еженедельного рабочего времени, установленную федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации <111>. Привлечение указанных военнослужащих к исполнению обязанностей военной службы сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени в иных случаях компенсируется отдыхом соответствующей продолжительности в другие дни недели. При невозможности предоставления указанной компенсации время исполнения обязанностей военной службы сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени суммируется и предоставляется военнослужащим в виде дополнительных суток отдыха, которые могут быть присоединены по желанию указанных военнослужащих к основному отпуску. Порядок учета служебного времени и предоставления дополнительных суток отдыха определяется Положением о порядке прохождения военной службы.</p> <p>При этом Перечень мероприятий, которые проводятся при необходимости без ограничения общей продолжительности еженедельного служебного времени в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержден Приказом Министра обороны Российской Федерации от 10 ноября 1998 г. N 492.</p> <p>В соответствии с приложением N 2 к Положению о порядке прохождения военной службы время привлечения военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, к мероприятиям, проводимым без ограничения общей продолжительности еженедельного служебного времени, учитывается в сутках. За каждые трое суток привлечения к названным мероприятиям указанному военнослужащему предоставляются двое суток отдыха, установленных п. 3 ст. 11 Федерального закона "О статусе военнослужащих" (из расчета распределения служебного времени и времени отдыха в одних сутках - 8 часов и 12 часов). Время отдыха, компенсирующее участие в данных мероприятиях, предоставляется военнослужащему, проходящему военную службу по контракту, как правило, по окончании этих мероприятий с учетом необходимости поддержания боевой готовности подразделения и интересов службы <112>.</p> <p>В соответствии со ст. 28 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащим предоставляются отпуска:</p> <ul style="list-style-type: none"> а) основной; б) каникулярные - военнослужащим, обучающимся в военно-учебных заведениях; в) дополнительные - военнослужащим, проходящим военную службу по призыву и по контракту; г) по беременности и родам - военнослужащим женского пола; д) по уходу за ребенком - военнослужащим, проходящим военную службу по контракту. <p>Военнослужащим также могут быть предоставлены отпуска по другим основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации.</p> <p>При переводе к новому месту службы военнослужащему необходимо оформить в установленном порядке документы, подтверждающие, что данные сутки отдыха не были им использованы, а также подтверждающие,</p>
-------------------------------	---

<p>Порядок сдачи дел и должности</p>	<p>В соответствии с п. 7 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащий в случае перевода к новому месту военной службы направляется туда после сдачи дел <113> и освобождения от воинской должности, но не позднее чем через месяц со дня получения воинской частью приказа или письменного извещения о его переводе, кроме случаев, когда военнослужащий находится в отпуске, в командировке или на лечении <114>.</p> <p>В соответствии с Руководством по войсковому (корабельному) хозяйству в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 23 июля 2004 г. N 222, все должностные лица при назначении на воинскую должность или переводе к новому месту службы должны лично сдавать и принимать дела и должность.</p> <p>Прием дел и должности производится лично принимающим от сдающего лица в присутствии комиссии. Прием (сдача) дел и должности включает:</p> <ul style="list-style-type: none"> - изучение принимающим состояния войскового (корабельного) хозяйства (службы), ознакомление с должностными лицами, отвечающими за хозяйственную деятельность; - сверку учета материальных средств соединения (воинской части) с данными учета довольствующего органа на предмет их соответствия; - передачу лицом, сдающим должность, и одновременно проверку и прием лицом, принимающим должность, материальных и денежных средств, а также документов; - документальное оформление приема (сдачи) дел и должности. <p>Прием (сдача) дел и должности должностными лицами, отвечающими за хозяйственную деятельность, оформляется актом приема (сдачи) дел и должности (приложение N 13 к Руководству по войсковому (корабельному) хозяйству в Вооруженных Силах Российской Федерации). К акту приема (сдачи) дел и должности прилагаются инвентаризационные ведомости, а также объяснения (в случае необходимости) должностных лиц о причинах образования недостатков, излишков, обоснования естественной убыли и т.п. В тех случаях, когда сдающий или принимающий дела и должность имеет по акту возражения или замечания, он излагает их в письменном виде в акте при его оформлении. Старший командир при утверждении акта о приеме (сдаче) дел и должности должен рассмотреть имеющиеся возражения и замечания, принять по ним решение и внести их в каждый экземпляр акта.</p>
<p>Пересылка личного дела военнослужащего, перемещенного по службе <115></p>	<p>Пересылка личных дел производится только при сопроводительных письмах, с указанием причин пересылки. Все пересылаемые (передаваемые) личные дела перед их отправкой (передачей) должны быть проверены и приведены в порядок. Записи в послужных списках о прохождении службы должны быть заверены подписью начальника отдела (отделения) кадров (начальника штаба воинской части) или их заместителями и гербовой печатью. Описи документов, содержащихся в разделах личных дел, при пересылке не заверяются. Пересылка учетных документов, не приведенных в порядок, запрещается.</p>

<p>Учет поощрений и взысканий <116></p>	<p>В соответствии с гл. 5 ДУ ВС РФ <117> непосредственные командиры (начальники) должны докладывать по команде о применении ими поощрений и дисциплинарных взысканий:</p> <ul style="list-style-type: none"> - на солдат, матросов, сержантов и старшин - командирам рот и им равным ежедневно; - на прапорщиков, мичманов и офицеров (кроме высших офицеров) - командирам воинских частей еженедельно; - на командиров воинских частей, а также высших офицеров - в вышестоящий штаб (орган военного управления) ежемесячно. <p>Учет поощрений и дисциплинарных взысканий ведется во всех подразделениях и воинских частях.</p> <p>Все поощрения и дисциплинарные взыскания, предусмотренные ДУ ВС РФ, в том числе поощрения, объявленные командиром (начальником) всему личному составу воинской части (подразделения), заносятся в служебную карточку (приложение N 3 к ДУ ВС РФ) не позднее чем в семидневный срок.</p> <p>При снятии с военнослужащего дисциплинарного взыскания в служебной карточке, в соответствующей графе раздела "Дисциплинарные взыскания", делается отметка о том, когда и кем взыскание снято.</p> <p>Если примененное к военнослужащему дисциплинарное взыскание (за исключением предусмотренных ст. 36 ДУ ВС РФ) по истечении года не будет снято и за этот период он не совершит другого дисциплинарного проступка, в служебной карточке, в соответствующей графе раздела "Дисциплинарные взыскания", делается отметка о том, что по истечении срока взыскание снято.</p> <p>Служебные карточки ведутся:</p> <ul style="list-style-type: none"> а) в роте - на солдат и сержантов; б) в штабе воинской части - на офицеров и прапорщиков; в) на кораблях 1 и 2 ранга: на матросов и старшин - в боевых частях, службах и отдельных командах; на офицеров и мичманов - помощником командира корабля; г) на кораблях 3 ранга - помощником командира корабля на весь личный состав корабля; д) на боевых катерах и кораблях 4 ранга - в штабе дивизиона на весь личный состав дивизиона. <p>Служебные карточки на командиров воинских частей и соединений, а также на высших офицеров ведутся в вышестоящем штабе (органе военного управления).</p> <p>Каждая запись в служебную карточку на солдат, матросов, сержантов и старшин должна быть заверена командиром роты (соответствующего подразделения), на офицеров и прапорщиков - начальником штаба воинской части, на командиров воинских частей, соединений и высших офицеров - начальником вышестоящего штаба (органа военного управления).</p> <p>Командиры батальонов, полков, кораблей и им равные обязаны периодически просматривать служебные карточки для проверки правильности применения поощрений и взысканий. Каждый военнослужащий один раз в шесть месяцев, а также перед перемещением или переводом к новому месту службы должен быть ознакомлен со своей служебной карточкой под личную подпись.</p> <p>При перемещении или переводе военнослужащего служебная карточка пересылается по новому месту службы, при этом в ней делается запись об общем количестве поощрений и дисциплинарных взысканий, которая заверяется гербовой печатью воинской части.</p> <p>При присвоении военнослужащему воинского звания прапорщика, мичмана, первого офицерского звания, а</p>
---	--

<p>Вопросы материальной ответственности</p>	<p>В соответствии со ст. 9 Федерального закона от 12 июля 1999 г. N 161-ФЗ "О материальной ответственности военнослужащих" в случае перевода к новому месту службы возмещение ущерба военнослужащим, привлеченным к материальной ответственности и не возместившим причиненный ущерб, производится по новому месту службы на основании записи в расчетной книжке или денежном аттестате военнослужащего. Если решение о привлечении причинившего ущерб военнослужащего к материальной ответственности не было принято до его перевода к новому месту службы, командир (начальник) воинской части обязан направить в пятидневный срок со дня окончания административного расследования, ревизии, проверки, дознания, поступления материалов следствия или решения суда необходимые материалы к новому месту службы военнослужащего для привлечения его к материальной ответственности. Возмещение ущерба в этом случае производится по новому месту службы военнослужащего в порядке, предусмотренном ст. 8 указанного Федерального закона. Приказ командира (начальника) воинской части о возмещении ущерба издается в двухнедельный срок со дня поступления с прежнего места службы военнослужащего материалов, указанных в настоящем пункте.</p>
<p>Порядок сдачи оружия</p>	<p>Перед убытием из воинской части к новому месту военной службы (увольнением с военной службы) оружие, боеприпасы и инвентарное имущество сдаются военнослужащими, проходящими военную службу: - по призыву - старшинам подразделений под расписку в карточках учета (форма N 45); - по контракту - на склады воинской части по накладным (требованиям) по форме N 434 или ведомостям (форма N 8). Подтверждением сдачи оружия являются соответствующий аттестат и отметка в удостоверении личности военнослужащего <118> (разд. 8 аттестата), так как штатное и наградное огнестрельное и холодное оружие записывается в удостоверение личности военнослужащего с указанием системы, серии, номера оружия и даты выдачи. При этом необходимо обратить внимание на то, что в подтверждение сдачи оружия каждая запись о выдаче и сдаче оружия заверяется подписью выдавшего оружие и скрепляется печатью.</p>

<100> См.: приложение N 1 к Инструкции по делопроизводству в Вооруженных Силах Российской Федерации.

<101> См.: Зарипов О.В. Продовольственное обеспечение военнослужащих // Право в Вооруженных Силах. 2004. N 11; Гаврюшенко П.И. Продовольственное обеспечение военнослужащих необходимо рассматривать как дополнительную меру социальной защиты // Там же. 2006. N 9.

<102> Форма предписания приведена в Инструкции по делопроизводству в Вооруженных Силах Российской Федерации.

<103> В соответствии с законодательством и судебной практикой для принятия военнослужащего на учет в качестве нуждающегося в улучшении жилищных условий не имеет значения факт его постоянного проживания, поскольку в силу специфики статуса военнослужащего и динамичного режима службы военнослужащим подчас независимо от их воли приходится перемещаться на новое место службы. Это положение действует и в отношении граждан, уволенных с военной службы (п. 3 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации от 21 декабря 2000 г. "Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам").

<104> О некоторых правовых проблемах жилищного обеспечения военнослужащих по новому месту службы см., например: Шанхаев С.В. Перевод военнослужащего к новому месту службы и его жилищное обеспечение // Российский военно-правовой сборник. 2006. N 7. С. 163 - 166.

<105> Аналогичную норму содержит Инструкция о порядке обеспечения жилыми помещениями в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденная Приказом министра обороны Российской Федерации от 15 февраля 2000 г. N 80.

<106> С текстом Инструкции можно ознакомиться на компакт-диске "Военное право" (вып. 5, 2006 г.), выпущенном Региональным общественным движением "За права военнослужащих".

<107> Образец карточки учета жилых помещений, выдаваемой военнослужащему, приведен в приложении N 5 к Инструкции о порядке обеспечения жилыми помещениями в Вооруженных Силах Российской Федерации.

<108> Подробнее см.: Кондратюк Б.А. Развод "жилым метрам" не помеха // Право в Вооруженных Силах. 2003. N 1.

<109> Кудашкин А.В., Фатеев К.В. Жилищная энциклопедия военнослужащих, граждан, уволенных с военной службы, и членов их семей. М., 2003. С. 89 - 90.

<110> Так, в соответствии с п. 3 ст. 11 Федерального закона "О статусе военнослужащих" "боевое дежурство (боевая служба), учения, походы кораблей и другие мероприятия, перечень которых определяется министром обороны Российской Федерации (руководителем иного федерального органа исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба), проводятся при необходимости без ограничения общей продолжительности еженедельного служебного времени. Порядок и условия предоставления отдыха, компенсирующего военнослужащим участие в указанных мероприятиях, определяются Положением о порядке прохождения военной службы".

<111> В соответствии со ст. 91 ТК РФ нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю.

<112> Более подробно также см.: Ищенко О.А. Порядок учета служебного времени // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 4; Зарипов О.В. О дополнительных днях отдыха военнослужащих // Право в Вооруженных Силах. 2005. N 6.

<113> Иванова Л.Е. Прием и сдача дел и должности должностными лицами при ведении войскового хозяйства // Право в Вооруженных Силах. 1998. N 9.

<114> Ограничения по исключению из списков личного состава воинской части применяются с учетом норм Положения о порядке прохождения военной службы и порядка сдачи дел и должности (см. определение Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 11 мая 2000 г. N 5н-43/00 по гражданскому делу в связи с жалобой Лукьянова Е.В. на действия командования, связанные с увольнением с военной службы).

<115> Более подробно о процедуре пересылки личного дела военнослужащего, перемещенного по службе, см.: Юридический справочник военнослужащего по кадровым вопросам. М., 2003. С. 155.

<116> Тараненко В.В. Как правильно привлечь военнослужащего к дисциплинарной ответственности // Право в Вооруженных Силах. 2001. N 3.

<117> Утвержден Указом Президента Российской Федерации от 10 ноября 2007 г. N 1495.

<118> Подробнее см.: Постановление Правительства Российской Федерации "Об удостоверении личности военнослужащего Российской Федерации" от 12 февраля 2003 г. N 91.

Образцы некоторых документов, оформляемых при
переводе военнослужащего к новому месту службы

Угловой штамп
воинской части

Предписание

(воинское звание,

фамилия, имя, отчество)
Предлагаю Вам " ____ " _____ 20__ г. убыть _____

(куда,

в чье распоряжение

и для какой цели)

Срок прибытия " __ " _____ 20__ г.

Основание: _____

Для проезда выданы воинские перевозочные документы-требования
за N _____

Действительно по предъявлении документа, удостоверяющего личность.

Командир (начальник)

_____ (воинское звание,

_____ подпись, инициалы, фамилия)

М.П.

Оборотная сторона предписания

Личное дело выслано _____
(кому, когда и за каким номером)

Вместе с _____
(воинское звание, фамилия, инициалы)

следуют: _____

Командир (начальник)

_____ (воинское звание,

_____ подпись, инициалы, фамилия)

М.П.

Удовлетворен денежным довольствием по " __ " _____ 20__ г.
из оклада _____ руб.;

(сумма прописью)

продовольственно-путевыми деньгами на _____ суток.

Командир (начальник)

_____ (воинское звание,

_____ подпись, инициалы, фамилия)

М.П.

При этом в соответствии с п. 95 Инструкции, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 23 мая 1999 г. N 170, предписания офицерам о направлении к месту военной службы по окончании военного образовательного учреждения профессионального образования может подписывать начальник отдела кадров.

Образец справки, подтверждающей
право на дополнительные сутки отдыха

Справка

Выдана капитану Войко Виталию Вячеславовичу в том, что за период прохождения военной службы в войсковой части 99666 он не использовал дополнительные сутки отдыха в количестве 28 суток. Указанные дополнительные сутки отдыха учтены в журнале в соответствии с Положением о порядке прохождения военной службы и Приказом министра обороны Российской Федерации от 10 ноября 1998 г. N 492.

Командир (начальник)

_____ (подпись, инициалы, фамилия)

М.П.

В соответствии с п. 25 Инструкции, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 23 мая 1999 г. N 170, справка является служебным документом.

Если для осуществления законных прав военнослужащих, граждан, уволенных с военной службы, лиц гражданского персонала и членов их семей необходимы справки, прямо не предусмотренные Правилами, утвержденными Приказом министра обороны Российской Федерации от 23 мая 1999 г. N 170, и другими нормативными актами, то такие справки выдаются командирами (начальниками) воинских частей в пределах их компетенции.

В справке, как правило, указывается, для какой цели она выдана. Выдаваемые справки подписываются командиром (начальником) воинской части или другими должностными лицами, которым предоставлено право подписи служебных документов, и скрепляются в воинских частях, имеющих условные наименования, гербовой мастичной печатью с условным наименованием, а в воинских частях, не имеющих условных наименований, - гербовой мастичной печатью с действительным наименованием.

При выдаче справок воинское звание подписывающего лица не указывается, а при выдаче справок для представления их в гражданские учреждения и организации не указывается, кроме того, место дислокации воинской части в угловом штампе.

"УТВЕРЖДАЮ"

Командир 00 дивизии
генерал-майор

Д. Мальцев

" ____ " ноября 2007 г.

ПЛАН
перемещения офицерского состава 00 дивизии в 2008 году

Наименование высвобождаемой воинской должности	Планируемые кандидаты	Примечание
Номенклатура назначения министра обороны Российской Федерации		
Помощник по правовой работе - начальник юридической службы (шдк "майор" 24-й т. р.), вместо увольняемого Каврасского М.Н. по состоянию здоровья	Выпускник Военного университета	Предпочтение должно отдаваться выпускнику с красным дипломом
Номенклатура назначения командующего округом		
Командир 000 мотострелкового батальона 00 мотострелковой дивизии, шдк "подполковник", 20-й т. р. (вместо подполковника Богатыренко А.В., представленного к назначению на должность заместителя командира 001 мотострелкового полка)	1. Майор Селютин Игорь Николаевич, начальник штаба - заместитель командира 000 мсб 00 мсд с 20.07.2004, 1972 г.р., ОА ВС РФ в 2004 г., НШ-ЗК мсб - 3 г. 2 мес., слушатель ОА ВС РФ - 2 г. 2. Выпускник ОА ВС РФ	

Начальник отдела кадров 00 дивизии
подполковник

Правовая неотложка

Несмотря на организационно-штатные мероприятия в военных комиссариатах нашей области (происходит объединение, т.е. укрупнение), офицерам не разрешают увольняться по организационно-штатным мероприятиям, хотя желающих много, а переводят без желания на равнозначные должности. Правомерны ли действия областного военного комиссариата?

В соответствии со ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. N 1237, военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, может быть переведен к новому месту военной службы по служебной необходимости с назначением на равную воинскую должность.

Перевод данного военнослужащего к новому месту военной службы с назначением на равную воинскую должность производится без его согласия, за исключением следующих случаев:

а) при невозможности прохождения военной службы в местности, куда он переводится, в соответствии с заключением военно-врачебной комиссии;

б) при невозможности проживания членов семьи военнослужащего (жена, муж, дети в возрасте до 18 лет, дети-учащиеся в возрасте до 23 лет, дети-инвалиды, а также иные лица, состоящие на иждивении военнослужащего и проживающие совместно с ним) в местности, куда он переводится, в соответствии с заключением военно-врачебной комиссии;

в) при необходимости постоянного ухода за проживающими отдельно отцом, матерью, родным братом, родной сестрой, бабушкой, дедушкой или усыновителем, не находящимися на полном государственном обеспечении и нуждающимися в соответствии с заключением органа государственной службы медико-социальной экспертизы по их месту жительства в постоянном постороннем уходе (помощи, надзоре).

До 12 июня 2006 г. подп. "а" п. 4 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы действовал в следующей редакции: "Военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, может быть досрочно уволен с военной службы:

а) в связи с организационно-штатными мероприятиями (подпункт "а" пункта 2 статьи 51 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе") и при отсутствии других оснований для увольнения:

при сокращении занимаемой им воинской должности (должности), в том числе при ликвидации (расформировании, реорганизации) воинских частей, органов или организаций, и отсутствии его согласия с назначением на другую воинскую должность (должность)..."

12 июня 2006 г. Президентом Российской Федерации был подписан Указ "О внесении изменения в Положение о порядке прохождения военной службы, утвержденное Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. N 1237".

Подпункт "а" п. 4 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы был изложен в следующей редакции:

"а) в связи с организационно-штатными мероприятиями (подпункт "а" пункта 2 статьи 51 Федерального закона) и при отсутствии других оснований для увольнения:

при сокращении занимаемой им воинской должности (должности), невозможности назначения на равную воинскую должность (должность) и отсутствии его согласия с назначением на высшую или низшую воинскую должность (должность)..."

Таким образом, при проведении организационно-штатных мероприятий военнослужащий может быть назначен на равную воинскую должность без его согласия.

§ 3. Особенности перемещения по службе отдельных категорий военнослужащих

Условия назначения на должность - это закрепленные в правовых актах требования, которым непременно должен отвечать тот или иной военнослужащий, чтобы занять должность. Эти условия разделяются на общие и специальные. К общим условиям относятся такие, которые необходимы при назначении на любую должность, а к специальным - те, соблюдение которых требуется при назначении лишь на некоторые должности.

К специальным условиям назначения на должности относятся требования соответствующего образования, особенно по специальным службам и видам работы (медицинской, технической, юридической и т.п.), наличия определенного опыта работы, например в командовании подразделениями и т.д. Специальные условия весьма разнообразны, и они установлены в каждом отдельном случае для занятия той или иной должности <119>.

<119> Колибаба Г.Н. Указ. соч. С. 279.

На основании изложенного вопросы особенностей перемещения по службе отдельных категорий военнослужащих следует рассмотреть через призму специальных условий назначения на воинские должности.

Особенности прохождения военной службы военнослужащими женского пола

В соответствии с действующим законодательством женщины <120> (военнослужащие женского пола <121>) также проходят военную службу.

<120> О проблемах прохождения военной службы военнослужащими женского пола см.: Рыбка Л.П. Дискреция в сфере регулирования прохождения военной службы военнослужащими женского пола // Право в Вооруженных Силах. 2007. N 8. С. 29 - 31; Шанхаев С.В. О некоторых особенностях прохождения военной службы военнослужащими женского пола // Указатель поступлений депонированных рукописей. Серия А. Вып. N 4 (93). М., 2006.

<121> В соответствии с Федеральным законом "О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации по вопросу о военнослужащих женского пола" от 2 февраля 2006 г. N 20-ФЗ в законодательных актах словосочетание "военнослужащие женщины" было заменено словосочетанием "военнослужащие женского пола".

Данное законодательное установление обусловлено наличием международных и конституционных норм. Так, ст. 2 Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин обязывает государства "включить принцип равноправия мужчин и женщин в свои национальные Конституции". Статья 3 Международного пакта о политических правах не допускает дискриминацию в отношении женщин, т.е. "любое различие, исключение или ограничение по признаку пола, которое направлено на ослабление или сводит на нет признание, пользование женщинами, независимо от их семейного положения, прав и основных свобод в политической, экономической, социальной, культурной, гражданской или любой другой области". При этом ч. 3 ст. 19 Конституции Российской Федерации устанавливает, что мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации.

Одна из особенностей реализации женщинами воинской обязанности заключается в том, что данная категория граждан может проходить военную службу только по контракту.

Воинские должности, которые могут замещаться военнослужащими женского пола, определяются руководителями федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, за исключением воинских должностей, подлежащих замещению высшими офицерами, которые определяются Президентом Российской Федерации.

В Вооруженных Силах Российской Федерации Приказом министра обороны Российской Федерации от 16 октября 1998 г. N 461 <122> утвержден Перечень наименований штатов воинских частей и учреждений, в которых разрешено содержать военнослужащих женского пола.

<122> Текст Приказа официально опубликован не был.

Пункт 20 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы устанавливает, что военнослужащие женского пола, имеющие детей в возрасте до полутора лет, в случае если они не могут выполнять служебные обязанности, назначаются на другую воинскую должность до достижения ребенком возраста полутора лет с сохранением месячного оклада в соответствии с занимаемой воинской должностью, месячных и иных дополнительных выплат по воинской должности, которую они занимали до назначения. При этом под невозможностью выполнять служебные обязанности по прежней должности военнослужащим женского пола, имеющим ребенка в возрасте до полутора лет, имеются в виду случаи, когда при грудном вскармливании на ребенка через молоко матери отрицательно действуют производственные вредности или работа связана с поездками (например, экспедитор) и другим режимом, не позволяющим женщине пользоваться перерывами для кормления ребенка (ночные смены, командировки и т.д.). Назначение на другую должность обуславливается служебной необходимостью и целесообразностью, которая определяется соответствующим командиром (начальником) воинской части (учреждения, организации). Назначение производится с учетом мнения военнослужащего женского пола, но может быть осуществлено без его согласия. Указанные лица могут быть назначены на высшую, равную и низшую воинскую должность. Назначение на новую должность носит срочный характер. По достижении ребенком возраста полутора лет военнослужащий женского пола имеет право требовать назначения на прежнюю или равнозначную должность. В случае отказа военнослужащему женского пола в назначении на прежнюю или равнозначную должность после достижения ребенком возраста полутора лет за ним не сохраняются месячный оклад денежного содержания в соответствии с занимаемой должностью и иные выплаты <123>.

<123> Комментарий к Положению о порядке прохождения военной службы.

В соответствии с Порядком обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 июня 2006 г. N 200, беременным военнослужащим женского пола и военнослужащим женского пола, имеющим детей в возрасте до полутора лет, назначенным в порядке, предусмотренном п. п. 19 - 20 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы, на другие воинские должности с сохранением месячного оклада и дополнительных выплат по воинской должности, которую они занимали до назначения, оклад по ранее занимаемой воинской должности выплачивается до дня вступления их в исполнение обязанностей по другой воинской должности с более высоким окладом, но не более чем до дня достижения ребенком возраста полутора лет. Военнослужащим женского пола за время отпуска по беременности и родам выплачивается пособие по беременности и родам в размере денежного довольствия, получаемого ими ко дню убытия в указанный отпуск. Кроме пособия по беременности и родам им также выплачиваются на общих основаниях единовременные дополнительные выплаты денежного довольствия, право на которые возникло в период этого отпуска. По окончании отпуска по уходу за ребенком, а также при выходе на службу из этого отпуска до исполнения ребенком трех лет выплата денежного довольствия по установленным нормам возобновляется со дня вступления в исполнение обязанностей по занимаемой воинской должности. При этом, единовременное денежное вознаграждение за добросовестное исполнение должностных обязанностей выплачивается за весь календарный год с учетом п. п. 225 и 229 вышеназванного Порядка (п. п. 22, 55, 56).

Военнослужащие женского пола имеют право на перемещение по службе в соответствии с Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе", Положением о порядке прохождения военной службы, Инструкцией по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации и некоторыми другими нормативными правовыми актами, но с учетом норм, предусмотренных Приказами министра обороны Российской Федерации от 5 февраля 1994 г. N 025 и от 16 октября 1998 г. N 461.

В соответствии с изложенным представляется, что военнослужащие женского пола могут занимать воинские должности при соблюдении следующих условий:

1) воинские должности военнослужащих женского пола в составе воинских частей должны учреждаться в соответствии с перечнем наименований штатов, установленных в Приказе министра обороны Российской Федерации 1998 г. N 461;

2) военнослужащие женского пола могут замещать воинские должности только в строгом соответствии с Приказом министра обороны Российской Федерации 1994 г. N 025;

3) перемещение военнослужащих женского пола по службе должно осуществляться в строгом соответствии с указанными выше пунктами.

Особенности перемещения по службе военнослужащих органов военной юстиции

Специфика военной организации общества и воинских правоотношений предопределила необходимость специального законодательного регламентирования деятельности военной прокуратуры <124>.

<124> Зорин А.С. К вопросу о прохождении военной службы в органах военной прокуратуры при введении чрезвычайного положения // Российский военно-правовой сборник. 2005. N 5. С. 209.

В соответствии со ст. 48 Федерального закона "О прокуратуре Российской Федерации" от 17 января 1992 г. N 2202-1 военными прокурорами и следователями назначаются граждане Российской Федерации, годные по состоянию здоровья к военной службе, поступившие на военную службу, имеющие офицерское звание и отвечающие требованиям ст. 40 указанного Федерального закона. Офицеры органов военной прокуратуры имеют статус военнослужащих, проходят службу в Вооруженных Силах Российской Федерации и других войсках, воинских формированиях и органах в соответствии с Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе".

Органы военной прокуратуры в нашей стране являются неотъемлемой составной частью единой федеральной централизованной системы прокуратуры России. По закону офицеры органов военной прокуратуры являются военнослужащими, а значит, на них в полной мере распространяются положения Федеральных законов "О воинской обязанности и военной службе", "О статусе военнослужащих" и Положения о порядке прохождения военной службы <125>.

<125> Анисимов В.С. Особенности прохождения военной службы офицерами органов военной прокуратуры // Там же. С. 191.

Федеральный конституционный закон "О военных судах Российской Федерации" от 23 июня 1999 г. N 1-ФКЗ также регулирует вопросы перемещения по службе. Так, в соответствии со ст. 26 названного Закона назначение судьи военного суда на другую должность <126> в том же суде или его перевод в другой военный суд осуществляются с его согласия <127>, за исключением случаев перевода судьи в военный суд, находящийся за пределами территории Российской Федерации или действующий в местностях, где введено чрезвычайное положение <128>.

<126> Акчурина З.Х., Федулова М.Н. Актуальные вопросы правового регулирования прохождения военной службы не на воинских должностях // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 5. С. 8 - 15.

<127> В соответствии со ст. 35 Федерального конституционного закона "О военных судах Российской Федерации" на должности судей военных судов, Военной коллегии и предусмотренные штатным расписанием государственные должности работников аппаратов военных судов, Военной коллегии и Судебного департамента назначаются военнослужащие, прикомандированные соответственно к военным судам, Верховному Суду Российской Федерации и Судебному департаменту в порядке, предусмотренном Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе", с учетом положений названного Федерального конституционного закона. Прикомандирование военнослужащих осуществляется по представлению Председателя Верховного Суда Российской Федерации. Лимиты на прикомандирование военнослужащих к военным судам, Верховному Суду Российской Федерации и Судебному департаменту устанавливаются за счет численности Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов пропорционально численности соответственно Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований, органов и утверждаются Президентом Российской Федерации по представлению Председателя Верховного Суда Российской Федерации. Судьи военных судов и Военной коллегии, а также работники аппаратов военных судов, Военной коллегии и Судебного департамента из числа военнослужащих прикомандировываются соответственно к военным судам, Верховному Суду Российской Федерации и Судебному департаменту на срок пребывания в соответствующей должности.

<128> См. также: Авдонкин В.С., Петухов Н.А. О правовом регулировании организации военных судов России в период мобилизации и в военное время // Российская юстиция. 2005. N 7.

В связи с тем что с 1 января 2007 г. институт прикомандирования прекратил свое существование <129>, следует согласиться с М.Н. Федуловой, отметившей, что комплектование должностей судей военных судов будет осуществляться лицами, не являющимися военнослужащими, что, в свою очередь, будет способствовать существенному снижению готовности военных судов к деятельности в местностях, где введено чрезвычайное положение, за пределами территории Российской Федерации, а также в период мобилизации и в военное время <130>.

<129> Федеральным законом "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам прикомандирования и перевода военнослужащих, а также приостановления военной службы" от 6 июля 2006 N 105-ФЗ п. 1 ст. 44 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" с 1 января 2007 г. признан утратившим силу. Таким образом, с 1 января 2007 г. институт прикомандирования военнослужащих прекратил свое существование.

В соответствии с Федеральным законом "О системе государственной службы Российской Федерации" военная служба - это вид федеральной государственной службы, а ее прохождение может осуществляться только на воинских должностях. В связи с этим институт прикомандирования военнослужащих необходимо привести в соответствие с положениями данного Федерального закона. Военнослужащие, прикомандированные к организациям и учреждениям, выполняющим задачи по обеспечению обороны и безопасности государства, если там не предусмотрена федеральная государственная служба, могут находиться в указанных организациях и учреждениях только на условиях приостановления их военной службы (Комментарий к Федеральному закону "О воинской обязанности и военной службе". 3-е изд., перераб. и доп. М., 2007. С. 456).

<130> Федулова М.Н. Вопросы прохождения военной службы судьями военных судов // Российский военно-правовой сборник. 2005. N 5. С. 268.

Возвращаясь к органам военной прокуратуры, хотелось бы отметить, что подобная правовая ситуация прослеживается в порядке прохождения службы в органах военной прокуратуры <131>. Ярким примером тому служит правоприменительная практика - Постановление Президиума Верховного Суда Российской Федерации от 20 декабря 2000 г. <132>, в котором было отмечено, что перевод прокурорских работников в интересах службы в другую местность согласно ст. 41.5 Федерального закона "О прокуратуре Российской Федерации" возможен только с их согласия и данное положение в полной мере распространяется и на прокурорских работников органов военной прокуратуры.

<131> Зорин А.С. К вопросу о прохождении военной службы в органах военной прокуратуры при введении чрезвычайного положения. С. 210.

<132> Текст Постановления официально опубликован не был.

В связи с изложенным представляется, что перемещение по службе судей военных судов, сотрудников органов военной прокуратуры по общему правилу не может осуществляться без учета согласия самого судьи или прокурорского работника.

Перемещение военнослужащих по службе,
осуществляемое в порядке проведения плановой замены <133>

<133> См.: Шанхаев С.В. Некоторые актуальные вопросы перевода военнослужащих к новому месту службы, осуществляемого в порядке плановой замены // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 2. С. 14 - 19; Он же. О некоторых вопросах применения законодательства по проведению плановой замены военнослужащих // Указатель поступлений депонированных рукописей. Серия А. Вып. N 4 (93). М., 2006.

В соответствии со ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, могут быть переведены к новому месту военной службы из одной воинской части в другую (в том числе находящуюся в другой местности) в пределах Вооруженных Сил Российской Федерации (других войск, воинских формирований или органов, воинских подразделений Государственной противопожарной службы) в связи с плановой заменой.

При этом ст. 16 Положения о порядке прохождения военной службы конкретизирует применение данного перевода к новому месту службы. Это обстоятельство свидетельствует о важности перевода в порядке плановой замены <134>.

<134> См. также: Инструкция по организации и проведению плановой замены военнослужащих, проходящих военную службу во внутренних войсках МВД России по контракту в районах и местностях с неблагоприятными климатическими условиями и на территории Чеченской Республики, утвержденная Приказом МВД России от 23 ноября 2001 г. N 1028; Руководство по организации и проведению плановой замены офицеров, прапорщиков (мичманов), проходящих военную службу по контракту в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, местностях с неблагоприятными климатическими или экологическими условиями, утвержденное Приказом МЧС России от 8 ноября 2000 г. N 552.

Местностями и районами Российской Федерации с тяжелыми и неблагоприятными климатическими условиями применительно к плановой замене военнослужащих являются местности, в которых производится плановая замена офицеров, прапорщиков (мичманов), проходящих военную службу по контракту, прослуживших установленные сроки, в целях чередования прохождения ими военной службы в различных географических районах и соблюдения социальной справедливости при решении вопросов прохождения ими службы <135>.

<135> Корнеев О.А. Правовой словарь командира // Электронное периодическое издание "Военное право". Вып. 6. 2007.

Пункт 39 Инструкции по делопроизводству в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 23 мая 1999 г. N 170, определяет, что "план является служебным документом, в котором излагается перечень намечаемых к выполнению работ или мероприятий, их последовательность с указанием сроков исполнения, ответственных исполнителей и исполнителей".

Учитывая вышеизложенное, можно сделать вывод, что под плановой заменой понимается совокупность организационно-правовых мероприятий, проводимых специально уполномоченными

на то должностными лицами, по реализации осуществления заранее намеченных мероприятий по переводу военнослужащих из местностей, где установлен срок прохождения военной службы, в местности, где такой срок не установлен, в целях чередования прохождения ими военной службы в различных географических районах и обеспечения социальной справедливости при решении вопросов прохождения военной службы.

Перевод в порядке плановой замены является переводом, осуществляемым по инициативе командования. Он производится из одной воинской части в другую, причем во всех случаях находящуюся в другой местности, т.е. под новым местом службы при переводе военнослужащих в порядке плановой замены понимается местность, в которой законодательством не установлен срок военной службы. Данный вывод можно сделать лишь при анализе правовых норм, регулирующих порядок проведения плановой замены, в частности, такими нормативными правовыми актами являются: Положение о порядке прохождения военной службы; Постановление Правительства Российской Федерации "О сроках прохождения военной службы по контракту в районах и местностях с неблагоприятными климатическими условиями, а также в воинских частях, находящихся за пределами Российской Федерации" от 5 июня 2000 г. N 434; Приказ министра обороны Российской Федерации "О прохождении военной службы военнослужащими Вооруженных Сил Российской Федерации в районах и местностях с неблагоприятными климатическими условиями, а также в воинских частях, находящихся за пределами Российской Федерации" от 21 июля 2000 г. N 380. Плановая замена военнослужащих осуществляется также на основании приказа министра обороны Российской Федерации, который должен издаваться ежегодно <136>.

<136> См., например, Приказ министра обороны Российской Федерации "Об организации и проведении в 2001 году плановой замены офицеров и прапорщиков (мичманов) Вооруженных Сил Российской Федерации, проходящих военную службу по контракту, в местностях, где установлен срок военной службы" от 16 ноября 2000 г. N 543.

Во внутренних войсках количество военнослужащих, подлежащих замене, и сроки ее проведения ежегодно определяются приказами главнокомандующего внутренними войсками МВД России <137>.

<137> Инструкция по организации и проведению плановой замены военнослужащих, проходящих военную службу во внутренних войсках МВД России по контракту в районах и местностях с неблагоприятными климатическими условиями и на территории Чеченской Республики, утвержденная Приказом МВД России от 23 ноября 2001 г. N 1028.

Список военнослужащих, подлежащих замене из местностей, где установлен срок военной службы, и расчет комплектования воинских должностей в воинских частях и органах управления по делам гражданской обороны и чрезвычайным ситуациям, дислоцированных в местностях, где установлен срок военной службы, ежегодно утверждаются министром Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий <138>.

<138> Руководство по организации и проведению плановой замены офицеров, прапорщиков (мичманов), проходящих военную службу по контракту в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, местностях с неблагоприятными климатическими или экологическими условиями, утвержденное Приказом МЧС России от 8 ноября 2000 г. N 552.

Необходимо отметить, что в законодательстве нет нормы, устанавливающей правило, в соответствии с которым военнослужащие обязательно должны быть переведены к новому месту службы, где срок службы не установлен.

В п. 2 ст. 16 Положения о порядке прохождения военной службы указано, что порядок организации и проведения плановой замены военнослужащих устанавливается руководителями федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба. В развитие данной нормы министром обороны Российской Федерации издан Приказ от 21 июля 2000 г. N 380, которым определено, что количество военнослужащих, подлежащих плановой замене, и сроки ее проведения ежегодно определяются Приказом министра обороны Российской Федерации. Данными правовыми актами фактически закреплено правило, в соответствии с которым вся полнота власти по осуществлению проведения плановой замены принадлежит министру обороны Российской Федерации. Как правило, министр обороны Российской Федерации ежегодно издает соответствующий приказ об организации и проведении плановой замены офицеров и прапорщиков (мичманов) Вооруженных Сил Российской Федерации, в котором

определяется количество военнослужащих, подлежащих плановой замене. Данные положения приказа являются секретными и рассылаются в воинские части по особому расчету.

Пункт 3 ст. 16 Положения о порядке прохождения военной службы устанавливает императивную норму, в соответствии с которой замена военнослужащих, проходящих военную службу в местностях, где установлен срок военной службы, производится не позднее истечения срока, установленного для службы в указанных местностях.

Перевод военнослужащих в порядке плановой замены представляет собой реализацию права военнослужащих на социальную защиту. Так, в частности, Федеральный закон "О статусе военнослужащих" устанавливает, что социальная защита военнослужащих предусматривает:

- реализацию их прав, социальных гарантий и компенсаций органами государственной власти, органами военного управления и органами местного самоуправления;
- совершенствование механизмов и институтов социальной защиты указанных лиц;
- охрану их жизни и здоровья, а также иные меры, направленные на создание условий жизни и деятельности, соответствующих характеру военной службы и ее роли в обществе.

Важным вопросом, имеющим значение для военнослужащих, проходящих военную службу в местностях, где установлен срок прохождения военной службы, является вопрос о тех местностях, которые не указаны в Постановлении Правительства Российской Федерации от 5 июня 2000 г. N 434. Это, например, территории, отнесенные законодательством Российской Федерации к зоне отселения вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС, а также местности, указанные в других нормативных правовых актах Российской Федерации (например, Постановление Правительства Российской Федерации "О максимальных сроках непрерывного прохождения военнослужащими военной службы по контракту на территориях государств Закавказья, Прибалтики и Республики Таджикистан, а также направления (командирования) военнослужащих и сотрудников органов внутренних дел для выполнения задач в условиях чрезвычайного положения и при вооруженных конфликтах" от 18 июля 1994 г. N 844). Правомерно ли направлять военнослужащего, проходящего военную службу в местностях, где установлен срок службы, в те местности, которые также имеют установленные сроки, но не указаны в вышеуказанных нормативных правовых актах? Например, законно ли направлять военнослужащего, проходящего военную службу в районе Крайнего Севера, на территорию Чеченской Республики <139> для выполнения служебных задач?

<139> Необходимо отметить, что во внутренних войсках МВД России правовое регулирование плановой замены военнослужащих, проходящих военную службу на территории Чеченской Республики, осуществляется нормативным правовым актом, одновременно регулирующим замену военнослужащих, проходящих военную службу в районах и местностях с неблагоприятными климатическими условиями.

Прямого ответа на данный вопрос в законодательстве России нет. Чтобы ответить на этот вопрос, необходимо обратиться к законодательным актам, устанавливающим соответствующие сроки прохождения военной службы.

Законом Российской Федерации "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС" от 15 мая 1991 г. N 1244-1 установлено, что офицеры, прапорщики, мичманы, а также военнослужащие сверхсрочной службы, несущие военную службу (службу) в зоне отселения, подлежат замене (перемещению) через три года. Порядок замены (перемещения) определяется Правительством Российской Федерации. Так, в соответствии с Постановлением Правительства Российской Федерации "О порядке замены военнослужащих, проходящих военную службу по контракту на территории, отнесенной законодательством Российской Федерации к зоне отселения вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС" от 27 июня 1996 г. N 761 руководители федеральных органов исполнительной власти, в которых законом предусмотрена военная служба, обязаны <140>:

<140> Приказ министра обороны Российской Федерации "О порядке замены военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, на территории, отнесенной законодательством Российской Федерации к зоне отселения вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС" от 29 ноября 1996 г. N 430.

- производить замену военнослужащих из зоны отселения для дальнейшего прохождения военной службы или выполнения задач в другие местности Российской Федерации, за исключением районов Крайнего Севера и местностей с неблагоприятными климатическими условиями;

- не допускать повторное направление военнослужащих в зону отселения для прохождения военной службы или выполнения задач.

Учитывая вышеизложенное, можно сделать вывод, что военнослужащие, проходящие военную службу на территории, отнесенной законодательством Российской Федерации к зоне

отселения вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС, имеют право по истечении трех лет перевестись к новому месту службы, где законодательством срок военной службы не предусмотрен. При этом Постановление Правительства Российской Федерации от 27 июня 1996 г. N 761 не определяет возможность перевода или запрет на перевод данных военнослужащих на территорию, отнесенную к зоне вооруженного конфликта (военного положения, чрезвычайной ситуации, контртеррористической операции).

В свою очередь законодательство, регулирующее прохождение военной службы в условиях вооруженного конфликта и иных условиях, связанных с повышенной опасностью для жизни и здоровья, как правило, также не устанавливает условия и порядок замены военнослужащих.

В первую очередь данный факт обусловлен тем, что в законодательстве России нет четкого определения таких понятий, как "вооруженный конфликт", "вооруженный конфликт немеждународного характера", "контртеррористическая операция" и т.д. Таким образом, по нашему мнению, отсутствует правовая основа определения сроков прохождения военной службы в указанных условиях. Но при этом законодательными актами различного уровня предусмотрены различные сроки прохождения военной службы в указанных условиях. Так, например, Приказом министра обороны Российской Федерации "О сроке прохождения военной службы по контракту военнослужащими Вооруженных Сил Российской Федерации на территории Республики Таджикистан" от 6 ноября 2004 г. N 340 определено, что продолжительность срока прохождения военной службы по контракту военнослужащими Вооруженных Сил Российской Федерации на территории Республики Таджикистан - три года.

Однако в то же время существует неотмененное Постановление Правительства Российской Федерации от 18 июля 1994 г. N 844, устанавливающее максимальный срок непрерывного прохождения военной службы для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, на территориях государств Закавказья, Прибалтики и Республики Таджикистан - пять лет.

В данном Постановлении Правительства Российской Федерации содержится важное положение, устанавливающее, что максимальный срок направления (командирования) военнослужащих и сотрудников органов внутренних дел для выполнения задач в условиях чрезвычайного положения и при вооруженных конфликтах - два года. Постановлением Правительства Российской Федерации "О максимальном сроке непрерывного прохождения военнослужащими военной службы по контракту на территории Чеченской Республики" от 23 августа 2000 г. N 621 определено, что максимальный срок непрерывного прохождения военнослужащими военной службы по контракту на территории Чеченской Республики составляет два года.

В вышеназванном Постановлении Правительства Российской Федерации, в отличие от других нормативных правовых актов, имеется единственная отсылочная норма, в соответствии с которой федеральные органы исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, имеют право на основании ст. 16 Положения о порядке прохождения военной службы проводить плановую замену военнослужащих, выслуживших установленные сроки военной службы по контракту на территории Чеченской Республики. В связи с этим уполномоченные должностные лица имеют право применять нормы, регулирующие правовые отношения в сфере проведения плановой замены.

По нашему мнению, для упорядочения данных правоотношений в ст. 16 вышеназванного Положения необходимо внести соответствующие изменения и дополнения. Это позволит военнослужащим реализовать свое право на социальную защиту; должностных лиц наделит более четкими полномочиями по проведению плановой замены; установит правовые ограничения, например, перевода военнослужащих из условий Крайнего Севера в местности, где также имеются условия, угрожающие жизни и здоровью военнослужащих и членов их семей.

Особенности прохождения военной службы в условиях радиоактивного загрязнения (заражения)

Радиационные аварии на производственном объединении "Маяк", испытания ядерного оружия на Семипалатинском полигоне и авария на Чернобыльской АЭС обусловили целый комплекс проблем, требующих решения на федеральном уровне <141>.

<141> В 1949 - 1956, 1957 и 1967 г. радиоактивному загрязнению подверглось около 23,5 тыс. кв. км территории Уральского региона. Было изъято из землепользования 119 тыс. гектаров земель и переселено из радиоактивно загрязненных населенных пунктов в другие районы 18,5 тыс. человек. Испытания ядерного оружия на Семипалатинском полигоне в 1949 - 1962 гг. обусловили радиационное воздействие на население Алтайского края и Республики Алтай. Вследствие аварии на Чернобыльской АЭС 26 апреля 1986 г. было загрязнено более 56 тыс. кв. км территории Российской Федерации, в том числе около 2 млн. гектаров сельскохозяйственных угодий и около 1 млн. гектаров земель лесного фонда. На радиоактивно загрязненных территориях

проживало около 3 млн. человек. С радиоактивно загрязненных территорий было переселено в организованном порядке или переселилось самостоятельно более 52 тыс. граждан. В ликвидации последствий аварии приняли участие более 200 тыс. граждан России.

Последствия радиационных аварий и испытаний ядерного оружия явились одним из факторов, обусловивших негативные тенденции в изменении медико-демографической ситуации в Челябинской, Свердловской, Курганской, Брянской, Калужской, Орловской и Тульской областях, Алтайском крае и Республике Алтай. В результате аварии на Чернобыльской АЭС плотность загрязнения почв цезием-137 свыше 5 Ки/кв. км сохраняется на отдельных территориях Брянской, Калужской, Орловской и Тульской областей, включающих 325 тыс. гектаров сельскохозяйственных угодий. В зоне отселения и зоне с правом на отселение проживают более 200 тыс. человек.

В настоящее время более 3,2 тыс. семей (около 10 тыс. человек), переселенных с радиоактивно загрязненных территорий, не обеспечены жильем, в том числе в Брянской, Калужской, Орловской и Тульской областях 1,4 тыс. семей. В отдельных же районах Брянской и Калужской областей продолжается производство сверхнормативно загрязненной продукции сельского хозяйства, главным образом молока и мяса. Прекращение специальных агроулучшающих мероприятий может привести к производству сверхнормативно загрязненной продукции также в хозяйствах Орловской и Тульской областей <142>.

<142> См.: Постановление Правительства Российской Федерации "О федеральной целевой программе "Преодоление последствий радиационных аварий на период до 2010 года" от 29 августа 2001 г. N 637.

Основным нормативным правовым актом, устанавливающим особенности прохождения военной службы в зонах радиоактивного загрязнения (заражения), является Закон РСФСР "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС" от 15 мая 1991 г. N 1244-1 (ст. 23).

Постановлением Верховного Совета Российской Федерации "О распространении действия Закона РСФСР "О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС" на граждан из подразделений особого риска" от 27 декабря 1991 г. N 2123-1 действие вышеуказанного Закона было распространено на граждан подразделений особого риска, Федеральный закон "О социальной защите граждан Российской Федерации, подвергшихся воздействию радиации вследствие аварии в 1957 году на производственном объединении "Маяк" и сбросов радиоактивных отходов в реку Теча" от 26 ноября 1998 г. N 175-ФЗ также распространил действие Закона N 1244-1 на граждан Российской Федерации, подвергшихся воздействию радиации вследствие аварии в 1957 г. на производственном объединении "Маяк" и сбросов радиоактивных отходов в реку Теча.

Прежде всего, необходимо определиться с понятийно-категориальным аппаратом, применяемым в данной сфере правового регулирования, а именно с зонами радиоактивного загрязнения. В соответствии с законодательством выделяются следующие территории, на которые распространяются нормы о дополнительных правовых и социальных гарантиях:

- 1) зона отчуждения;
- 2) зона отселения;
- 3) зона проживания с правом на отселение;
- 4) зона проживания с льготным социально-экономическим статусом <143>.

<143> См.: Тараненко В.В. Правовой режим военной службы на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, в Российской Федерации // Право в Вооруженных Силах. 2001. N 4; Шанхаев С.В. О некоторых вопросах правового регулирования замены (перемещения) военнослужащих, проходящих военную службу в зонах радиоактивного загрязнения (заражения) // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 7.

В соответствии с вышеназванным Законом гражданам Российской Федерации прохождение военной службы в зоне отчуждения запрещается <144>. Но в случае необходимости исполнения в зоне отчуждения служебных обязанностей направление военнослужащих в эту зону осуществляется из числа военнослужащих и (или) военнообязанных запаса 1-й категории нерепродуктивного возраста (30 лет и старше), признанных военно-врачебными и (или) врачебно-консультационными комиссиями годными для работы в условиях повышенного риска радиационного ущерба, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации о правовом режиме чрезвычайного положения. При этом срок военной службы (службы) в зоне отчуждения не должен превышать полутора лет.

<144> Представляет определенного рода интерес порядок прохождения военной службы на данной территории иностранными гражданами. Законодатель, внося изменения в законодательство, определяющее порядок прохождения военной службы иностранными гражданами в Российской Федерации, не изменил иные нормативные правовые акты, определяющие порядок прохождения службы. В связи с этим требуется внести соответствующие изменения.

Повторное несение военной службы в зоне отчуждения после рекреации разрешается при отсутствии медицинских противопоказаний, но на срок не более одного года, т.е. общий срок прохождения военной службы в данной зоне не может превышать двух с половиной лет. Но указанный Закон не устанавливает порядок замены (перемещения) данных военнослужащих.

Прохождение военной службы в зоне отселения осуществляется гражданами из числа военнослужащих и военнообязанных, признанных военно-врачебными и (или) врачебно-консультационными комиссиями годными для работы в условиях повышенного риска радиационного ущерба, с обязательным страхованием личности от радиационного ущерба.

Военнослужащие, проходящие военную службу по контракту в зоне отселения, подлежат замене (перемещению) через три года. При этом, вышеназванный Закон устанавливает, что порядок замены (перемещения) определяется Правительством Российской Федерации. Во исполнение данной нормы Правительством Российской Федерации было издано Постановление "О порядке замены военнослужащих, проходящих военную службу по контракту на территории, отнесенной законодательством Российской Федерации к зоне отселения вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС" от 27 июня 1996 г. N 761, которое определило порядок (механизм) замены (перемещения) военнослужащих, проходящих военную службу в указанной местности.

В зоне проживания с правом на отселение, а также в зоне с льготным социально-экономическим статусом прохождение военной службы осуществляется в соответствии с действующим законодательством.

Военнослужащие (за исключением военнослужащих, проходящих военную службу по призыву), проходящие службу в указанных зонах, имеют право на замену места военной службы в установленном порядке и бронирование жилой площади по прежнему месту службы.

При этом необходимо отметить, что порядок замены (перемещения) военнослужащих, проходящих военную службу в зоне с правом на отселение и в зоне с льготным социально-экономическим статусом, не установлен.

Из вышеизложенного можно сделать вывод, что право на замену (перемещение) могут реализовать военнослужащие, проходящие военную службу в зоне отселения, так как Правительством Российской Федерации установлен порядок (механизм) перемещения данных военнослужащих. Как тогда реализовать свое право на замену (перемещение) военнослужащим, проходящим военную службу в зоне отчуждения, в зоне проживания с правом на отселение и в зоне проживания с льготным социально-экономическим статусом? Как таким военнослужащим реализовать свое право на охрану здоровья, гарантированное ст. 41 Конституции Российской Федерации <145>?

<145> Право граждан на охрану здоровья также гарантировано Европейской социальной хартией ETS N 163 (Страсбург, 3 мая 1996 г.).

Следует отметить, что порядок проведения плановой замены определен ст. 16 Положения о порядке прохождения военной службы и Руководством по организации и проведению плановой замены офицеров, прапорщиков (мичманов), проходящих военную службу по контракту в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, местностях с неблагоприятными климатическими или экологическими условиями, а также в воинских частях, находящихся за пределами Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 21 июля 2000 г. N 380. Но данными нормативными правовыми актами не регулируется порядок плановой замены военнослужащих, проходящих военную службу в местностях, подвергшихся радиационному заражению.

Институт плановой замены военнослужащих применяется к тем военнослужащим, которые проходят военную службу в местностях с неблагоприятными климатическими условиями.

Плановая замена военнослужащих, как было отмечено выше, по своему предназначению представляет собой одну из мер социальной защиты, гарантированной ст. 3 Федерального закона "О статусе военнослужащих", - охрану их жизни и здоровья. Социальная защита военнослужащих включает также и иные меры, направленные на создание условий жизни и деятельности, соответствующих характеру военной службы и ее роли в обществе. Согласно п. 1 ст. 16 Федерального закона "О статусе военнослужащих" охрана здоровья военнослужащих обеспечивается созданием благоприятных условий военной службы, быта и системой мер по ограничению опасных факторов военной службы, проводимой командирами во взаимодействии с органами государственной власти.

Проживание граждан на территории, подвергшейся радиационному заражению, несомненно, негативно сказывается на здоровье людей. Военнослужащие в данном случае не являются исключением. Говоря о гражданах, не проходящих военную службу в указанной местности, необходимо отметить, что на них в полной мере распространяется ст. 27 Конституции Российской Федерации, согласно которой каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства, каждый может свободно выезжать за пределы Российской Федерации, что подтверждено и Законом Российской Федерации "О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации" от 25 июня 1993 г. N 5242-1. Поэтому граждане, проживающие и работающие в зоне радиоактивного заражения, беспрепятственно могут реализовать свое право на выбор места пребывания и жительства. Место жительства военнослужащих совпадает с местом их военной службы. При этом военнослужащие ограничены в свободе передвижения, выбора места пребывания и жительства <146>. Данный факт обусловлен прохождением военной службы <147>.

<146> Фортунин В.Е. Законодатель гарантирует регистрацию военнослужащих по месту жительства в месте прохождения ими военной службы // Право в Вооруженных Силах. 2004. N 6.

<147> Согласно ч. 3 ст. 55 Конституции Российской Федерации права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

О наличии пробелов в законодательстве о прохождении военной службы в зонах радиоактивного загрязнения (заражения) см. таблицу 3.

Таблица 3

Правовое регулирование перемещения военнослужащих из местностей, подвергшихся радиационному заражению

Территория, на которой военнослужащие проходят военную службу	Срок прохождения военной службы	Правовое регулирование проведения плановой замены
Зона отчуждения	Прохождение военной службы в данной зоне запрещается. Но в случае необходимости военнослужащие могут быть направлены в данную зону. При этом срок военной службы (службы) не должен превышать полутора лет. Повторное несение военной службы в зоне отчуждения после рекреации разрешается при отсутствии медицинских противопоказаний, но на срок не более одного года	Порядок замены законодательством не установлен. Отсылочная норма не указана
Зона отселения	Военнослужащие подлежат замене с данной территории через три года	Законом установлена отсылочная норма, устанавливающая, что порядок замены определяется Правительством Российской Федерации. В развитие данной нормы Правительством Российской Федерации 27 июня 1996 г. издано Постановление N 761

Зона проживания с правом на отселение и зона проживания с льготным социально-экономическим статусом	Срок службы не установлен, но имеется ссылка на то, что замена военнослужащих должна осуществляться в установленном порядке	Законодательством порядок замены указанных военнослужащих не установлен
---	---	---

Перемещение по службе
военнослужащих - иностранных граждан

Статья 62 Конституции Российской Федерации закрепляет, что иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором. Статья 18.1 Федерального закона "О системе государственной службы Российской Федерации" закрепляет, что в Российской Федерации в соответствии с федеральным законом предусматривается поступление иностранных граждан на военную службу по контракту и прохождение ими военной службы.

В соответствии со ст. 1 Федерального закона "О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации" от 25 июля 2002 г. N 115-ФЗ иностранным гражданином является физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства.

В развитие конституционно-правовых норм, а также норм законодательства о государственной службе ст. 33 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" была изменена Федеральным законом "О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Российской Федерации" от 11 ноября 2003 г. N 141-ФЗ, который вступил в силу с 18 ноября 2003 г. Данным Федеральным законом наименование ст. 33, а также п. п. 2 - 4 этой статьи после слова "гражданин" дополнены словами "иностранного гражданина". Таким образом, в соответствии с указанными изменениями иностранным гражданам <148> разрешается поступать на военную службу по контракту в Вооруженные Силы Российской Федерации, другие войска, воинские формирования и органы <149>.

<148> По состоянию на 1 ноября 2006 г. в воинских частях Вооруженных Сил Российской Федерации проходили военную службу по контракту всего лишь 112 иностранных граждан (Корякин В.М. Переход Вооруженных Сил Российской Федерации на контрактный способ комплектования: некоторые итоги и выводы // Право в Вооруженных Силах. 2007. N 5. С. 10).

<149> См.: Экспресс-опрос. Следует ли доверять иностранцам защиту России? // Вечерняя Москва. 2003. N 25; Порошков Н. Имя им легион // Время новостей. 2003. N 179.

Вопросы прохождения военной службы иностранными гражданами неоднократно освещались в научной литературе <150>.

<150> См.: Лунев А.Е. Военная служба и гражданство // Труды ВЮА. М., 1948. Т. 7; Фатеев К.В. Обеспечат ли иностранцы военную безопасность России? (О правовых аспектах прохождения военной службы иностранными гражданами в Российской Федерации) // Право в Вооруженных Силах. 2004. N 1; Неверов А.Я. Правовые основы прохождения военной службы в Российской Федерации иностранными гражданами (новелла российского законодательства или коллизия права) // Закон и армия. 2005. N 3; Зорин А.С. Прохождение иностранными гражданами военной службы по контракту как возможность получения гражданства Российской Федерации с изъятиями из общего порядка // Право в Вооруженных Силах. 2007. N 5; Щукин А.В. Проблемы совершенствования законодательства о военной службе иностранных граждан в Российской Федерации // Там же. N 8. С. 2 - 5.

В соответствии с п. 2 ст. 2 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" иностранные граждане проходят военную службу по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержантами и старшинами в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях и органах. В связи с этим можно сделать вывод о том, что перемещение военнослужащих - иностранных граждан по службе может осуществляться в рамках только одного состава военнослужащих - солдаты, матросы, сержанты, старшины.

А.С. Зорин <151> отмечает, что иностранные граждане, поступившие на военную службу по контракту, могут получить гражданство Российской Федерации с изъятиями из общего порядка.

<151> Зорин А.С. Прохождение иностранными гражданами военной службы по контракту как возможность получения гражданства Российской Федерации с изъятиями из общего порядка. С. 19 - 21.

Доктринальное толкование норм права и анализ научной литературы позволяют прийти к выводу, что иностранные граждане, получившие в установленном законом порядке гражданство России, имеют право на перемещение по службе в более высшие составы военнослужащих (назначение на воинские должности, подлежащие замещению прапорщиками, мичманами, офицерами, и присвоение соответствующих воинских званий).

Правовая неотложка

Закончил факультет оперативно-розыскной деятельности Хабаровского пограничного института ФСБ. Гражданская специальность - юрист. Попытался перейти в военную прокуратуру - отказали. Сказали, что с таким дипломом можно работать только в милиции. А хочешь в прокуратуру - поступай в гражданский вуз на юридический факультет. Зачем тогда такой диплом выдавать, или в прокуратуре не правы?

В соответствии со ст. 40.1 Федерального закона "О прокуратуре Российской Федерации" от 17 января 1992 г. N 2202-1 прокурорами и следователями могут быть граждане Российской Федерации, имеющие высшее юридическое образование, полученное в образовательном учреждении высшего профессионального образования, имеющем государственную аккредитацию, и обладающие необходимыми профессиональными и моральными качествами, способные по состоянию здоровья исполнять возлагаемые на них служебные обязанности.

В соответствии со ст. 48 указанного Закона военными прокурорами и следователями назначаются граждане Российской Федерации, годные по состоянию здоровья к военной службе, поступившие на военную службу, имеющие офицерское звание и отвечающие указанным выше требованиям.

При этом граждане могут, но не обязаны назначаться сотрудниками прокуратуры. При назначении приоритет отдается офицерам, имеющим высшее юридическое образование и прокурорско-следственную специализацию.

Глава III. ПРИСВОЕНИЕ ВОИНСКИХ ЗВАНИЙ

§ 1. Порядок присвоения воинских званий

Понятие и сущность воинских званий

Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе" установлена система воинских званий для всех составов военнослужащих, обеспечивающая ясность и стройность во взаимоотношениях между военнослужащими. Персонально каждому военнослужащему присваивается соответствующее воинское звание.

Воинское звание отражает уровень общевоинской и специальной подготовки, стаж и заслуги, служебное положение и авторитет каждого военнослужащего. В условиях военной службы объем служебных, особенно властных, полномочий, прав на некоторые льготы зависит не только от занимаемой военнослужащим должности, но и нередко от его воинского звания. Только в условиях военной службы предусмотрены отношения подчиненности как по должности, так и по воинскому званию, что существенно отличает воинские звания от специальных званий других государственных служащих. Статьей 46 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" в Российской Федерации запрещено для лиц, не являющихся военнослужащими, вводить специальные звания и классные чины, аналогичные воинским званиям.

Воинские звания обеспечивают ясность во взаимоотношениях и субординации военнослужащих, т.е. обеспечивают отношения власти и подчинения. Система воинских званий позволяет отчетливо выразить военную и специальную квалификацию, служебный стаж и заслуги, служебное положение и авторитет каждого военнослужащего.

При этом для военной службы характерно более существенное влияние воинских званий военнослужащих на условия ее прохождения, чем влияние классных чинов (специальных званий) других государственных служащих на условия их службы.

В соответствии с общевоинскими уставами Вооруженных Сил Российской Федерации основой взаимоотношений между военнослужащими по их воинским званиям являются отношения старшинства и подчиненности:

- начальники по воинским званиям имеют право отдавать подчиненным приказание и проверять их выполнение;

- старшие по званию во всех случаях обязаны требовать от младших соблюдения ими воинской дисциплины, общественного порядка и формы одежды, а также правил поведения и отдания воинского приветствия;

- младшие по званию должны беспрекословно выполнять требования старших.

Подчинение военнослужащих по должности и по воинскому званию служит важным средством поддержания и укрепления воинской дисциплины, организованности и порядка, особенно в боевой обстановке.

Воинские звания оказывают также существенное влияние на условия и порядок прохождения службы соответствующими категориями военнослужащих, на объем их служебных и личных прав <152>.

<152> Калинин А.Е. Правовые аспекты прохождения военной службы по контракту в Вооруженных Силах Российской Федерации: Монография. М., 2002. С. 75 - 76.

Воинские звания оказывают существенное влияние на служебно-правовое положение военнослужащих, на возникновение и развитие военно-служебных отношений. Наличие воинских званий с их важным служебно-правовым значением также составляет одну из особенностей военной службы <153>.

<153> Колибаба Г.Н. Правовые основы советской военной службы: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1955. С. 54.

Воинские звания присваиваются военнослужащим персонально и обеспечивают ясность и четкость во взаимоотношениях и субординации военнослужащих, т.е. обеспечивают отношения власти и подчинения, отражают служебный стаж, заслуги и служебное положение военнослужащего. Назначение воинского звания заключается также в том, чтобы при отсутствии отношений подчиненности и старшинства по должности урегулировать вопросы подчиненности как в повседневной, так и в боевой обстановке. Подчинение военнослужащих по воинскому званию служит важным средством поддержания и укрепления воинской дисциплины, организованности и порядка. Воинские звания оказывают также существенное влияние на условия и порядок прохождения службы разными категориями военнослужащих, на объем их служебных и личных прав <154>.

<154> Подробнее об этом см.: Военное право: Учебник / Под ред. В.Г. Стрекозова, А.В. Кудашкина. М., 2004.

На основании вышеизложенного представляется, что воинские звания:

- влияют на служебно-правовое положение военнослужащих;
- оказывают существенное влияние на порядок прохождения военной службы;
- призваны содействовать поддержанию и укреплению воинской дисциплины и правопорядка.

Кроме того, с воинскими званиями тесно связаны права военнослужащих.

Комментарий законодательства о порядке присвоения воинских званий

В соответствии с п. 4 ст. 20 Положения о порядке прохождения военной службы воинские звания присваиваются военнослужащим персонально. Воинское звание может быть первым или очередным.

В соответствии с Указом Президента Российской Федерации "О внесении изменений в Положение о порядке прохождения военной службы, утвержденное Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. N 1237" от 19 марта 2007 г. N 364 ст. ст. 21 и 22 Положения о порядке прохождения военной службы были изменены. Данные изменения вступили в силу с 1 января 2008 г.

В соответствии с п. 2 ст. 22 Положения о порядке прохождения военной службы для прохождения военной службы в воинских званиях устанавливаются следующие сроки:

- рядовой, матрос - пять месяцев;
- младший сержант, старшина 2 статьи - один год;
- сержант, старшина 1 статьи - два года;
- старший сержант, главный старшина - три года;
- прапорщик, мичман - три года;

- младший лейтенант - два года;
- лейтенант - три года;
- старший лейтенант - три года;
- капитан, капитан-лейтенант - четыре года;
- майор, капитан 3 ранга - четыре года;
- подполковник, капитан 2 ранга - пять лет.

Таким образом, прохождение военной службы в воинских званиях увеличилось на один год.

Например, практически аналогичные сроки были установлены Положением о прохождении службы командным и начальствующим составом РККА, утвержденным Постановлением ЦИК и СНК Союза ССР 22 сентября 1935; Положением о прохождении воинской службы офицерами, генералами и адмиралами Советской Армии и Военно-Морских Сил, утвержденным Постановлением Совета Министров Союза ССР от 25 апреля 1955 г. N 818-490с (Приказ министра обороны Союза ССР от 29 апреля 1955 г. N 0100); Положением о прохождении воинской службы офицерским составом Вооруженных Сил СССР, утвержденным Постановлением Совета Министров СССР от 18 марта 1985 г. N 240 (Приказ министра обороны СССР от 6 апреля 1985 г. N 100).

При этом хотелось бы отметить, что Положением о службе в органах внутренних дел Российской Федерации, утвержденным Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 23 декабря 1992 г. N 4202-1 (с изменениями от 1 апреля 2005 г.) (ст. ст. 23, 24) также предусмотрены аналогичные сроки прохождения военной службы в званиях.

Форма и содержание представлений, формы иных документов и приказов к присвоению воинских званий, а также порядок их оформления и представления (за исключением высших офицеров) устанавливаются руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

В соответствии с Инструкцией по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 сентября 2002 г. N 350, в целях обеспечения своевременного присвоения военному служащему очередного воинского звания представление оформляется не позднее чем за два месяца до истечения срока его военной службы в предыдущем воинском звании и направляется должностному лицу, имеющему право присвоения соответствующего воинского звания с таким расчетом, чтобы приказ о присвоении воинского звания военному служащему был издан ко дню истечения срока его военной службы в предыдущем воинском звании с указанием в приказе даты присвоения воинского звания.

В исключительных случаях разрешается издавать приказы соответствующих должностных лиц после дня истечения срока военной службы военному служащему в предыдущем воинском звании с указанием в приказе даты присвоения воинского звания.

Представление к присвоению офицеру очередного воинского звания по истечении срока его военной службы в предыдущем воинском звании оформляется на бланке установленного образца по форме согласно приложению N 7 к указанной Инструкции.

Образец представления <*>

<*> Не приводится.

Представление к присвоению военному служащему воинского звания досрочно или на одну ступень выше воинского звания, предусмотренного штатом для занимаемой воинской должности, а также к присвоению первого воинского звания офицера или прапорщика, мичмана (за исключением военном служащих, которым воинское звание офицера или прапорщика (мичмана) присваивается после окончания соответствующих военно-учебных заведений, школ прапорщиков и т.д.) оформляется на бланке установленного образца по форме согласно приложению N 3 к указанной выше Инструкции.

Необходимо отметить, что практика кадровых органов выработала следующие подходы при присвоении воинских званий досрочно.

Так, при представлении офицеров к присвоению воинских званий в качестве поощрения (досрочно или на одну ступень выше воинского звания, предусмотренного по занимаемой штатной должности) в обязательном порядке отражаются особые личные заслуги представляемого в соответствии с требованиями Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе".

Досрочно воинские звания могут быть присвоены военному служащим за особые личные заслуги:

- принимавшим участие в действиях миротворческих сил и проявившим при этом мужество и высокую выдержку;
- проявившим высокие морально-боевые качества при защите Российской Федерации;

- добившимся того, что подчиненные им подразделения, воинские части непрерывно в течение более двух лет показывают хорошие и отличные результаты в боевой подготовке;
- показывающим на протяжении не менее двух лет отличные результаты в личной подготовке;

- добившимся высоких производственных показателей в течение одного-двух лет;
- победителям конкурсов по полевой (воздушной, морской) выучке.

При этом к представлению прилагается выписка из протокола заседания аттестационной комиссии с подлинными подписями председателя и членов комиссии.

Воинское звание на одну ступень выше воинского звания, предусмотренного штатом для занимаемой воинской должности, присваивается военнослужащим:

- проявившим мужество и героизм при защите Российской Федерации;
- командирам авиационных звеньев - военным летчикам 1-го класса - за освоение новой авиационной техники;

- авиационным техникам - за достигнутые успехи в боевой подготовке и безаварийную эксплуатацию техники, выслужившим в звании два срока и более;

- другим военнослужащим, выслужившим в воинском звании не менее одного срока, показавшим при этом отличные результаты в личной подготовке, добившимся того, что подчиненные им подразделения непрерывно в течение не менее двух лет показывают хорошие и отличные результаты в боевой подготовке.

При этом воинское звание присваивается не выше воинского звания майора (капитана 3 ранга).

В представлении о назначении военнослужащего на высшую воинскую должность (должность) может быть указано ходатайство об одновременном присвоении ему очередного воинского звания, если истек срок его службы в предыдущем воинском звании, при условии, что для этой воинской должности (должности) штатом предусмотрено воинское звание, равное или более высокое, чем воинское звание, присваиваемое военнослужащему. Для этого в представлениях к назначению на должность в графе "Представляется к ..." следует указывать наименование должности с добавлением слов "с присвоением воинского звания".

Например: "Представляется к назначению на должность командира мотострелковой роты с присвоением воинского звания "капитан".

В том случае, если назначение на должность и присвоение воинского звания входят в компетенцию разных должностных лиц, кадровые органы одновременно с представлением для назначения на должность оформляют представление к присвоению воинского звания, которое направляют в управление кадров округа.

Для оперативного и планомерного учета офицеров, выслуживших срок военной службы в очередном воинском звании, в каждом кадровом органе необходимо иметь контрольные списки по установленной форме.

Образец контрольного списка

"УТВЕРЖДАЮ"

Командир войсковой части 00000
полковник М. Дроздов
" ____ " октября 2007 г.

№ п/п	Воинское звание	Фамилия, имя, отчество	Занимаемая должность	Штатно-должностная категория	Дата присвоения очередного воинского звания	Количество льготных дней	Дата присвоения очередного воинского звания по льготам	Отметка о присвоении	Примечание
ЯНВАРЬ									
1	капитан	Щербаков Валерий Александрович	НШ батальона	майор	10.01.2008				

2	старший лейтенант	Дмитриев Алексей Вячеславович	ЗНШ батальона	капитан	19.01.2008				
ФЕВРАЛЬ									
3	капитан	Курдаков Антон Владимирович	заместитель начальника связи	майор	04.02.2008				
4	лейтенант	Шарипов Тимур Зуфарович	командир взвода	старший лейтенант	04.02.2008				
МАРТ									
5	майор	Скаринович Максим Аркадьевич	командир батальона	подполковник	18.03.2008				
и т.д.									

Примечание: Контрольные списки на следующий год представляются ежегодно в управление кадров округа к 1 ноября.

Начальник штаба войсковой части 00000
подполковник

М. Водолизов

При представлении военнослужащего к присвоению первого воинского звания офицера, прапорщика (мичмана) оформляются: послужная карточка в трех экземплярах, карточка пономерного учета и заверенная в установленном порядке копия документа, подтверждающего профессиональное образование.

При поступлении на военную службу гражданина, проходящего или проходившего службу в органах внутренних дел, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, в таможенных органах Российской Федерации или в федеральных органах налоговой полиции и имеющего специальное звание, ему присваивается воинское звание командиром (начальником), имеющим право на присвоение соответствующего воинского звания, после переаттестации. Переаттестация производится аттестационной комиссией воинской части, в которую поступил на военную службу гражданин, имеющий специальное звание, с учетом его должностного предназначения, деловых и морально-психологических качеств, военной или специальной подготовки, служебного опыта в порядке, предусмотренном Инструкцией о порядке организации и проведения аттестации офицеров и прапорщиков (мичманов) Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 6 апреля 2002 г. N 100. На данного военнослужащего оформляется представление на присвоение соответствующего воинского звания в порядке переаттестации на бланке установленного образца по форме согласно приложению N 3 к указанной выше Инструкции.

Воинское звание лейтенанта присваивается:

а) военнослужащему, не имеющему воинского звания офицера, окончившему высшее или среднее военно-учебное заведение, - по окончании указанного учебного заведения;

б) гражданину, успешно завершившему обучение по программе подготовки офицеров запаса на военной кафедре при государственном, муниципальном или имеющем государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственном образовательном учреждении высшего профессионального образования, - по окончании указанного образовательного учреждения;

в) гражданину (военнослужащему), не имеющему воинского звания офицера, имеющему высшее профессиональное образование, родственное соответствующей военно-учетной специальности, и поступившему на военную службу по контракту на воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание офицера, - при назначении на соответствующую воинскую должность;

г) военнослужащему, не имеющему воинского звания офицера, проходящему военную службу по контракту, имеющему высшее профессиональное образование, родственное соответствующей военно-учетной специальности, и назначенному на воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание офицера, - при назначении на соответствующую воинскую должность;

д) гражданину, пребывающему в запасе, не имеющему воинского звания офицера, имеющему высшее профессиональное образование, - по окончании военных сборов и после сдачи соответствующих зачетов;

е) военнослужащему, не имеющему воинского звания офицера, проходящему военную службу по контракту в Службе внешней разведки Российской Федерации, Федеральной службе безопасности Российской Федерации, Федеральной службе охраны Российской Федерации, Службе специальных объектов при Президенте Российской Федерации, - в порядке, определенном руководителями указанных органов, по окончании подготовки по программе обучения в составе учебной группы или одновременно с поступлением на военную службу при условии последующей подготовки в течение первого года службы.

Воинское звание младшего лейтенанта присваивается:

а) военнослужащему, окончившему курсы по подготовке младших офицеров, имеющему среднее (полное) общее образование, - по окончании указанного учебного заведения;

б) гражданину (военнослужащему), не имеющему воинского звания офицера, имеющему среднее профессиональное образование, родственное соответствующей военно-учетной специальности, и поступившему на военную службу по контракту на воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание офицера, - при назначении на соответствующую воинскую должность;

в) военнослужащему, не имеющему воинского звания офицера, проходящему военную службу по контракту, имеющему среднее профессиональное образование, родственное соответствующей военно-учетной специальности, и назначенному на воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание офицера, - при назначении на соответствующую воинскую должность;

г) гражданину, пребывающему в запасе, не имеющему воинского звания офицера, имеющему среднее профессиональное образование, - по окончании военных сборов и после сдачи соответствующих зачетов;

д) военнослужащему, не имеющему воинского звания офицера, проходящему военную службу по контракту в Службе внешней разведки Российской Федерации, Федеральной службе безопасности Российской Федерации, Федеральной службе охраны Российской Федерации, Службе специальных объектов при Президенте Российской Федерации, - в порядке, определенном руководителями указанных органов, по окончании подготовки по программе обучения в составе учебной группы или одновременно с поступлением на военную службу при условии последующей подготовки в течение первого года службы.

Воинское звание прапорщика (мичмана) присваивается <155>:

<155> Тищенко А.Г. Легко ли стать прапорщиком (мичманом)... // Право в Вооруженных Силах. 2007. N 6. С. 44 - 49.

а) военнослужащему, окончившему военно-учебное заведение, осуществляющее подготовку военнослужащих по военно-учетным специальностям прапорщиков (мичманов), имеющему среднее (полное) общее образование, - по окончании указанного учебного заведения.

В соответствии с Положением о школах прапорщиков (мичманов) Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 27 декабря 2004 г. N 452, курсанты, окончившие школы, назначаются на воинские должности, которые в соответствии со штатом подлежат замещению прапорщиками. Воинское звание прапорщика присваивается курсанту по окончании школы;

б) гражданину (военнослужащему), не имеющему воинского звания прапорщика (мичмана), имеющему высшее или среднее профессиональное образование, родственное соответствующей военно-учетной специальности, и поступившему на военную службу по контракту на воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание прапорщика (мичмана), - при назначении на соответствующую воинскую должность;

в) военнослужащему, не имеющему воинского звания прапорщика (мичмана), проходящему военную службу по контракту, имеющему высшее или среднее профессиональное образование, родственное соответствующей военно-учетной специальности, и назначенному на воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание прапорщика (мичмана), - при назначении на соответствующую воинскую должность;

г) военнослужащему, не имеющему воинского звания прапорщика (мичмана), проходящему военную службу по контракту в Службе внешней разведки Российской Федерации, Федеральной службе безопасности Российской Федерации, Федеральной службе охраны Российской Федерации, Службе специальных объектов при Президенте Российской Федерации, - в порядке, определенном руководителями указанных органов, по окончании подготовки по программе обучения в составе учебной группы или одновременно с поступлением на военную службу при условии последующей подготовки в течение первого года службы.

Воинское звание рядового присваивается:

а) гражданину, не имеющему воинского звания, призванному на военную службу, - при убытии из военного комиссариата субъекта Российской Федерации к месту прохождения военной службы;

б) гражданину, не имеющему воинского звания и зачисленному в запас, - при зачислении в запас;

в) гражданину, не имеющему воинского звания и поступившему на военную службу по контракту, - при зачислении в списки личного состава воинской части;

г) гражданину, не имеющему воинского звания, зачисленному в военно-учебное заведение, - при зачислении в указанное учебное заведение.

Воинское звание матроса присваивается:

а) военнослужащему, призванному на военную службу, - при зачислении в списки личного состава воинской части, где штатом предусмотрено воинское звание матроса;

б) гражданину, поступившему на военную службу по контракту, не имеющему воинского звания, - при зачислении в списки личного состава воинской части, где штатом предусмотрено воинское звание матроса;

в) гражданину, не имеющему воинского звания, зачисленному в военно-учебное заведение, - при зачислении в указанное учебное заведение, где штатом предусмотрено воинское звание матроса.

При поступлении на военную службу гражданина, проходящего или проходившего службу в органах внутренних дел Российской Федерации, иных правоохранительных органах или в Государственной противопожарной службе Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий и имеющего специальное звание, ему может быть присвоено воинское звание, равное его специальному званию, в порядке переаттестации, определяемом руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

Современный порядок присвоения очередных воинских званий, как и порядок, который был закреплен Законом Российской Федерации "О воинской обязанности и военной службе" 1993 г., существенно были изменены по сравнению с порядком, предусмотренным в Российской Федерации, СССР до 1993 г.

Действующим законодательством исключено одно из существенных условий присвоения звания - положительная аттестация. Таким образом, была нормативно закреплена обязательность присвоения воинского звания военнослужащему в случае истечения срока его военной службы в предыдущем воинском звании и занятия им соответствующей должности вне зависимости от воинской дисциплины этого военнослужащего, качества исполнения им своих обязанностей, уровня его профессиональной подготовки.

Основанием присвоения военнослужащему очередного воинского звания является истечение срока его военной службы в предыдущем воинском звании, а условием - штатом должно быть предусмотрено воинское звание по занимаемой воинской должности (должности), равное или более высокое, чем воинское звание, присваиваемое военнослужащему.

Таким образом, такие показатели служебной деятельности военнослужащего, как воинская дисциплина, уровень его профессиональной подготовки, в настоящее время не являются критериями, влияющими на срок присвоения военнослужащему очередного воинского звания, что, по нашему мнению, не совсем правильно.

Очередное воинское звание присваивается военнослужащему в день истечения срока его военной службы в предыдущем воинском звании, если он занимает воинскую должность (должность), для которой штатом предусмотрено воинское звание, равное или более высокое, чем воинское звание, присваиваемое военнослужащему.

Воинское звание высшего офицера может быть присвоено военнослужащему по истечении не менее двух лет его военной службы в предыдущем воинском звании и не менее одного года в занимаемой воинской должности (должности), подлежащей замещению высшими офицерами.

Сроки военной службы в воинском звании генерал-полковника (адмирала) и генерала армии (адмирала флота) не устанавливаются.

В срок военной службы в присвоенном воинском звании входит время нахождения на военной службе.

При назначении военнослужащего на высшую воинскую должность (должность) одновременно, а при невозможности одновременного оформления - со дня назначения на высшую воинскую должность (должность) ему присваивается очередное воинское звание, если истек срок его службы в предыдущем воинском звании, при условии, что для этой воинской должности (должности) штатом предусмотрено воинское звание, равное или более высокое, чем воинское звание, присваиваемое военнослужащему.

Военнослужащему, имеющему воинское звание офицера и успешно обучающемуся по очной форме обучения в военно-учебном заведении, адъюнктура, военной докторантура, очередное

воинское звание до подполковника, капитана 2 ранга включительно присваивается в день истечения срока его военной службы в присвоенном воинском звании независимо от воинской должности (должности), которую он занимал до поступления в указанное учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру.

Военнослужащему, имеющему воинское звание офицера, занимавшему до поступления в военно-учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру воинскую должность (должность), для которой штатом предусмотрено воинское звание полковника, капитана 1 ранга или высшего офицера, очередное воинское звание до полковника, капитана 1 ранга включительно присваивается в соответствии с занимаемой до поступления в указанное учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру воинской должностью (должностью) по истечении срока выслуги лет в присвоенном воинском звании.

Очередное воинское звание военнослужащему может быть присвоено досрочно за особые личные заслуги, но не выше воинского звания, предусмотренного штатом для занимаемой им воинской должности (должности).

Военнослужащему, срок военной службы которого в присвоенном воинском звании истек, за особые личные заслуги может быть присвоено воинское звание на одну ступень выше воинского звания, предусмотренного штатом для занимаемой им воинской должности (должности), но не выше воинского звания майора, капитана 3 ранга.

Воинское звание ефрейтора (старшего матроса) может быть присвоено в качестве поощрения за особые личные заслуги военнослужащему, занимающему воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание рядового (матроса).

Воинское звание младшего сержанта (старшины 2 статьи) присваивается рядовому (матросу), замещающему воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание младшего сержанта (старшины 2 статьи) и выше, по истечении срока его военной службы в предыдущем воинском звании, а также военнослужащему, успешно завершившему обучение в учебной воинской части по программе подготовки сержантов (старшин).

Во время отбывания наказания в виде ограничения по военной службе или ареста военнослужащему не может быть присвоено очередное воинское звание. Время отбывания наказания в виде ограничения по военной службе или ареста не засчитывается в срок военной службы в присвоенном воинском звании.

Воинские звания военнослужащим присваиваются:

а) высших офицеров - Президентом Российской Федерации по представлению руководителя федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба;

б) полковника, капитана 1 ранга - руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба;

в) иные воинские звания - должностными лицами, определенными руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

Военный комиссар субъекта Российской Федерации присваивает воинское звание рядового гражданам, призванным на военную службу.

Полномочия должностных лиц Федеральной службы безопасности Российской Федерации по присвоению воинских званий, за исключением воинских званий высших офицеров, устанавливаются директором Федеральной службы безопасности Российской Федерации.

Должностные лица имеют право присваивать воинские звания военнослужащим, находящимся в их прямом подчинении.

Вышестоящее должностное лицо пользуется всеми правами по присвоению воинских званий, предоставляемыми нижестоящим командирам (начальникам).

Присвоение первого воинского звания офицера, воинского звания офицера досрочно, на одну ступень выше воинского звания, предусмотренного штатом для занимаемой воинской должности, а также воинского звания военнослужащим, успешно обучающимся по очной форме обучения в военно-учебном заведении, адъюнктуре, военной докторантуре, до полковника (капитана 1 ранга) включительно производится руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

Присвоение воинских званий прапорщикам (мичманам), сержантам (старшинам) досрочно, а также присвоение очередных воинских званий на одну ступень выше воинского звания, предусмотренного для занимаемой штатной воинской должности: прапорщикам (мичманам) - не выше воинского звания старшего прапорщика (старшего мичмана), сержантам (старшинам) - не выше воинского звания старшины (главного корабельного старшины), - производится должностными лицами, имеющими право присваивать данные воинские звания.

В соответствии с Приказом министра обороны Российской Федерации "О полномочиях должностных лиц Вооруженных Сил Российской Федерации по назначению офицеров и прапорщиков (мичманов) на воинские должности, освобождению их от воинских должностей, увольнению с военной службы и присвоению им воинских званий" от 11 декабря 2004 г. N 410 воинские звания офицерам и прапорщикам (мичманам) присваивают:

- до подполковника, капитана 2 ранга включительно - заместители министра обороны Российской Федерации, начальники служб Министерства обороны Российской Федерации, начальник Аппарата министра обороны Российской Федерации, главнокомандующие видами Вооруженных Сил Российской Федерации, командующие войсками военных округов (флотами), командующий войсками Командования специального назначения, командующие родами войск Вооруженных Сил Российской Федерации, начальники главных и центральных управлений Министерства обороны Российской Федерации, имеющие право издавать приказы по личному составу, начальники военно-учебных заведений, для которых штатом предусмотрены воинские звания генерал-полковника, адмирала и выше;

- до майора, капитана 3 ранга включительно - командующие (командиры) объединениями и им равные, начальники главных и центральных управлений Министерства обороны Российской Федерации, начальники (руководители) организаций Вооруженных Сил Российской Федерации, имеющие право издавать приказы по личному составу, начальники военно-учебных заведений, для которых штатом предусмотрены воинские звания генерал-лейтенанта, вице-адмирала и выше;

- до капитана, капитан-лейтенанта включительно - командиры соединений и им равные, начальники (руководители) организаций Вооруженных Сил Российской Федерации, имеющие право издавать приказы по личному составу, начальники военно-учебных заведений, для которых штатом предусмотрены воинские звания генерал-майора, контр-адмирала и выше.

Приказы по личному составу имеют право издавать:

- министр обороны Российской Федерации;
- заместители министра обороны Российской Федерации;
- начальники служб Министерства обороны Российской Федерации;
- начальник Аппарата министра обороны Российской Федерации;
- главнокомандующие видами Вооруженных Сил Российской Федерации;
- командующие войсками военных округов, флотами;
- командующие родами войск Вооруженных Сил Российской Федерации;
- начальники главных и центральных управлений, имеющие в непосредственном подчинении

кадровые органы;

- командующие армиями и им равными объединениями, имеющие в непосредственном подчинении кадровые органы;

- командиры бригад, дивизий, корпусов и им равных соединений, имеющие в непосредственном подчинении кадровые органы;

- начальники военных образовательных учреждений высшего профессионального образования;

- командиры воинских частей, начальники (руководители) организаций Вооруженных Сил Российской Федерации, для которых штатом предусмотрены воинские звания полковника, капитана 1 ранга, имеющие в непосредственном подчинении кадровые органы.

При этом военнослужащие-лейтенанты, проходящие военную службу по призыву, представляются к присвоению воинского звания старшего лейтенанта через два года (в представлении должен быть отражен факт прохождения службы по призыву).

Для офицеров, проходящих военную службу по контракту и окончивших высшие военно-учебные заведения по очной форме обучения со сроком обучения пять лет и более, установлен годичный срок службы в воинском звании лейтенанта, а со сроком обучения четыре года - два года (в представлении необходимо указывать образование и срок обучения).

При задержке представления военнослужащих к присвоению званий свыше одного месяца необходимо указывать причину задержки и меры, принятые к виновным, ее допустившим.

Следует отметить, что законодательством предусмотрены случаи льготного исчисления выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

Законом Российской Федерации "О дополнительных гарантиях и компенсациях военнослужащим, проходящим военную службу на территориях государств Закавказья, Прибалтики и Республики Таджикистан, а также выполняющим задачи по защите конституционных прав граждан в условиях чрезвычайного положения и при вооруженных конфликтах" от 21 января 1993 г. N 4328-1, Указом Президента Российской Федерации "О льготных условиях исчисления срока военной службы (службы) в воинских (специальных) званиях" от 7 июня 2000 г. N 1054 и указаниями Главного управления кадров Министерства обороны Российской Федерации "О льготных условиях исчисления военной службы (службы) в воинских (специальных) званиях" от 2 июня 2000 г. N 173/3/12222 определено засчитывать с 1 августа 1999 г. военнослужащим, сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации, сотрудникам Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий и сотрудникам уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции Российской Федерации время непосредственного участия в контртеррористических операциях на территории Северо-Кавказского региона

Российской Федерации в срок военной службы (службы) в воинских (специальных) званиях на льготных условиях - один месяц военной службы (службы) за три месяца.

Правовое регулирование присвоения специальных воинских званий

В соответствии с п. 3 ст. 46 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" и п. 2 ст. 20 Положения о порядке прохождения военной службы к воинскому званию военнослужащего, имеющего военно-учетную специальность юридического или медицинского профиля, добавляются соответственно слова "юстиции" или "медицинской службы".

Военными юристами <156>, в частности в журнале "Право в Вооруженных Силах", обсуждался вопрос о правовой природе и порядке присвоения воинского звания с добавлением слов "юстиции", "медицинской службы".

<156> См.: Митюрич Д.А. Если у вас юридический ВУС... // Право в Вооруженных Силах. 1999. N 7; Кочура А.А. Еще раз про ВУС юридического профиля // Там же. 2000. N 2. С. 63; Калинин А.Е. Существуют ли воинские звания юстиции и медицинской службы? // Там же. 2000. N 8.

Указанные авторы по-разному рассматривали вопросы правового регулирования присвоения специальных воинских званий, в частности с добавлением слова "юстиции".

Точки зрения указанных юристов были основаны, например, на соотношении званий "гвардии", "запаса", "в отставке", а также специального звания и воинской должности и военно-учетной специальности; проведен исторический анализ законодательства в данной сфере правового регулирования; произведено соотношение порядка присвоения специального звания в системе органов внутренних дел.

Однако следует отметить, что теоретико-правовые споры практикующих военных юристов сводились к одному - к необходимости урегулирования данного вопроса на законодательном уровне, а именно путем внесения соответствующих изменений и дополнений в действующее законодательство о порядке прохождения военной службы.

С учетом изложенного хотелось бы отметить, что офицеры, имеющие военно-учетную специальность медицинского профиля, получают звание с добавлением слов "медицинской службы", как правило, одновременно с окончанием соответствующего военно-медицинского учебного заведения: в настоящий момент - Военно-медицинской академии имени С.М. Кирова (г. Санкт-Петербург), Самарского военно-медицинского института, Саратовского военно-медицинского института <157>. Получение специального воинского звания с добавлением слов "медицинской службы" одновременно с окончанием ВВУЗа обусловлено тем, что Постановлением Правительства Российской Федерации "Об утверждении перечня направлений подготовки специалистов и специальностей, по которым получение высшего профессионального образования в заочной форме или в форме экстерната не допускается" от 22 ноября 1997 г. N 1473 установлено, что в сфере здравоохранения лечебное образование можно получить только по очной или очно-заочной форме обучения. Поэтому, как правило, военнослужащие не имеют возможности получить по заочной форме обучения медицинское образование и соответственно специальное воинское звание "офицер медицинской службы".

<157> Перечень военно-образовательных учреждений среднего и высшего профессионального образования утвержден распоряжением Правительства Российской Федерации от 4 ноября 2004 г. N 1404-Р.

Также хотелось бы отметить, что на законодательном уровне не урегулирован порядок присвоения звания с добавлением слов "юстиции" и "медицинской службы" <158>.

<158> Данной точки зрения придерживаются авторы комментария к Положению о порядке прохождения военной службы (М., 2001).

При этом необходимо заметить <159>, что в соответствии с законодательными актами, регулирующими порядок получения юридического образования, запрет на получение такого образования по заочной форме обучения (в отличие от получения медицинского образования) не наложен. Поэтому наиболее часто встречаются вопросы, связанные с присвоением специального воинского звания с добавлением слова "юстиции".

<159> Шанхаев С.В. Вопросы правового регулирования присвоения специальных воинских званий // Российский военно-правовой сборник. 2005. N 5.

В соответствии с Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащие для присвоения воинского звания с добавлением слов "юстиции" или "медицинской службы" должны иметь соответствующую военно-учетную специальность.

С учетом вышеизложенного можно сделать вывод о том, что для присвоения специального воинского звания необходимо соблюдение следующих основных требований:

- военнослужащий должен иметь соответствующее образование;
- на основании имеющегося образования военнослужащему должна быть в установленном порядке присвоена соответствующая военно-учетная специальность;
- военнослужащий должен быть назначен на соответствующую воинскую должность, подлежащую комплектованию офицерами, имеющими высшее юридическое или медицинское образование.

Если же не будет соблюдено хотя бы одно требование, то присвоение соответствующего специального воинского звания нельзя считать правомерным.

Воинские звания с добавлением слова "юстиции" в Вооруженных Силах Российской Федерации предусмотрены в системе военных судов, органов военной прокуратуры и в подразделениях юридической службы Вооруженных Сил Российской Федерации.

В других ведомствах также предусмотрены специальные звания. Так, Положением о службе в органах внутренних дел (утверждено Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 23 декабря 1992 г. N 4202-1) предусмотрены звания с добавлением слова "юстиции". Данное Положение в определенной степени регулирует порядок присвоения специальных званий.

Порядок комплектования офицерами подразделений юридической службы предусмотрен Положением о юридической службе Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 21 марта 1998 г. N 100 <160>. В данном Положении указано, что должности в подразделениях юридической службы комплектуются лицами с высшим юридическим образованием.

<160> Текст Приказа официально не опубликован.

Однако названное Положение содержит и исключение, в частности, в нем сказано, что при невозможности укомплектования должностей юридической службы в бригадах, полках и им равных, а также в службах, отделах, комитетах, инспекциях, учреждениях, на предприятиях, в организациях Министерства обороны Российской Федерации лицами с высшим юридическим образованием допускается комплектование этих должностей лицами, обучающимися на последних курсах образовательных учреждений высшего профессионального образования по юридической специальности или же имеющими среднее специальное юридическое образование, полученное в образовательных учреждениях, имеющих государственную аккредитацию.

Каков тогда порядок присвоения воинского звания с добавлением слов "юстиции" или "медицинской службы"? Прямого ответа на данный вопрос нет. По нашему мнению, для присвоения специального воинского звания необходимо применить нормы, указанные в ст. 26 Положения о порядке прохождения военной службы и в Инструкции о порядке организации и проведения аттестации офицеров и прапорщиков (мичманов) Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 6 апреля 2002 г. N 100).

Так, в соответствии с вышеназванными нормативными правовыми актами одной из задач аттестации является определение соответствия военнослужащих занимаемым воинским должностям и перспектив их дальнейшего служебного использования. Согласно данной норме и требованиям, указанным выше, военнослужащему может быть присвоено воинское звание с добавлением слов "юстиции" или "медицинской службы". Необходимо будет составить аттестационный лист в письменном виде, так как аттестация сама по себе не является основанием для присвоения соответствующего звания. Материалы аттестации могут послужить лишь основанием для назначения военнослужащего на воинскую должность, для которой штатом предусмотрено специальное воинское звание, т.е. они могут быть приложены к представлению о назначении военнослужащего на новую (высшую, низшую, равнозначную) воинскую должность.

Следует отметить, что правом присвоения специального воинского звания пользуется тот командир (начальник), который может присваивать воинские звания в общем порядке (ст. 47 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" и ст. ст. 21 - 23 Положения о порядке прохождения военной службы).

В целях устранения пробела в законодательстве, предусматривающем порядок присвоения специальных воинских званий, необходимо внести изменения, в частности, в п. 2 ст. 20 Положения о порядке прохождения военной службы: "...к воинскому званию военнослужащего, имеющего военно-учетную специальность юридического или медицинского профиля и состоящего на соответствующей воинской должности, добавляются соответственно слова "юстиции" или

"медицинской службы". Данное положение предотвратит несанкционированное (незаконное) присвоение воинских званий с добавлением слов "юстиции" и "медицинской службы" тем военнослужащим, которые не соответствуют установленным требованиям для присвоения специального воинского звания.

Правовая неотложка

С какими государствами СНГ у Российской Федерации в настоящее время действуют соглашения о взаимном признании воинских званий? Когда эти соглашения заключены и на какой срок? Имеются ли с какими-то государствами СНГ соглашения о взаимном признании срока военной службы?

В распоряжении издательства таких договоров не имеется. В Российской Федерации срок военной службы в вооруженных силах иностранных государств засчитывается в выслугу лет в случаях, предусмотренных российским законодательством, в частности Постановлением Совета Министров - Правительства Российской Федерации от 22 сентября 1993 г. N 941.

Нормативно не урегулирован вопрос и о взаимном признании воинских званий. По мнению автора, возможно применение к военнослужащим, имеющим воинские звания вооруженных сил иностранных государств, в порядке аналогии п. 7 ст. 21 Положения о порядке прохождения военной службы, в соответствии с которым российское воинское звание присвоено такому военнослужащему в порядке переаттестации.

Какими нормативными правовыми актами Министерства обороны Российской Федерации регулируется присвоение воинского звания "прапорщик" после окончания среднего профессионального учебного заведения - колледжа, если я прохожу службу по контракту на сержантской должности?

В соответствии со ст. 21 Положения о порядке прохождения военной службы, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. N 1237, воинское звание прапорщика (мичмана) присваивается:

а) военнослужащему, окончившему военно-учебное заведение, осуществляющее подготовку военнослужащих по военно-учетным специальностям прапорщиков (мичманов), имеющему среднее (полное) общее образование, - по окончании указанного учебного заведения;

б) гражданину (военнослужащему), не имеющему воинского звания прапорщика (мичмана), имеющему высшее или среднее профессиональное образование, родственное соответствующей военно-учетной специальности, и поступившему на военную службу по контракту на воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание прапорщика (мичмана), - при назначении на соответствующую воинскую должность;

в) военнослужащему, не имеющему воинского звания прапорщика (мичмана), проходящему военную службу по контракту, имеющему высшее или среднее профессиональное образование, родственное соответствующей военно-учетной специальности, и назначенному на воинскую должность, для которой штатом предусмотрено воинское звание прапорщика (мичмана), - при назначении на соответствующую воинскую должность;

г) военнослужащему, не имеющему воинского звания прапорщика (мичмана), проходящему военную службу по контракту в Службе внешней разведки Российской Федерации, Федеральной службе безопасности Российской Федерации, Федеральной службе охраны Российской Федерации, Службе специальных объектов при Президенте Российской Федерации, - в порядке, определенном руководителями указанных органов, по окончании подготовки по программе обучения в составе учебной группы или одновременно с поступлением на военную службу при условии последующей подготовки в течение первого года службы.

Воинское звание "прапорщик" может быть присвоено при соответствии приведенным требованиям.

Прапорщик, календарная выслуга - 20 лет. Имею ли я возможность получить звание "старший прапорщик" в качестве поощрения без наличия соответствующей должности?

Воинское звание "старший прапорщик" может быть присвоено с соблюдением следующих условий и порядка его присвоения.

В соответствии со ст. 22 Положения о порядке прохождения военной службы очередное воинское звание присваивается военнослужащему в день истечения срока его военной службы в предыдущем воинском звании, если он занимает воинскую должность (должность), для которой штатом предусмотрено воинское звание, равное или более высокое, чем воинское звание, присваиваемое военнослужащему.

Также в соответствии с Положением о порядке прохождения военной службы военнослужащему, срок военной службы которого в присвоенном воинском звании истек, за особые личные заслуги может быть присвоено воинское звание на одну ступень выше воинского звания, предусмотренного штатом для занимаемой им воинской должности (должности), но не

выше воинского звания майора, капитана 3 ранга. При этом особые личные заслуги определяются исключительно командованием.

Представление к присвоению военнослужащему воинского звания досрочно или на одну ступень выше воинского звания, предусмотренного штатом для занимаемой воинской должности, а также к присвоению первого воинского звания офицера или прапорщика, мичмана (за исключением военнослужащих, которым воинское звание офицера или прапорщика (мичмана) присваивается после окончания соответствующих военно-учебных заведений, школ прапорщиков и т.д.), оформляется на бланке установленного образца по форме согласно приложению N 3 к Инструкции по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 сентября 2002 г. N 350 (с изменениями от 20 ноября 2004 г.).

§ 2. Лишение воинского звания, снижение в воинском звании, восстановление в воинском звании

Правовые основы лишения воинского звания

В соответствии с правилами п. 1 ст. 48 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащий, а также гражданин, пребывающий в запасе или находящийся в отставке, могут быть лишены воинского звания только по приговору суда за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления.

Тяжкими преступлениями признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное УК РФ, не превышает 10 лет лишения свободы (ч. 4 ст. 15 УК РФ).

Особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых УК РФ предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 10 лет или более строгое наказание (ч. 5 ст. 15 УК РФ).

Указанная выше мера применяется только в качестве дополнительной <161>, а порядок ее исполнения регламентируется ст. ст. 16 и 61 УИК РФ.

<161> При этом уголовное законодательство не предусматривает обязательного назначения данного дополнительного наказания во всех случаях совершения лицом, имеющим воинское звание, тяжких или особо тяжких преступлений. Вместе с тем п. 25 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации "О практике назначения судами уголовного наказания" от 11 июня 1999 г. N 40 содержит рекомендации судам при постановлении приговора обсуждать вопрос о применении, наряду с основным наказанием, соответствующего дополнительного наказания (к которому относится и лишение воинского звания), исходя из того, что дополнительные меры наказания имеют важное значение в предупреждении совершения новых преступлений как самими осужденными, так и иными лицами.

Должностное лицо или орган, присвоившие определенное звание, в установленном порядке обязаны внести в соответствующие документы запись о лишении осужденного воинского звания.

Копия приговора суда в отношении военнослужащего запаса направляется в военный комиссариат по месту воинского учета <162>.

<162> Толкаченко А.А. Правовые основы исполнения уголовных наказаний, применяемых к военнослужащим: Дис. ... докт. юрид. наук. М., 1997. С. 124 - 125.

А.В. Кудашкин отмечает, что лишение военнослужащего воинского звания или осуждение его к лишению воинского звания влечет непосредственное прекращение военно-служебного отношения со дня начала отбывания наказания, указанного в приговоре суда, а не с момента увольнения его с военной службы. Следовательно, процедура увольнения как юридический факт, представляющий собой совокупность правоотношений, в данном случае не имеет места, т.е. на основании приговора суда указанные лица подлежат не увольнению с военной службы, а исключению из списков воинской части, поскольку отсутствует субъект военно-служебного отношения как обязательный элемент правоотношения, связанного с увольнением с военной службы <163>.

<163> Кудашкин А.В. Военная служба в Российской Федерации: теория и практика правового регулирования. СПб., 2003.

Я.В. Лобов и С.Н. Шарапов <164> указывают, что в качестве наказания может быть применено лишение воинского звания, но не снижение в звании; лишение воинского звания может быть назначено как дополнительное наказание к любому виду основного наказания; назначение наказания в виде лишения воинского звания является правом, а не обязанностью суда. Суд должен прийти к обоснованному выводу о возможности, необходимости и целесообразности применения данного наказания; при этом мотивы назначения данного вида наказания, обосновывающие невозможность сохранения за виновным воинского звания, должны быть обязательно изложены в приговоре (ст. 307 УПК РФ).

<164> Лобов Я.В., Шарапов С.Н. Лишение воинского звания // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 8.

В соответствии с ч. 3 ст. 16 УИК РФ наказание в виде лишения воинского звания исполняется судом, вынесшим приговор. В соответствии с ч. 1 ст. 61 УИК РФ суд, вынесший приговор о лишении осужденного воинского звания, после вступления его в законную силу направляет копию приговора должностному лицу, присвоившему осужденному звание. В случае изменения полномочий и компетенции того или иного должностного лица, связанных с присвоением воинского звания, копия приговора должна направляться тому лицу, которое вправе присваивать такие звания в настоящее время <165>. Срок обращения приговора к исполнению судом первой инстанции указан в ч. 4 ст. 390 УПК РФ - в течение трех суток со дня его вступления в законную силу или возвращения уголовного дела из суда апелляционной или кассационной инстанции. Контроль за обращением к исполнению приговоров суда о лишении воинского звания осуществляется председателем суда и судьями, под председательством которых рассматривались дела. В соответствии с ч. 3 ст. 16 УИК РФ требования приговора о лишении воинского звания исполняются должностным лицом, присвоившим звание.

<165> Пункт 9.2.17 Инструкции по судебному делопроизводству в районном суде, утвержденной Приказом Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации от 29 апреля 2003 г. N 36.

В соответствии с подп. "д" п. 1 ст. 51 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" в случае лишения военнослужащего воинского звания он подлежит увольнению с военной службы. Указаниями начальника Главного управления кадров Министерства обороны Российской Федерации от 1999 г. N 173/2/1070 определено, что увольнение с военной службы в связи с лишением воинского звания оформляется отдельным приказом по личному составу. Копия приказа об увольнении с имеющимися в воинской части учетно-послужными документами и личными вещами направляется в военный комиссариат района (города) по месту воинского учета и месту жительства военнослужащего соответственно (п. 95 Руководства по комплектованию Вооруженных Сил Российской Федерации солдатами, матросами, сержантами и старшинами, утвержденного Приказом министра обороны Российской Федерации от 16 января 2001 г. N 30).

У бывших военнослужащих, уволенных с военной службы в связи с лишением их воинского звания и имеющих на день увольнения со службы выслугу на военной службе 20 лет и более, не возникает право на назначение пенсии в соответствии с Законом Российской Федерации "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, Государственной противопожарной службе, органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семей" от 12 февраля 1993 г. N 4468-1.

Однако невозникновение или утрата бывшим военнослужащим права на пенсию за выслугу лет на военной службе не означает, что он лишается гарантированного ст. 39 Конституции Российской Федерации права на пенсионное обеспечение, поскольку согласно ч. 3 ст. 2 Закона Российской Федерации от 12 февраля 1993 г. N 4468-1 лицам, лишенным в установленном законодательством порядке воинских званий, и их семьям назначаются пенсии на основаниях, установленных Федеральным законом "О трудовых пенсиях в Российской Федерации", при наличии у них права на пенсионное обеспечение в соответствии с указанным Законом <166>. Для реализации своего права вышеуказанные лица и члены их семей с заявлениями о назначении пенсий в соответствии с Федеральным законом "О трудовых пенсиях в Российской Федерации" должны обращаться в территориальные отделы (управления) социальной защиты населения по месту их жительства (ст. 51 Закона Российской Федерации от 12 февраля 1993 г. N 4468-1).

<166> См.: Определение Конституционного Суда Российской Федерации "Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданина Кожевникова Владимира Николаевича на нарушение его конституционных прав положениями Закона Российской Федерации "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел,

Государственной противопожарной службе, органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семей" от 20 октября 2005 г. N 379-О (текст Определения официально опубликован не был).

При этом лишение воинского звания гражданина, пребывающего в запасе или находящегося в отставке, за преступления, совершенные после увольнения с военной службы, которому на основании законодательства о пенсионном обеспечении военнослужащих пенсия за выслугу лет уже назначена, не может являться основанием для прекращения выплаты ему ранее назначенной пенсии. Какие-либо иные помимо самого факта лишения воинского звания, уголовно-правовые последствия, в том числе прекращения выплаты ранее назначенной пенсии, уголовный закон в содержание данного наказания не включает <167>. Прекращение выплаты лицу, лишенному по приговору суда воинского звания, ранее назначенной ему пенсии за выслугу лет фактически становится дополнительным наказанием, не предусмотренным уголовным законом, что в силу ч. 1 ст. 3 УК РФ, согласно которой преступность деяния, а также его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только УК РФ, является недопустимым <168>.

<167> См.: Определение Конституционного Суда Российской Федерации "По жалобе гражданина Ефимова Владимира Алексеевича на нарушение его конституционных прав частью третьей статьи 2 Закона Российской Федерации "О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, Государственной противопожарной службе, органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семей" от 12 апреля 2005 г. N 184-О.

<168> Более подробно о последствиях лишения воинского звания см.: Лобов Я.В., Шарапов С.Н. Указ. соч.

Порядок снижения в воинском звании

Пунктом 3 ст. 48 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" предусмотрен порядок снижения в воинском звании. Так, в соответствии с названным пунктом солдат, матрос, сержант или старшина либо гражданин, призванный на военные сборы в качестве солдата, матроса, сержанта или старшины, может быть снижен в воинском звании, а также восстановлен в прежнем воинском звании в соответствии с Федеральным законом "О статусе военнослужащих" и ДУ ВС РФ. При этом необходимо отметить, что Федеральным законом "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам ответственности военнослужащих" от 4 декабря 2006 г. N 203-ФЗ содержание указанного пункта было существенно изменено.

Приведенная норма статьи имеет отсылочный характер. При этом необходимо отметить, что в настоящее время (с 1 января 2007 г. - после вступления в силу Федерального закона от 4 декабря 2006 г. N 203-ФЗ) снижение в воинском звании распространяется на военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, но только находящихся на должностях солдат, матросов, сержантов и старшин. По ранее действовавшему законодательству, т.е. до 1 января 2007 г., снижение в воинском звании имело место только в отношении военнослужащих, проходящих военную службу по призыву.

С учетом того, что, как было указано выше, норма п. 3 ст. 48 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" имеет отсылочный характер (так как отсылает к Федеральному закону "О статусе военнослужащих" и ДУ ВС РФ), можно сделать вывод, что снижение в воинском звании является мерой дисциплинарной ответственности.

Однако, как показывает правоприменительная практика органов военной юстиции, в частности военной прокуратуры, нет единого правопонимания правового регулирования и оснований для снижения военнослужащего в воинском звании. Так, неоднократно органы военной прокуратуры в порядке ст. 23 Федерального закона "О прокуратуре Российской Федерации" от 17 января 1992 г. N 2202-1 в адрес органов военного управления приносили и приносят протесты. В частности, в протестах указывается, что снижение в воинском звании по своей сути является лишением воинского звания, в связи с этим такое возможно лишь в судебном порядке при совершении военнослужащим тяжкого или особо тяжкого преступления. Однако существует и иной подход, в соответствии с которым снижение в воинском звании является мерой дисциплинарной ответственности. Как отмечают П.И. Гаврюшенко и А.А. Обарчук, "снижение в воинском звании", по сути, не является лишением воинского звания, т.е. мерой уголовного наказания <169>. В обоснование своей точки зрения указанные авторы отмечают следующее:

<169> Гаврюшенко П.И., Обарчук А.А. Проблемные вопросы, связанные с реализацией права командиров налагать дисциплинарное взыскание "снижение в воинском звании на одну

ступень" на подчиненных сержантов, проходящих военную службу по призыву // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 5. С. 3 - 6.

- применение данного вида дисциплинарного наказания возможно только при совершении дисциплинарного проступка, что регулируется ДУ ВС РФ;

- военнослужащий, к которому применяется данная мера наказания, не подлежит увольнению с военной службы;

- в общем порядке по истечении одного года данное дисциплинарное взыскание подлежит снятию, а военнослужащий восстанавливается в прежнем звании, если он не переведен на низшую (не замещающую сержантами) должность.

Таким образом, дисциплинарное взыскание "снижение в воинском звании" является мерой воспитательного воздействия, а не уголовной репрессией.

Более того, п. 2 ст. 28.4 Федерального закона "О статусе военнослужащих" (в редакции Федерального закона от 4 декабря 2006 г. N 203-ФЗ) прямо закрепляет, что "снижение в воинском звании на одну ступень" и "снижение в воинском звании на одну ступень со снижением в воинской должности" являются дисциплинарными взысканиями.

Порядок восстановления в воинском звании

В соответствии с п. 2 ст. 48 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" гражданин, лишенный воинского звания, после снятия или погашения судимости может быть восстановлен в прежнем воинском звании должностным лицом, имеющим право присваивать это воинское звание согласно Положению о порядке прохождения военной службы.

Так, ст. 25 Положения о порядке прохождения военной службы предусматривает, что гражданин, лишенный воинского звания, после снятия или погашения судимости может быть восстановлен в прежнем воинском звании должностным лицом, имеющим право присваивать это воинское звание, по просьбе гражданина при наличии положительного отзыва органа внутренних дел Российской Федерации и решения комиссии военного комиссариата. Заявление гражданина о восстановлении в воинском звании рассматривается военным комиссаром не позднее чем в месячный срок со дня его поступления в военный комиссариат. При наличии оснований для восстановления гражданина в прежнем воинском звании военный комиссар оформляет представление о восстановлении гражданина в воинском звании. Восстановление гражданина в воинском звании в этом случае может быть произведено приказом должностного лица, имеющего право присваивать это воинское звание, применительно к порядку его присвоения. Гражданин, лишенный воинского звания в связи с незаконным осуждением, восстанавливается в прежнем воинском звании после вступления в силу решения о его реабилитации со дня лишения его воинского звания. Гражданин, которому восстановлено воинское звание, пользуется правами и льготами, установленными федеральными законами и другими нормативными правовыми актами Российской Федерации, в соответствии с восстановленным воинским званием <170>.

<170> Более подробно см.: Лобов Я.В., Шарапов С.Н. Указ. соч.

Глава IV. АТТЕСТАЦИЯ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ

§ 1. Основания проведения аттестации

Правовой анализ института аттестации военнослужащих

А.Е. Калинин отметил, что в современной юридической литературе аттестации уделяется незаслуженно мало внимания. Вместе с тем аттестация имеет важнейшее значение в практической деятельности военнослужащих, совершенствовании государственной службы <171>.

<171> Калинин А.Е. Аттестация военнослужащих и порядок ее проведения в Вооруженных Силах Российской Федерации // Военно-правовое обозрение. 2002. N 2.

Слово "аттестация" произошло от латинского attestatio - свидетельство (установление соответствия уровня знаний, квалификации работника занимаемой им должности или должности, на которую он претендует; в государственных организациях, учреждениях аттестация - необходимое условие присвоения квалификационного разряда; заключение, отзыв о деловых качествах сотрудника).

В теории административного права под аттестацией государственных служащих понимается деятельность, в процессе которой аттестационная комиссия в рамках установленной научно обоснованной процедуры в целях выявления степени соответствия служащего занимаемой

должности производит оценку деловых, личных и нравственных качеств служащего, процесса и итогов его служебной деятельности, результатами которой становятся оценка и рекомендации аттестационной комиссии по улучшению труда как аттестуемого лица, так и аппарата всего государственного органа. Аттестация - это прежде всего деятельность, которая раскрывается в полном объеме только при эффективном функционировании ее механизма. Эта деятельность осуществляется на протяжении всех этапов аттестации: подготовке аттестации; проведении оценки работы служащих и осуществлении контроля за ней; принятии решения соответствующим руководящим органом или руководителем по результатам аттестации; реализации рекомендаций аттестационных комиссий по совершенствованию работы служащих и всей администрации в целом; разрешении возникающих споров, связанных с проведением аттестации и ее результатами; подведении итогов аттестации; распространении передового аттестационного опыта. Аттестация имеет важнейшее значение в практической деятельности служащих, поскольку является правовым средством расширения демократических начал в кадровой политике и в управлении государственной службой, средством обеспечения формирования и реализации целенаправленной и предсказуемой кадровой политики в государственных органах и в конечном счете в формировании персонала управления (кадрового потенциала) в государственных органах. Аттестация необходима для регулярного определения уровня профессиональной подготовки служащего и степени ее соответствия квалификационным требованиям, предъявляемым к государственным должностям государственной службы, а также для присвоения квалификационного разряда. Совершенствование и упорядочение прохождения государственной службы невозможно без периодической аттестации служащих. Правовые нормы, входящие в институт аттестации, устанавливают определенный порядок деятельности органов, направленный на организацию и проведение оценки служащих. Внутренняя связанность и обособленность норм, регламентирующих аттестационно-должностные отношения в процессе прохождения служащими государственной службы, образуют своего рода нормативный блок, что свидетельствует о существовании сложившегося правового института аттестации. Под правовым институтом аттестации следует понимать систему правовых норм, регулирующих аттестационно-должностные отношения, складывающиеся при прохождении государственной службы в процессе осуществления деятельности по оценке деловых, личных, нравственных качеств, результатов их труда и действительному контролю за работой служащих в целях определения уровня профессиональной подготовки и соответствия государственного служащего занимаемой государственной должности государственной службы, решения вопроса о присвоении государственному служащему квалификационного разряда и повышения эффективности управления (понимаемого в широком смысле). С теоретико-правовой точки зрения аттестация служащих как правовой институт содержит нормы, которые регулируют отношения в системе подынститута прохождения государственной службы. В настоящее время порядок прохождения и продвижения по службе регламентируется специальными нормативными актами. Как правило, в каждом конкретном случае он осуществляется исходя из результатов оценки деловых, личных, нравственных качеств лица, учета эффективности его деятельности, результатов исполнения должностных обязанностей <172>.

<172> Стариков Ю.Н. Курс общего административного права: В 3 т. Т. 2: Государственная служба. Управленческие действия. Правовые акты управления. Административная юстиция. М., 2002. С. 135 - 140.

Огромная значимость для государственных служащих аттестации, в результате которой затрагиваются их служебные и личные интересы, обусловила то, что порядок и условия ее проведения устанавливаются федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации <173>.

<173> Алехин А.П., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право Российской Федерации: Учебник. М., 2003. С. 162.

Г.Н. Колибаба отмечал, что аттестация является одной из основных форм выявления и учета политических и служебных качеств военнослужащих в целях правильного подбора, выдвижения и расстановки кадров на должностях. Аттестация непосредственно связана с прохождением военной службы и оказывает существенное влияние на него. Аттестование как организационно-правовое мероприятие играет исключительно важную роль в жизни Вооруженных Сил. Аттестование офицерского состава должно способствовать успешному решению задачи укрепления боеспособности Советских Вооруженных Сил <174>.

<174> Колибаба Г.Н. Правовые основы советской военной службы: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1955. С. 287, 293.

А.В. Кудашкин отмечает, что аттестация как регламентированная деятельность носит процедурный, а не процессуальный характер, поскольку ее результаты не приводят к изменению правового положения военнослужащего и, следовательно, военно-служебного отношения в целом. Аттестация является условием последующего изменения военно-служебного отношения, а также гарантией объективности принимаемых решений. Гарантиями объективности рекомендаций аттестационной комиссии являются, во-первых, контроль, осуществляемый должностными лицами при рассмотрении рекомендаций, во-вторых, возможность обжалования выводов аттестационной комиссии как в административном, так и в судебном порядке <175>.

<175> Кудашкин А.В. Правовое регулирование военной службы в Российской Федерации: Дис. ... докт. юрид. наук. М., 2003. С. 234 - 235.

Основания аттестования военнослужащих

В настоящее время в соответствии с п. 1 ст. 26 Положения о порядке прохождения военной службы аттестация проводится в целях всесторонней и объективной оценки военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, а также офицеров, проходящих военную службу по призыву, определения их соответствия занимаемой воинской должности и перспектив дальнейшего служебного использования, а также определения предназначения граждан, пребывающих в запасе.

Из данного определения видно, что аттестации подлежат три категории:

- 1) военнослужащие, проходящие военную службу по контракту;
- 2) офицеры, проходящие военную службу по призыву;
- 3) граждане, пребывающие в запасе.

Таким образом, из всех составов военнослужащих аттестации не подлежат только солдаты, матросы, сержанты и старшины, проходящие военную службу по призыву.

При этом основными задачами аттестации военнослужащих являются:

а) определение соответствия военнослужащих занимаемым воинским должностям и перспектив их дальнейшего служебного использования;

б) подбор военнослужащих для назначения на воинские должности, определение целесообразности заключения новых контрактов с военнослужащими, достигшими предельного возраста пребывания на военной службе, а также отбор кандидатов для направления на учебу;

в) создание резерва кандидатов для выдвижения и направления на учебу;

г) определение служебного предназначения выпускников военно-учебных заведений;

д) представление военнослужащих к награждению государственными наградами Российской Федерации и присвоению очередных воинских званий досрочно и на одну ступень выше воинских званий, предусмотренных штатом для занимаемых воинских должностей;

е) оценка причин, которые могут служить основанием для досрочного увольнения военнослужащего с военной службы.

В определении названы основные цели аттестации, между тем правильной было бы указать еще и дополнительные цели:

1) решение вопроса о присвоении квалификации, применении определенных видов поощрений;

2) повышение дисциплины и ответственности аттестуемых;

3) их воспитание;

4) информирование;

5) стимулирование.

Аттестация проводится в следующих случаях:

1) очередная, общая - не реже чем через каждые пять лет прохождения военной службы;

2) внеочередная - в случае необходимости по решению руководителя федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба всех военнослужащих или отдельных их категорий;

3) итоговая:

- не менее чем за четыре месяца до истечения срока военной службы;

- по окончании военно-учебного заведения, адъюнктуры, военной докторантуры;

4) конкурсная, персональная:

- для подбора военнослужащих в целях назначения их на воинские должности;

- для отбора кандидатов, направляемых на учебу;

5) поощрительная, персональная - для подготовки представления к награждению государственными наградами Российской Федерации, присвоению очередных воинских званий досрочно и на одну ступень выше воинских званий, предусмотренных штатом для занимаемых аттестуемыми воинских должностей;

б) увольнительная, персональная:

- для оценки причин, которые могут служить основанием для досрочного увольнения военнослужащего с военной службы в связи с невыполнением сторонами условий контракта или его собственным желанием;

- для выдачи рекомендаций увольняемым военнослужащим на внеконкурсное зачисление в государственные образовательные учреждения профессионального образования (п. 5 ст. 19 Федерального закона "О статусе военнослужащих") <176>.

<176> Калинин А.Е. Указ. соч.

Г.Н. Колибаба в своем диссертационном исследовании отмечает следующие этапы аттестации военнослужащих <177>:

<177> Колибаба Г.Н. Указ. соч.

- 1) порядок составления аттестаций;
- 2) написание отзывов по аттестациям и обсуждение аттестаций;
- 3) утверждение аттестаций;
- 4) объявление аттестационных выводов;
- 5) реализация аттестационных выводов.

§ 2. Порядок проведения аттестации

Общие вопросы проведения аттестации военнослужащих

Общие вопросы проведения аттестации военнослужащих определены в ст. 26 Положения о порядке прохождения военной службы <178>.

<178> См. также: Бабаков А.Л. Порядок организации и проведения аттестации военнослужащих // Право в Вооруженных Силах. 2007. N 5. С. 41 - 45; Титов В.В. Аттестация военнослужащих (научно-практический аспект) // Право в Вооруженных Силах. N 10. С. 12 - 14.

Аттестация военнослужащих может проводиться с составлением аттестационных листов, а также без их составления. Так, в соответствии с названной статьей на аттестуемого военнослужащего его непосредственным (прямым) начальником из числа офицеров составляется аттестационный лист.

Однако при назначении военнослужащего на высшую воинскую должность, направлении на учебу, представлении его к награждению государственной наградой Российской Федерации, присвоению воинского звания досрочно или на одну ступень выше занимаемой воинской должности аттестационный лист не составляется <179>. В этих случаях осуществляется рассмотрение аттестационной комиссией представления (наградного листа) либо решения командира (начальника) о направлении военнослужащего на учебу. Вывод аттестационной комиссии заносится в представление (наградной лист).

<179> Приведенный перечень случаев, когда аттестационный лист не составляется, является исчерпывающим.

Военнослужащий должен быть ознакомлен с содержанием аттестации, о чем расписывается в утвержденном аттестационном листе.

Командир (начальник), аттестующий подчиненного военнослужащего, в соответствии с порядком аттестации обязан:

а) всесторонне изучить и оценить деловые и личные качества аттестуемого военнослужащего;

б) определить на основе всестороннего изучения военнослужащего содержание выводов по его аттестации;

в) представить по команде в утверждающую инстанцию все экземпляры аттестационных листов для получения заключения и утверждения.

При изучении и оценке деловых и личных качеств аттестуемого военнослужащего командир (начальник) обязан:

а) проанализировать и оценить конкретные показатели работы аттестуемого военнослужащего по занимаемой им воинской должности, состояние дел в воинской части (подразделении), которой он командует, или на участке работы, за который он отвечает;

б) провести с аттестуемым военнослужащим индивидуальную беседу по вопросам прохождения им военной службы, совершенствования профессиональной подготовки, стиля и методов его работы;

в) дать необходимые советы и рекомендации по устранению недостатков аттестуемого военнослужащего, улучшению личной подготовки и выполнению им служебных и должностных обязанностей.

При этом командир (начальник) несет ответственность за объективность аттестации и обоснованность излагаемых в ней выводов и рекомендаций.

Непосредственные начальники должны требовать от подчиненных устранения недостатков и оказывать им в этом помощь, обеспечивать реализацию аттестационных выводов, не допускать необоснованной задержки в назначении достойных военнослужащих на высшие должности и направлении на учебу.

Аттестационные выводы и порядок проведения аттестации могут быть обжалованы военнослужащим вышестоящему командиру (начальнику) в течение месяца со дня объявления ему результатов аттестации, а также в суд.

В случае признания жалобы военнослужащего обоснованной в аттестационный лист вносятся соответствующие изменения или составляется новый аттестационный лист.

При этом необходимо отметить, что порядок организации и проведения аттестации определяется руководителем соответствующего федерального органа исполнительной власти, в котором проводится аттестация (п. 3 ст. 26 Положения о порядке прохождения военной службы). Таким образом, законодателем для федерального органа исполнительной власти, в котором проводится аттестация, предусмотрены достаточно широкие полномочия по проведению аттестации.

Порядок организации и проведения аттестации в Вооруженных Силах Российской Федерации определяется Инструкцией о порядке организации и проведения аттестации офицеров и прапорщиков (мичманов) Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 6 апреля 2002 г. N 100.

Порядок организации аттестации специалистов медицинской службы Вооруженных Сил Российской Федерации установлен Приказом министра обороны Российской Федерации от 18 сентября 2004 г. N 278.

В соответствии с указанной Инструкцией при назначении аттестации всех военнослужащих, проходящих военную службу по контракту в Вооруженных Силах Российской Федерации, или отдельных их категорий также составляются соответствующие аттестационные листы.

Аттестации подлежат военнослужащие (с составлением соответствующих аттестационных листов), направляемые к новому месту военной службы в порядке плановой замены <180>.

<180> Пункт 6 Руководства по организации и проведению плановой замены офицеров, прапорщиков (мичманов), проходящих военную службу по контракту в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, местностях с неблагоприятными климатическими или экологическими условиями, а также в воинских частях, находящихся за пределами Российской Федерации, утвержденного Приказом министра обороны Российской Федерации от 21 июля 2000 г. N 380.

Для проведения аттестации с составлением аттестационных листов в воинской части от отдельного батальона, ему равного и выше, военном комиссариате, организации Вооруженных Сил Российской Федерации (далее - воинская часть) ежегодно составляются списки военнослужащих, подлежащих аттестации, и график ее проведения, который утверждает командиром (начальником) воинской части до 1 августа года, предшествующего аттестации, и доводится до сведения каждого аттестуемого военнослужащего не позднее чем за месяц до начала аттестации под подпись.

В графике указываются:

- наименование воинской части, в которой проводится аттестация;
- дата проведения аттестации каждого военнослужащего, подлежащего аттестации;

- дата представления в аттестационную комиссию необходимых документов и кто их представляет.

Не позднее чем за две недели до проведения аттестации в аттестационную комиссию воинской части на подлежащего аттестации военнослужащего представляется аттестационный лист, содержащий отзыв.

Отзыв на военнослужащего составляется его непосредственным (прямым) командиром (начальником) из числа офицеров в разд. I аттестационного листа и представляется по команде.

В тексте отзыва, излагаемом в произвольной форме, как правило, должны быть отражены следующие вопросы, характеризующие аттестуемого военнослужащего:

- уровень профессиональной подготовки, знание общевойсковых уставов, наставлений, своих обязанностей по занимаемой воинской должности и их выполнение, готовность к выполнению обязанностей при переводе с мирного на военное и в военное время, совершенствование профессиональных знаний в системе командирской (профессионально-должностной) подготовки и самостоятельно, ученая степень и ученое звание, умение применять полученные знания на практике, область деятельности, в которой аттестуемый проявил наибольшие способности и достиг высоких результатов, наличие боевого опыта;

- личная дисциплинированность и исполнительность, требовательность к себе и подчиненным;

- организованность в работе, умение определить главное направление в обеспечении высокого уровня боевой и мобилизационной готовности, способность качественно выполнять поставленные задачи, проявлять инициативу, быстро ориентироваться и умело действовать в сложной обстановке;

- умение руководить, обучать и воспитывать подчиненный личный состав и сочетать высокую требовательность с заботой о нем;

- оценка состояния подразделения (воинской части, соединения, объединения), которым командует, или участка работы, за который отвечает аттестуемый (дисциплина, уровень укомплектованности, боевая и мобилизационная готовность, боевая подготовка, освоение военной техники и оружия, состояние вооружения, военной техники и материально-технических средств, состояние командирской (профессионально-должностной) подготовки, наличие резерва кандидатов для выдвижения на высшие должности, направления на учебу и работа с ними, качество работы с младшими офицерами и т.п.);

- способность критически оценивать свою деятельность, творчески подходить к делу, настойчивость в выполнении должностных обязанностей, авторитет в воинском коллективе, умение организовать обеспечение защиты государственных секретов, моральные и психологические качества;

- состояние здоровья в соответствии с медицинскими заключениями, работоспособность и физическая подготовка.

Аттестуемый военный служащий имеет право ознакомиться с аттестационным листом, содержащим отзыв, до представления его прямому командиру (начальнику) или в аттестационную комиссию и представить в аттестационную комиссию дополнительные сведения о своей служебной деятельности за предшествующий период, а также заявление о своем несогласии с представленным отзывом.

Командиры (начальники), убывающие из воинской части менее чем за три месяца до начала аттестации, должны составить аттестационные листы, содержащие отзывы, на непосредственно подчиненных военных служащих и до убытия лично представить их своему непосредственному командиру (начальнику) или в аттестационную комиссию.

На начальников военных кафедр (факультетов) образовательных учреждений высшего профессионального образования аттестационные листы, содержащие отзывы, составляются должностными лицами Министерства обороны Российской Федерации, осуществляющими руководство военным обучением по установленной военно-учетной специальности.

Аттестационные комиссии обязаны всесторонне изучить аттестационные листы, содержащие отзывы на военных служащих, установить их соответствие деловым и личным качествам аттестуемых военных служащих и дать заключения по ним:

а) комиссия отдельного батальона (ему равного), полка (ему равного) - на военных служащих отдельного батальона (ему равного), полка (ему равного), кроме аттестационных листов, содержащих отзывы, составленные командиром отдельного батальона, полка (им равных);

б) комиссия дивизии (бригады) - на военных служащих дивизии (бригады), кроме аттестационных листов, содержащих отзывы, рассмотренные в аттестационных комиссиях полков (отдельных батальонов, дивизионов, кораблей 1 ранга), и аттестационных листов, содержащих отзывы, составленные командиром дивизии (бригады);

в) комиссия армии, флотилии (корпуса) - на военных служащих армии, флотилии (корпуса), за исключением аттестационных листов, содержащих отзывы, рассмотренные в нижестоящих аттестационных комиссиях, и аттестационных листов, содержащих отзывы, составленные командующим (командиром) армией, флотилией (корпусом).

В других аттестационных комиссиях аттестационные листы, содержащие отзывы, рассматриваются на военных служащих данной воинской части, кроме аттестационных листов, содержащих отзывы, рассмотренные в нижестоящих аттестационных комиссиях.

Аттестационные листы, содержащие отзывы, составленные командиром (начальником) воинской части, рассматриваются в вышестоящих аттестационных комиссиях.

Командиры (начальники) воинских частей утверждают все аттестационные листы, содержащие отзывы, которые рассмотрены непосредственно подотчетными им аттестационными комиссиями.

Исключение составляет аттестационный лист, содержащий отзыв, составленный непосредственным (прямым) командиром (начальником), выводы прямых командиров (начальников), если таковые имеются, заключение аттестационной комиссии и выводы прямых командиров (начальников), если таковые имеются, о несоответствии аттестуемого военнослужащего занимаемой воинской должности, увольнении военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, с военной службы в запас по собственному желанию при наличии у него уважительных причин или в связи с невыполнением им условий контракта. Указанный аттестационный лист, содержащий такой отзыв, заключение и выводы, утверждается командиром (начальником), которому предоставлено право назначения (увольнения) военнослужащего.

Заседание аттестационной комиссии воинской части проводится с участием аттестуемого военнослужащего, его непосредственного или прямого командира (начальника) при рассмотрении аттестационного листа, содержащего отзыв или вывод о несоответствии военнослужащего занимаемой воинской должности, или отзыв, в котором отмечается наличие у аттестуемого военнослужащего существенных недостатков в исполнении общих, должностных или специальных обязанностей, а также при наличии заявления аттестуемого военнослужащего о несогласии с представленным аттестационным листом и изложенным в нем отзывом.

Командиры (начальники), в прямом подчинении которых находятся аттестуемые военнослужащие, до командиров (начальников), утверждающих аттестационные листы, содержащие отзывы, свои выводы по отзывам на аттестуемых военнослужащих излагают в разд. II аттестационных листов. Аттестационные комиссии вносят свои заключения в этом же разделе аттестационных листов после соответствующих выводов прямых командиров (начальников).

В заключении аттестационной комиссии указывается о соответствии (несоответствии) аттестуемого военнослужащего занимаемой воинской должности, а также мнение о его дальнейшем служебном предназначении.

При этом могут быть даны следующие примерные рекомендации:

- о включении в резерв офицеров для выдвижения на высшие воинские должности и направления на учебу;

- о выдвижении военнослужащего на высшую воинскую должность - в порядке продвижения по службе (на какую и когда);

- о направлении военнослужащего на учебу в военно-учебное заведение или на курсы (какие и когда);

- о перемещении военнослужащего на равную воинскую должность с указанием конкретной воинской должности и причин перемещения;

- о перемещении военнослужащего на другую воинскую должность - командную, штабную, преподавательскую, в местные органы военного управления или другую с указанием причин перемещения и когда;

- о перемещении военнослужащего с высшей воинской должности на низшую, по какому основанию и на какую воинскую должность целесообразно назначить;

- об увольнении военнослужащего с военной службы в случаях, когда в соответствии с законодательством он подлежит аттестации, а также рекомендации о предназначении его в военное время.

Выводы и заключение в аттестационном листе должны основываться на содержании отзыва.

Заключение аттестационной комиссии вносится в протокол, который подписывается председателем, членами и секретарем комиссии. Из протокола заключение аттестационной комиссии переносится в разд. II всех экземпляров аттестационного листа (по количеству личных дел) с указанием воинских должностей, воинских званий, инициалов имен и фамилий председателя, членов аттестационной комиссии и заверяется ее секретарем.

Командиры (начальники), утверждающие аттестационные листы, содержащие отзывы, выводы и заключения, обязаны лично записать свое решение в разд. III аттестационного листа и подписать его.

Выводы прямых командиров (начальников) и заключение аттестационной комиссии, изложенные в разд. II подлинного экземпляра аттестационного листа, до представления его на решение вышестоящему командиру (начальнику) переносятся в остальные экземпляры аттестационного листа.

Решение командира (начальника), утвердившего аттестационный лист, содержащий отзыв, выводы и заключение аттестационной комиссии, переносится в остальные экземпляры аттестационного листа, которые после сверки с его подлинным экземпляром удостоверяются подписью начальника кадрового органа или начальника штаба воинской части (под чертой, проведенной ниже соответствующего решения, записывается: "Подлинному экземпляру соответствует"). Подписи командира (начальника), принявшего решение по утверждению аттестационного листа, и начальника кадрового органа (штаба) воинской части, заверившего экземпляры аттестационного листа, скрепляются гербовой печатью воинской части.

Утвержденные аттестационные листы рассылаются кадровым органом утверждающей инстанции в 10-дневный срок в следующем порядке:

- подлинный экземпляр аттестационного листа и одна его копия - в воинскую часть по месту военной службы военнослужащего;
- остальные копии аттестационного листа - в кадровые органы, ведущие личные дела на аттестованного военнослужащего.

В исключительных случаях (при убытии военнослужащего к новому месту военной службы, на учебу до утверждения на него аттестационного листа) все экземпляры аттестационного листа после его утверждения высылаются в трехдневный срок в кадровый орган по новому месту военной службы (учебы) военнослужащего для доведения его аттестованному военнослужащему и последующей рассылки в установленном порядке.

Утвержденные аттестационные листы доводятся до военнослужащих непосредственными (прямыми) командирами (начальниками) в 10-дневный срок после поступления аттестационных листов в воинскую часть. При этом военнослужащий расписывается в подлинном экземпляре аттестационного листа с указанием даты ознакомления. Военнослужащим, находящимся в командировке, отпуске или на лечении, утвержденные аттестационные листы доводятся по возвращении их в воинскую часть. После доведения военнослужащему аттестационного листа его подлинный экземпляр и одна его копия приобщаются к первому экземпляру личного дела военнослужащего.

Вышеназванная Инструкция предписывает, что результаты проведенной аттестации учитываются кадровыми органами воинских частей установленным порядком и реализуются при прохождении военнослужащими военной службы <181>.

<181> Однако указанная норма является декларативной, т.е. на практике не реализуемой, так как законодательством о порядке перемещения военнослужащих по службе не предусмотрена возможность перемещения в аттестационном порядке. Поэтому нормы указанной Инструкции в данной части, как правило, не находят своего воплощения в жизнь.

Таким образом, с учетом значимости и правовых последствий аттестации необходимо внести соответствующие изменения в законодательство о прохождении военной службы, позволяющие более действенно использовать институт аттестации при перемещении военнослужащих по службе.

Ежегодно командирами (начальниками) воинских частей подводятся итоги проведения аттестации военнослужащих, которые отражаются в докладе, представляемом по команде, с отражением следующих положений:

- положительного опыта работы;
- недостатков, имевших место при проведении аттестации;
- предложений, направленных на совершенствование аттестации военнослужащих.

Сведения о результатах аттестации военнослужащих представляются в установленном порядке.

При назначении аттестации всех военнослужащих или отдельных их категорий кадровыми органами (штабами) воинских частей разрабатываются планы подготовки и проведения аттестации соответствующих военнослужащих. Планы утверждаются должностными лицами, которым эти кадровые органы (штабы) подчинены.

В соответствии с утвержденными планами нижестоящие командиры (начальники) планируют и проводят подготовительную работу к аттестации и аттестацию военнослужащих в установленные сроки.

В планах предусматриваются следующие мероприятия:

- изучение с военнослужащими, подлежащими аттестации, порядка ее проведения;
- установление сроков составления аттестационных листов, содержащих отзывы, написания соответствующих выводов прямыми командирами (начальниками) и представления в аттестационную комиссию аттестационных листов; рассмотрения аттестационной комиссией представленных аттестационных листов и направления их соответствующим командирам (начальникам) для принятия решения по их утверждению; доведения до военнослужащих содержания утвержденных аттестационных листов;
- проведение занятий с командирами (начальниками), личным составом кадровых органов (штабов) воинских частей, председателями и членами аттестационных комиссий по вопросам предстоящей аттестации с учетом накопленного опыта;
- изготовление и рассылка бланков аттестационных листов, памяток и других методических пособий для проведения аттестации;
- обсуждение на военных советах, совещаниях руководящего состава хода подготовки и проведения аттестации, а также ее итогов с постановкой задач по реализации утвержденных на военнослужащих аттестационных листов.

Аттестация военнослужащих, замещающих воинские должности менее года, находящихся в отпуске по беременности и родам, в отпуске по уходу за ребенком, проходящих военную службу за пределами Российской Федерации не на воинских должностях, а также если с момента их предыдущей аттестации прошло менее года, проводится по прошествии года со дня вступления в воинскую должность, после окончания отпуска по беременности и родам, отпуска по уходу за ребенком, по возвращении из-за границы, а также через год после предыдущей аттестации.

На военнослужащего, назначенного на новую воинскую должность (с выходом из подчинения прежнему командиру, начальнику) менее чем за три месяца до начала аттестации, аттестационный лист, содержащий отзыв, составляется, рассматривается, утверждается и доводится военнослужащему до убытия его из воинской части по прежнему месту военной службы.

Для обеспечения реализации утвержденных на военнослужащих аттестационных листов кадровые органы (штабы) воинских частей обязаны:

- на основании утвержденных аттестационных листов разработать планы реализации выводов и заключений в целях создания подготовленного резерва кандидатов для назначения на высшие воинские должности и направления на учебу;
- составить списки военнослужащих, аттестованных по их желанию для назначения на низшие воинские должности и досрочного увольнения с военной службы;
- сообщать вышестоящему кадровому органу о кандидатах для назначения на высшие воинские должности и направления на учебу, а также подать списки военнослужащих, аттестованных для назначения по их желанию на низшие воинские должности и к досрочному увольнению с военной службы.

По окончании аттестационного периода командирами (начальниками) воинских частей подводятся итоги работы по аттестации военнослужащих, которые отражаются в докладе, представляемом по команде, с освещением следующих вопросов:

- положительного опыта работы;
- недостатков, имевших место при проведении аттестации;
- предложений, направленных на совершенствование аттестации военнослужащих.

Сведения о результатах аттестации военнослужащих представляются в установленном порядке.

Во всех случаях работы аттестационных комиссий секретарем комиссии ведется протокол заседания аттестационной комиссии установленной формы.

Для принятия решения командиром (начальником) воинской части аттестационная комиссия выносит письменные заключения по всем рассматриваемым вопросам.

В соответствии с практикой кадровых органов к рабочим документам председателя аттестационной комиссии относятся <182>:

<182> См. подробнее: Организация работы с офицерским составом и прапорщиками: Методические рекомендации командирам и кадровым органам. Ростов н/Д, 2004. С. 72 - 73.

- план перемещения офицерского состава;
- резерв офицерского состава к назначению на высшие должности;
- список офицеров, подавших рапорты о рассмотрении их на вышестоящие (высвобождающиеся) должности;
- план аттестации офицерского состава на текущий год;
- перечень вакантных и высвобождаемых должностей;
- список офицеров и прапорщиков, у которых заканчивается срок службы (контракта) в текущем году;
- список офицеров и прапорщиков, недобросовестно относящихся к выполнению служебных обязанностей;
- список офицерского состава и прапорщиков, нарушавших правила дорожного движения и задержанных в нетрезвом состоянии при управлении транспортным средством;
- копии отправленных заявок в военные комиссариаты на отбор офицеров и прапорщиков на контрактную службу;
- список офицеров и прапорщиков, получивших ранения, контузии и увечья в результате вооруженных конфликтов;
- список офицеров, у которых истекает срок выслуги в очередном воинском звании;
- список офицеров, призванных на военную службу по контракту;
- список молодых офицеров и их наставников;
- список офицеров и прапорщиков, по которым возбуждены уголовные дела;
- список офицеров, спланированных к откомандированию по замене, общий наряд на замену;

- список офицеров - возможных кандидатов для направления на учебу в академии и на курсы повышения квалификации (включаются и рассматриваются все, кто подходит под условия приема в вузы);

- список прапорщиков, солдат и сержантов контрактной службы, рекомендуемых для направления на курсы по подготовке младших лейтенантов, в школы прапорщиков;

- протоколы заседаний аттестационной комиссии;

- план работы аттестационной комиссии на текущий месяц (секретарь аттестационной комиссии на основе всех вышеперечисленных документов составляет план работы аттестационной комиссии, который утверждает у председателя аттестационной комиссии).

Таким образом, можно сделать некоторые выводы, заключающиеся в том, что в настоящее время военное законодательство, регулирующее порядок проведения аттестации военнослужащих, детально регулирует порядок проведения аттестации, устанавливает основания ее проведения, определяет права и обязанности должностных лиц аттестационной комиссии, а также права аттестуемых военнослужащих.

Однако следует согласиться с А.Е. Калининым, отметившим, что если военнослужащий не соответствует занимаемой должности, назначить его на нижестоящую должность можно только с его согласия, а уволить с военной службы в связи с этим - только в связи с невыполнением им условий контракта. Но несоответствие должности и невыполнение условий контракта имеют разную смысловую нагрузку и не совпадают по содержанию. Поэтому кажется, на первый взгляд, бессмысленным определение при аттестовании соответствия военнослужащих занимаемым воинским должностям. Однако, установив при аттестации несоответствие военнослужащего занимаемой должности, можно:

1) потребовать от этого военнослужащего устранения недостатков и контролировать процесс их устранения;

2) при необходимости направить военнослужащего на учебу в целях повышения его квалификации;

3) для более целесообразного использования военнослужащего назначить его на равную воинскую должность, но с меньшим объемом ответственности, престижности;

4) использовать факт установления несоответствия военнослужащего занимаемой должности как одно из доказательств невыполнения им своих общих воинских обязанностей (не совершает воинское мастерство), а следовательно, и невыполнения им условий контракта.

В то же время, несмотря на то, что по результатам аттестации к отрицательному аттестуемому вроде бы нельзя принять никаких реальных мер воздействия, ее необходимо проводить во всех случаях, предусмотренных действующим законодательством Российской Федерации, для воспитательного воздействия на этого военнослужащего, принятия решения об изменении его служебно-должностного положения, сбора доказательств для последующего возможного увольнения такого военнослужащего с военной службы в связи с невыполнением им условий контракта <183>.

<183> Калинин А.Е. Указ. соч.

Глава V. ОБСТОЯТЕЛЬСТВА (ЮРИДИЧЕСКИЕ ФАКТЫ), ОПРЕДЕЛЯЮЩИЕ СЛУЖЕБНО-ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ

§ 1. Направление военнослужащих в служебные командировки

Правовое регулирование направления военнослужащих в служебные командировки

Командировка - понятие, известное практически любому военнослужащему, проходящему военную службу по контракту, а также лицам гражданского персонала, работающим в воинских частях. Интенсивность командировок находится в прямой зависимости от специфики должностных обязанностей военнослужащего, но в любом случае вероятность бывать в местах, отдаленных и не очень от постоянного места прохождения военной службы, тем выше, чем выше занимаемая военнослужащим должность. Как следствие, правовое положение военнослужащего, убывающего в командировку, претерпевает значительные изменения. На время командировки меняется статус военнослужащего, те или иные действия (бездействие) военнослужащего могут повлечь правовые последствия (в первую очередь для него самого), имеющие существенные отличия от тех правовых последствий, которые возникли бы при совершении им тех же действий (бездействия), но в месте постоянного прохождения военной службы <184>.

<184> Тищенко А.Г. Командирование, прикомандирование, откомандирование - есть ли отличия? // Право в Вооруженных Силах. 2003. N 11.

Однако действующее военное законодательство, в частности Федеральные законы "О статусе военнослужащих", "О воинской обязанности и военной службе", Положение о порядке прохождения военной службы, не определяет условия, основания, а также в целом порядок направления военнослужащих в служебные командировки.

В связи с вышесказанным для рассмотрения вопроса о возможности направления в служебные командировки (далее по тексту главы - командировки) необходимо обратиться к общедоказательному законодательству и ведомственным нормативным правовым актам.

В советский период вопросы направления в командировки регулировались следующими документами: Постановлением Совета Министров СССР "О служебных командировках в пределах СССР" от 18 марта 1988 г. N 35; Инструкцией Министерства финансов СССР, Госкомтруда СССР и ВЦСПС "О служебных командировках в пределах СССР" от 7 апреля 1988 г. N 62, а также Правилами об условиях труда советских работников за границей, утвержденными Постановлением Государственного комитета Совета Министров СССР по вопросам труда и заработной платы от 25 декабря 1974 г. N 365 <185>. Последний документ утратил силу, а первые два действуют в настоящее время в части, не противоречащей ТК РФ (ст. 423 ТК РФ).

<185> Текст Постановления официально опубликован не был.

В соответствии с Инструкцией о служебных командировках в пределах СССР служебной командировкой признавалась поездка работника по распоряжению руководителя объединения, предприятия, учреждения, организации на определенный срок в другую местность для выполнения служебного поручения вне места его постоянной работы.

В соответствии со ст. 166 ТК РФ под служебной командировкой понимается поездка работника по распоряжению работодателя на определенный срок для выполнения служебного поручения вне места постоянной работы. Служебные поездки работников, постоянная работа которых осуществляется в пути или имеет разъездной характер, служебными командировками не признаются.

При этом Постановление Правительства Российской Федерации "О размерах возмещения расходов, связанных со служебными командировками на территории Российской Федерации, работникам организаций, финансируемых за счет средств федерального бюджета" от 2 октября 2002 г. N 729 не определяет порядок направления граждан в командировки.

В соответствии с п. 316 Порядка обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденного Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 июня 2006 г. N 200, военнослужащие направляются в служебные командировки по распоряжению командира (начальника) на определенный срок в другую местность для выполнения служебного задания вне пункта постоянной дислокации или временного расквартирования воинской части (подразделения), в которой военнослужащий проходит военную службу.

Таким образом, Порядок обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации (далее по тексту главы, если не указано иное, - Порядок) дает ответ на вопрос о том, что понимается под служебной командировкой военнослужащего в системе Вооруженных Сил Российской Федерации.

В соответствии с Порядком командировки, в том числе для инспектирования войск, проведения ревизий и проверок хозяйственной и финансовой деятельности воинских частей, назначаются на срок не свыше 40 дней, не считая времени нахождения в пути.

Командировки могут назначаться военнослужащим на срок свыше 40 дней, но не более чем на один год, в следующих случаях:

- а) для выполнения полевых топографических, топогеодезических работ, аэросъемочных, гидрографических, гидрологических работ и зимних замеров по льду вне района своей базы;
- б) в составе штатных военных оркестров и театральных групп;
- в) на монтажные и наладочные работы; для приемки, сдачи или ремонта кораблей и судов;
- г) для охраны, обороны и сопровождения транспорта с воинскими грузами;
- д) на производственную (учебную) практику и стажировку слушателей и курсантов либо для подготовки ими дипломов (дипломных проектов, работ), а также при направлении офицеров постоянного состава военных образовательных учреждений профессионального образования, в том числе командиров подразделений, слушателей и курсантов, для руководства войсковой практикой и стажировкой слушателей и курсантов;
- е) в составе нештатных экспедиций, создаваемых по указанию министра обороны Российской Федерации или его заместителей;
- ж) на борьбу с особо опасными инфекциями;
- з) на учебные и итогово-выпускные сборы слушателей заочных факультетов и отделений военных образовательных учреждений профессионального образования;

и) для изучения нового вооружения и военной техники в воинских частях, в том числе в качестве руководителей занятий по их изучению;

к) на стажировку в войска и практику в организации федеральных органов исполнительной власти, в которых федеральным законом не предусмотрена военная служба, офицеров - научных сотрудников научно-исследовательских и научно-испытательных учреждений;

л) на стажировку в войска офицеров профессорско-преподавательского и научного состава военных образовательных учреждений профессионального образования;

м) на обучение с сохранением воинских должностей по месту военной службы на курсы (в центры, для прохождения сборов) системы повышения квалификации и переподготовки кадров вне пункта постоянной дислокации или временного расквартирования воинской части, в подразделения (в том числе в государственные образовательные учреждения профессионального образования и подразделения системы повышения квалификации и переподготовки кадров - по дневной форме обучения);

н) направления военнослужащих, не принадлежащих к составу воинских частей (подразделений), выведенных в учебные центры, учебные воинские части военных образовательных учреждений профессионального образования, лагеря, на полигоны и запасные аэродромы, маневры, учения (игры), командированных в эти воинские части (подразделения) для проверки, инспектирования, оказания помощи в организации боевой подготовки и бытового обеспечения личного состава либо командированных в воинские части (подразделения), выведенные на маневры и учения (игры), для участия в них;

о) командирования из военных образовательных учреждений профессионального образования в учебные центры, учебные воинские части военных образовательных учреждений профессионального образования и лагеря для выполнения научных исследований, обобщения передового опыта и внедрения законченных научных работ.

Указанный выше срок непрерывного пребывания в командировках до одного года исчисляется со дня убытия военнослужащего из пункта постоянной дислокации или временного расквартирования воинской части (подразделения) и по день возвращения в этот пункт после выполнения служебного задания включительно.

Военнослужащим, убывшим из пункта командировки в отпуск либо на лечение в лечебное учреждение и по прибытии из отпуска или лечебного учреждения в пункт постоянной дислокации или временного расквартирования воинской части (подразделения), вновь командированным к месту выполнения служебного задания, срок непрерывного пребывания в командировке исчисляется без учета времени нахождения в командировке до убытия в отпуск или на лечение.

Продолжительность командировки исчисляется по количеству дней пребывания в командировке, включая выходные и праздничные дни.

Днем выезда в командировку считается день отправления поезда, самолета, автобуса или другого транспортного средства из пункта, где проходит военную службу командированный военнослужащий, а днем приезда - день прибытия транспорта в указанный пункт. При отправлении транспортного средства до 24 часов включительно днем выезда считаются текущие сутки, а с 0 часов и позднее - последующие сутки.

Если станция отправления транспортного средства находится за чертой населенного пункта, учитывается время, необходимое для проезда до этой станции. В таком же порядке определяется день приезда командированного военнослужащего в пункт постоянной дислокации или временного расквартирования воинской части (подразделения). День выезда в командировку и день возвращения из командировки определяются по местному времени.

В случае болезни военнослужащего в пункте командировки дни болезни в продолжительность командировки не засчитываются. При этом ему возмещаются расходы по найму жилого помещения (кроме случаев, когда военнослужащий находится на стационарном лечении) и выплачиваются суточные в течение всего периода времени, пока он не имеет возможности по состоянию здоровья приступить к выполнению возложенного на него служебного задания или вернуться к постоянному месту жительства.

Время нахождения в пути определяется по существующему расписанию движения транспортного средства, включая время задержки командированного в пути по не зависящим от него причинам и время на пересадки <186>.

<186> Факт задержки командированного военнослужащего в пути следования по не зависящим от него причинам должен быть удостоверен должностными лицами органов военных сообщений или военными комендатурами гарнизонов, а при отсутствии их - начальниками вокзалов, станций, пристаней, аэропортов и т.п.

На командировочном удостоверении производятся отметки о датах прибытия военнослужащего в пункт (пункты) командировки и убытия из него (из них), заверенные печатью. Отметки производятся: в воинских частях - за подписью командира воинской части или начальника

штаба, а в учреждениях и организациях федеральных органов исполнительной власти, в которых федеральным законом не предусмотрена военная служба, - за подписью должностного лица, на которое возложена обязанность производить отметки на командировочных удостоверениях.

Если военнослужащий командирован не в воинскую часть или в учреждение, организацию, указанные отметки производятся в военной комендатуре гарнизона, а при отсутствии ее - в местных органах власти.

При этом необходимо отметить, что в соответствии с п. 331 Порядка не считаются командировками поездки военнослужащих:

а) имеющих по условиям сообщения возможность ежедневно возвращаться к месту военной службы или жительства, если выполнение служебного задания не требует непрерывного пребывания в пункте командировки, о чем должно быть указано в командировочном удостоверении, а также возвратившихся из командировки в день убытия;

б) в составе воинской части, кроме случаев, указанных в подп. "а" и "б" п. 323 Порядка;

в) в составе подразделений воинских частей, кроме случаев, указанных в п. 323 Порядка;

г) слушателей и курсантов, в том числе проходящих военную службу по контракту, направленных для ознакомления с новыми вооружением и военной техникой или театрами бывших военных действий;

д) при выездах по личным вопросам без вызова вышестоящего командования;

е) связанные с поступлением на обучение и обучением в заочных государственных образовательных учреждениях профессионального образования, заочной адъюнктуры;

ж) на учебные сборы по подготовке военнослужащих к вступительным экзаменам в военные образовательные учреждения профессионального образования;

з) временно направленных в установленном порядке в воинские части, дислоцированные в других населенных пунктах, или зачисленных в распоряжение соответствующих командиров (начальников). При направлении этих военнослужащих в командировки из указанных пунктов (пребывания в распоряжении) в другие пункты суточные деньги выплачиваются на общих основаниях с военнослужащими воинской части, в которую они прибыли (находятся в распоряжении);

и) осужденных к наказанию в виде ареста (с содержанием на гауптвахте).

На основании своего решения о направлении военнослужащего в командировку командир (начальник) издает соответствующий приказ. Форма приказа (как об убытии военнослужащего в командировку - параграф 10, так и о прибытии его из командировки - параграф 11) определена приложением N 1 к Инструкции по делопроизводству в Вооруженных Силах Российской Федерации (п. 27), утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации 1999 г. N 170 <187>. При подготовке любого служебного документа, в том числе и приказа командира (начальника) по строевой части, необходимо соблюдать требования к составлению и оформлению служебных документов, установленные гл. III Инструкции по делопроизводству в Вооруженных Силах Российской Федерации, в частности ее п. 50. В нем сказано: служебный документ должен быть написан служебно-деловым стилем с соблюдением правил русской орфографии и пунктуации, кратко и четко, без употребления формулировок, порождающих различные толкования. Применяемые термины должны соответствовать терминологии, принятой в Вооруженных Силах Российской Федерации, и употребляться в одном и том же значении.

<187> Текст Приказа официально опубликован не был.

Форма командировочного удостоверения установлена приложением N 40 к Инструкции по делопроизводству в Вооруженных Силах Российской Федерации (п. 302).

Постановлением Госкомстата России от 5 января 2004 г. N 1 "Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету труда и его оплаты" утверждена унифицированная форма Т-10а "Служебное задание для направления в командировку и отчет о его выполнении". По нашему мнению, указанную унифицированную форму в целях усиления контроля за военнослужащими, направляемыми в командировки, можно применять и в условиях Вооруженных Сил Российской Федерации.

При этом также желательно, чтобы направляемые в командировки военнослужащие согласно порученному служебному заданию составляли и в установленном порядке утверждали план проведения командировки, в котором необходимо указывать: порученное служебное задание, цель командировки, сроки ее проведения, этапы (в том случае, если командировка состоит из нескольких служебных заданий или одно служебное задание подлежит выполнению в несколько этапов), дату отправления в командировку и дату прибытия из нее и другие составляющие в зависимости от порученного служебного задания.

Образец плана проведения
служебной командировки

"УТВЕРЖДАЮ"
Командир войсковой части 00000
полковник М. Дроздов
" ____ " сентября 2008 г.

ПЛАН
работы в командировке в г. Туле
в период с 24 по 30 сентября 2008 года

N п/п	Наименование мероприятий	Дата исполнения	Ответственный за исполнение
1	Убытие в г. Тулу из г. Москвы	24.09	капитан юстиции А.И. Чернышев
2	Прибытие в г. Тулу	24.09	капитан юстиции А.И. Чернышев
3	Проведение мероприятий по проверке состояния правовой работы	25.09 - 30.09.2007	капитан юстиции А.И. Чернышев
4	Убытие в г. Москву	31.09 в 09.00	капитан юстиции А.И. Чернышев
5	Прибытие в г. Москву	31.09	капитан юстиции А.И. Чернышев

Начальник юридической службы
войсковой части 00000
подполковник

А. Чернышев

Командировки военнослужащих назначаются в случаях действительной необходимости <188> и при наличии денежных средств на эти цели следующими должностными лицами:

<188> Командировки военнослужащих в вышестоящие органы военного управления разрешаются по вызову соответствующих командиров и начальников, на срок не свыше пяти дней, не считая времени нахождения в пути.

В исключительных случаях срок командировки может быть продлен не более чем на пять дней с письменного разрешения при вызове:

- в управления Министерства обороны Российской Федерации - начальников этих управлений и их первых заместителей;
- в главные командования видов Вооруженных Сил Российской Федерации - главнокомандующих видами Вооруженных Сил Российской Федерации и их первых заместителей;
- в командования Воздушно-десантных войск, Ракетных войск стратегического назначения, Космических войск, железнодорожных войск - соответствующих командующих и их первых заместителей;
- в управления военных округов, флотов - командующих войсками военных округов, флотами и начальников штабов военных округов, флотов.

а) из центрального аппарата и органов военного управления Министерства обороны - заместителями министра обороны Российской Федерации, начальниками служб Министерства обороны Российской Федерации и их заместителями, начальником Аппарата министра обороны Российской Федерации и его заместителями, заместителями начальника вооружения Вооруженных Сил Российской Федерации и начальника тыла Вооруженных Сил Российской Федерации, главнокомандующими видами Вооруженных Сил Российской Федерации и их заместителями, командующими родами войск Вооруженных Сил Российской Федерации и их заместителями, заместителями начальника Генерального штаба Вооруженных Сил Российской Федерации, начальниками управлений Министерства обороны Российской Федерации и их заместителями;

б) из управлений военных округов, флотов - командующими войсками военных округов, флотами, их заместителями и помощниками, а также начальниками управлений, служб и отделов, подчиненных непосредственно командующему войсками военного округа, флота;

в) из управлений армий, флотилий и авиации флотов - командующими армией, флотилией, авиацией флота и их заместителями;

г) из управлений соединений - командиром соединения, начальником штаба соединения;

д) из воинских частей, содержащихся на самостоятельных штатах, - командиром воинской части.

В военных округах и на флотах сборы, совещания и другие массовые мероприятия, связанные с расходованием денежных средств на оплату командировок, проводятся только с разрешения командующих войсками военных округов и флотами при наличии ассигнований. Возмещение расходов военнослужащим, командированным на указанные мероприятия, а также по вызовам в вышестоящие органы военного управления производится по месту служебной командировки за счет установленных лимитов денежных средств.

При этом должностные лица, виновные в необоснованном расходовании денежных средств на командировки, привлекаются в установленном порядке к ответственности.

Необходимо отметить, что в соответствии со ст. ст. 246 - 251 УВС ВС РФ в служебные командировки направляются подразделения, как правило, во главе со своими командирами. При отправлении в командировку солдат и сержантов разных подразделений из них создается команда и назначается начальник команды из числа сержантов, прапорщиков или офицеров. Командиру подразделения (начальнику команды) в полку выдаются командировочное удостоверение и список личного состава подразделения (команды) с указанием вида и номера оружия, количества выданных боеприпасов, заверенные подписью начальника штаба полка и гербовой печатью воинской части. Кроме того, указываются порядок следования и питания в пути, к какому времени, куда и в чье распоряжение направляется подразделение (команда), требования безопасности, правила хранения и применения оружия, а также даются другие указания, связанные с выполнением подразделением (командой) поставленной задачи.

Подготовкой подразделения (команды) для следования в служебную командировку руководит командир того подразделения, от которого оно выделяется.

В установленное время подразделение (команда) под руководством назначенного командира подразделения (начальника команды) прибывает к дежурному по полку. Дежурный по полку проверяет состав и обеспеченность подразделения (команды) и докладывает о его готовности начальнику штаба или командиру полка.

Начальник штаба или командир полка осматривает подразделение (команду), проверяет его готовность, инструктирует командира подразделения (начальника команды), а при необходимости и весь личный состав, направляемый в служебную командировку, обеспечивает своевременную отправку подразделения (команды), выделяя в необходимых случаях транспортные средства.

Командир подразделения (начальник команды) отвечает за своевременное выполнение задачи личным составом, соблюдение воинской дисциплины и требований безопасности, а также за сохранность оружия, боеприпасов и другого военного имущества.

По прибытии к месту назначения командир подразделения (начальник команды) докладывает лицу, в распоряжение которого назначено подразделение (команда), а по возвращении - начальнику штаба полка.

При перевозке людей и опасных грузов как в составе колонны, так и одиночными машинами на каждую машину назначается старший машины. При направлении в рейс двух и более машин назначается начальник колонны. При следовании на машинах командиры подразделений (начальники команд) исполняют обязанности начальника колонны (старшего машины). В других случаях старшие машин назначаются при необходимости по решению командира полка.

Начальник колонны (старший машины) назначается из числа офицеров, прапорщиков или сержантов, знающих правила дорожного движения. Он отвечает за выполнение поставленной задачи, правильное использование машин (машины) и соблюдение требований безопасности.

Начальник колонны (старший машины) обязан:

- перед началом движения машин (машины) проверять соблюдение норм посадки людей и погрузки груза;

- контролировать порядок посадки (погрузки), высадки (выгрузки) и размещения личного состава (груза) на машинах (машине);

- во время движения машин (машины) следить за соблюдением водителями (водителем) маршрута, установленной скорости движения, правил дорожного движения, а также за соблюдением личным составом, находящимся в машинах (машине), воинской дисциплины и требований безопасности.

Начальнику колонны (старшему машины) запрещается самому управлять машиной или принуждать водителя передавать кому бы то ни было управление машиной; отдавать команды,

принуждающие водителя (водителей) нарушать правила дорожного движения и превышать установленную скорость.

Перевозка личного состава на необорудованных, а в зимнее время на открытых машинах запрещается.

Должностные лица, организующие данную перевозку, или их прямые начальники инструктируют начальников колонн (старших машин) и водителей о цели, порядке, сроках выполнения задания и требованиях безопасности движения. Командиры подразделений, кроме того, инструктируют водителей машин о соблюдении правил эксплуатации машин, правил дорожного движения и поведении во время рейса. Водителям категорически запрещается передавать управление машиной кому бы то ни было.

При следовании подразделения (команды) железнодорожным, водным и воздушным транспортом необходимо руководствоваться указаниями, изложенными в гл. 12 УВС ВС РФ.

Военнослужащие роты, проходящие военную службу по призыву, направляющиеся для выполнения служебных заданий, а также для коллективного посещения культурно-досуговых учреждений и мест отдыха, следуют в составе команды во главе со старшим, назначенным командиром роты из числа офицеров, прапорщиков или сержантов.

Старший из числа офицеров или прапорщиков собирает личный состав команды, выстраивает и осматривает его, составляет список команды и докладывает о ее готовности командиру роты или лицу, его замещающему.

Старший из числа сержантов строит команду, представляет ее на осмотр старшине роты или лицу, его замещающему, и получает от него список команды за подписью командира роты. Кроме того, старший из числа сержантов, проходящих военную службу по призыву, получает для себя увольнительную записку, в которой указывается общее число военнослужащих команды, следующих с ним.

Получив разрешение, старший представляет команду дежурному по полку и ведет ее к месту назначения.

При убытии из подразделения двух и более военнослужащих из их числа всегда назначается старший. Команды следуют к месту назначения в пешем порядке строем (кроме следования в общественные учреждения для отдыха) под руководством старшего.

Во избежание несчастных случаев команды, следующие в пешем порядке строем, должны иметь в ночное время сигнальные фонари в голове и хвосте колонны, а в дневное время - сигнальные флажки.

Права военнослужащих при направлении в служебные командировки

Как было указано выше, командировки военнослужащих влияют на их служебно-правовое положение. Анализ законодательства о статусе военнослужащих позволяет сделать вывод, что командировки влияют на права военнослужащих, в частности на их материальное обеспечение.

Так, в соответствии с п. 8 ст. 13 Федерального закона "О статусе военнослужащих" военнослужащим, направляемым в командировку, производятся выплаты на командировочные расходы в порядке и размерах, которые определяются Правительством Российской Федерации.

Как видно, норма указанной статьи Федерального закона "О статусе военнослужащих" имеет отсылочный характер.

Постановлением Правительства Российской Федерации "О размерах возмещения расходов, связанных со служебными командировками на территории Российской Федерации, работникам организаций, финансируемых за счет средств федерального бюджета" от 2 октября 2002 г. N 729 установлено, что возмещение расходов, связанных со служебными командировками на территории Российской Федерации, работникам организаций, финансируемых за счет средств федерального бюджета (далее - организации), осуществляется в следующих размерах:

а) расходов по найму жилого помещения (кроме случая, когда направленному в служебную командировку работнику предоставляется бесплатное помещение) - в размере фактических расходов, подтвержденных соответствующими документами, но не более 550 руб. в сутки. При отсутствии документов, подтверждающих эти расходы, - 12 руб. в сутки;

б) расходов на выплату суточных - в размере 100 руб. за каждый день нахождения в служебной командировке;

в) расходов по проезду к месту служебной командировки и обратно к месту постоянной работы (включая страховой взнос на обязательное личное страхование пассажиров на транспорте, оплату услуг по оформлению проездных документов, расходы за пользование в поездах постельными принадлежностями) - в размере фактических расходов, подтвержденных проездными документами, но не выше стоимости проезда:

- железнодорожным транспортом - в купейном вагоне скорого фирменного поезда;

- водным транспортом - в каюте V группы морского судна регулярных транспортных линий и линий с комплексным обслуживанием пассажиров, в каюте II категории речного судна всех линий сообщения, в каюте I категории судна паромной переправы;
- воздушным транспортом - в салоне экономического класса;
- автомобильным транспортом - в автотранспортном средстве общего пользования (кроме такси);
- при отсутствии проездных документов, подтверждающих произведенные расходы, - в размере минимальной стоимости проезда:
 - железнодорожным транспортом - в плацкартном вагоне пассажирского поезда;
 - водным транспортом - в каюте X группы морского судна регулярных транспортных линий и линий с комплексным обслуживанием пассажиров, в каюте III категории речного судна всех линий сообщения;
 - автомобильным транспортом - в автобусе общего типа.

Порядок и размер выплат на командировочные расходы при командировках военнослужащих по вызову органов дознания, предварительного следствия, в прокуратуру или суд в качестве свидетелей, потерпевших, законных представителей потерпевших, экспертов, специалистов, переводчиков и понятых определяется в соответствии с Постановлением Совета Министров РСФСР от 14 июля 1990 г. N 245 "Об утверждении Инструкции о порядке и размерах возмещения расходов и выплаты вознаграждения лицам в связи с их вызовом в органы дознания, предварительного следствия, прокуратуру или в суд".

Возмещение расходов по найму жилого помещения производится воинскими частями централизованно по представленным документам, подтверждающим эти расходы, исчисленные для каждого военнослужащего в отдельности, при следующих командировках:

- а) на служебные сборы, совещания, семинары и конференции;
- б) в составе штатных военных оркестров и театральных групп;
- в) для сдачи конкурсных вступительных экзаменов в военные образовательные учреждения профессионального образования, в том числе на факультеты и отделения заочного обучения, а также на учебные и итогово-выпускные сборы слушателей заочных факультетов и отделений военных образовательных учреждений профессионального образования;
- г) в составе подразделений, кроме полевых выездов на учебные занятия и рекогносцировки, в том числе для их обслуживания;
- д) в одиночном порядке или в составе подразделений для изучения нового вооружения и военной техники в воинских частях, для обучения на курсах (в центрах, для прохождения сборов) системы повышения квалификации и переподготовки кадров (кроме образовательных учреждений профессионального образования и подразделений системы повышения квалификации и переподготовки кадров <189> и из военных образовательных учреждений профессионального образования в учебные центры, лагеря для проведения учебных занятий, приема экзаменов и руководства), когда отсутствует возможность обеспечения военнослужащих жилыми помещениями бесплатно;

 <189> Возмещение расходов по найму жилого помещения военнослужащим, обучающимся в этих учреждениях и подразделениях, производится воинской частью по месту военной службы, если они по месту обучения не обеспечивались жилым помещением бесплатно и расходы по предоставлению им жилой площади в плату за обучение не включались.

- е) в составе нештатных экспедиций, создаваемых по указанию министра обороны Российской Федерации или его заместителей.

В соответствии с Порядком обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации военнослужащим, направляемым в командировку, производятся выплаты на командировочные расходы (возмещаются расходы по бронированию и найму жилого помещения, проезду к месту командировки и обратно к месту службы, а также выплачиваются суточные).

При этом расходы на проезд включают в себя:

- а) стоимость проезда до пункта командировки и обратно до места службы;
- б) страховые платежи по государственному обязательному страхованию пассажиров на транспорте;
- в) оплату услуг по предварительной продаже проездных документов;
- г) затраты на пользование постельными принадлежностями на железнодорожном транспорте;
- д) стоимость проезда транспортом общественного пользования (кроме такси) к железнодорожной станции, пристани, аэропорту и автовокзалу.

Направление военнослужащих в командировки на территории иностранных государств

Присутствие российских воинских контингентов в отдельных регионах мира связано с необходимостью обеспечения интересов национальной безопасности Российской Федерации, развития международного сотрудничества в военной сфере, выполнения взятых на себя международных обязательств, оно строится на принципах и нормах международного права, а их международно-правовое положение определяется универсальной, комплексной системой правовых норм: международных договоров, федерального законодательства России, а также национального законодательства государств, на территориях которых находятся российские воинские контингенты <190>.

<190> Печегин А.И. К вопросу о правовом регулировании деятельности и статуса российских воинских контингентов, дислоцированных на территориях иностранных государств // Российский военно-правовой сборник. 2005. N 5.

В соответствии со ст. 10 Федерального закона "Об обороне" от 31 мая 1996 г. N 61-ФЗ Вооруженные Силы Российской Федерации предназначены для отражения агрессии, направленной против Российской Федерации, для вооруженной защиты целостности и неприкосновенности территории Российской Федерации, а также для выполнения задач в соответствии с федеральными конституционными законами, федеральными законами и международными договорами Российской Федерации.

При этом п. 3 ст. 16 Федерального закона "Об обороне" устанавливает, что дислокация объединений, соединений и воинских частей Вооруженных Сил Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации допускается на основе международных договоров Российской Федерации.

В соответствии с п. п. 10 и 13 разд. 1, п. п. 13 и 14 разд. 2 Военной доктрины Российской Федерации, утвержденной Указом Президента Российской Федерации от 21 апреля 2000 г. N 706, Вооруженные Силы Российской Федерации предназначены для обеспечения военной безопасности не только Российской Федерации, но и ее союзников, с которыми Российская Федерация может преследовать совместные цели в войне (вооруженном конфликте), для оказания им помощи. Кроме того, на Вооруженные Силы Российской Федерации возлагается выполнение задач в операциях по поддержанию и восстановлению мира (п. п. 14 и 17 разд. 2 Военной доктрины).

Таким образом, законодательством установлены правовые основы нахождения (прохождения службы) военнослужащих Российской Федерации на территориях иностранных государств.

При этом, размещение российских военных баз на территориях иностранных государств является необходимым и важным элементом внешней политики, поскольку обеспечивает:

- возможность влиять на внутреннюю и внешнюю политику государства, где размещена военная база;
- возможность осуществления разведывательной деятельности и сбора информации;
- определенные геостратегические выгоды, интересы Российской Федерации, в том числе в сфере безопасности;
- возможность оперативной переброски войск и грузов в необходимые районы для выполнения миротворческих миссий, гуманитарных операций, антитеррористических операций, выполнения других задач в соответствии с международными обязательствами Российской Федерации;
- контроль международных коммуникаций и сырьевых ресурсов.

В настоящее время воинские формирования Российской Федерации дислоцируются в таких государствах, как Армения, Азербайджан, Беларусь, Грузия, Казахстан, Кыргызстан, Таджикистан, Украина. Порядок прохождения военной службы военнослужащими на территориях этих государств регулируется как законодательством Российской Федерации, так и рядом международных договоров, в которых устанавливаются, в частности, правовое положение военнослужащих, а также порядок прохождения ими военной службы <191>.

<191> Ермолович Я.Н. О некоторых правовых вопросах прохождения военной службы в воинских формированиях Российской Федерации на территориях иностранных государств // Российский военно-правовой сборник. 2006. N 9.

По вопросу финансового и иного материального обеспечения военнослужащих, проходящих службу на территориях иностранных государств, действует ряд нормативных правовых актов.

Так, согласно Постановлению Правительства Российской Федерации от 31 марта 2001 г. N 247 "О финансовом обеспечении российских военных и полицейских наблюдателей ООН" финансовое обеспечение офицеров Вооруженных Сил Российской Федерации и сотрудников органов внутренних дел, направляемых в качестве военных и полицейских наблюдателей для участия в операциях ООН по поддержанию мира, осуществляется в соответствии с условиями, принятыми в ООН для работников международных организаций. Суточные, получаемые российскими военными и полицейскими наблюдателями, должны оставаться в их распоряжении.

В соответствии с п. 2 указанного Постановления офицерам Вооруженных Сил Российской Федерации и сотрудникам органов внутренних дел, направляемым в качестве военных и полицейских наблюдателей для участия в операциях ООН по поддержанию мира, сохраняются выплаты в рублях за время пребывания за границей в размере 100% оклада по воинскому (специальному) званию, оклада по воинской должности (должностного оклада) по последнему месту военной службы (службы), процентной надбавки за выслугу лет.

Военнослужащим, направленным в служебные командировки на территории иностранных государств, а также военнослужащим воинских частей, дислоцированных на территориях иностранных государств, при командировках в пределах страны пребывания выплачиваются суточные и возмещаются расходы по найму жилых помещений в стране пребывания в размерах, устанавливаемых Министерством финансов Российской Федерации по согласованию с Министерством иностранных дел Российской Федерации <192>.

<192> Постановление Правительства Российской Федерации от 26 декабря 2005 г. N 812 "О размере и порядке выплаты суточных в иностранной валюте и надбавок к суточным в иностранной валюте при служебных командировках на территории иностранных государств работников организаций, финансируемых за счет средств федерального бюджета".

Направление в служебные командировки на территории иностранных государств производится в установленном порядке в пределах выделенных органам военного управления, объединениям, соединениям, воинским частям и организациям Вооруженных Сил Российской Федерации лимитов денежных средств на оплату служебных командировок.

Нормы суточных и возмещения расходов по найму жилых помещений в служебных командировках на территориях иностранных государств доводятся до войск (сил) Главным финансово-экономическим управлением Министерства обороны Российской Федерации.

За время нахождения в пути военнослужащим, направляемым в служебные командировки на территории иностранных государств, суточные выплачиваются:

- при проезде по территории Российской Федерации - в порядке и размерах, установленных для служебных командировок в пределах территории Российской Федерации;
- при проезде по территории иностранного государства - в порядке и размерах, установленных Постановлением Правительства Российской Федерации.

При следовании военнослужащего с территории Российской Федерации день пересечения государственной границы Российской Федерации включается в дни, за которые суточные выплачиваются в иностранной валюте, а при следовании на территорию Российской Федерации день пересечения государственной границы Российской Федерации включается в дни, за которые суточные выплачиваются в рублях.

Даты пересечения государственной границы Российской Федерации при следовании с территории Российской Федерации и при следовании на территорию Российской Федерации определяются по отметкам пограничных органов в паспорте или отметкам в командировочном удостоверении в пункте командирования.

При направлении военнослужащего в служебную командировку на территории двух и более иностранных государств суточные за день пересечения границы между иностранными государствами выплачиваются в иностранной валюте по нормам, установленным для государства, в которое направляется военнослужащий.

В случае вынужденной задержки в пути суточные за время задержки выплачиваются по решению командира (начальника) при представлении документов, подтверждающих факт вынужденной задержки.

Военнослужащему, выехавшему в служебную командировку на территорию иностранного государства и возвратившемуся на территорию Российской Федерации в тот же день, суточные в иностранной валюте выплачиваются в размере 50% нормы.

В случае если военнослужащий, направленный в служебную командировку на территорию иностранного государства, в период служебной командировки обеспечивается иностранной валютой на личные расходы за счет принимающей стороны, направляющая сторона выплату суточных в иностранной валюте не производит. Если принимающая сторона не выплачивает указанному военнослужащему иностранную валюту на личные расходы, но предоставляет ему за

свой счет питание, направляющая сторона выплачивает ему суточные в иностранной валюте в размере 30% нормы.

Военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, направленным в служебные командировки на территории иностранных государств для выполнения задач по поддержанию мира в зонах вооруженных конфликтов <193>, в отношении которых продовольственное обеспечение осуществляется в форме организации питания по месту военной службы (при условии отсутствия у них права на получение должностных окладов в иностранной валюте), суточные в иностранной валюте выплачиваются в размере 30% нормы. При этом указанным военнослужащим выплата суточных производится в рублях по курсу Центрального банка Российской Федерации, установленному на дату фактической выплаты, в установленном порядке <194>.

<193> Постановление Правительства Российской Федерации от 31 марта 1994 г. N 280 "О порядке установления факта выполнения военнослужащими и иными лицами задач в условиях чрезвычайного положения и при вооруженных конфликтах и предоставления им дополнительных гарантий и компенсаций".

<194> Приказ министра обороны Российской Федерации от 4 января 1996 г. N 9 "О предоставлении дополнительных гарантий и компенсаций военнослужащим Вооруженных Сил Российской Федерации, проходящим военную службу на территориях государств Закавказья, Прибалтики и Республики Таджикистан, а также выполняющим задачи в условиях чрезвычайного положения или при вооруженных конфликтах".

Правовая неотложка

В состав соединения (дивизии) входят восемь отдельных воинских частей. Командиром соединения ежемесячно издаются приказы по дивизии об откомандировании военнослужащих, проходящих военную службу по контракту (прапорщиков), из указанных частей в дивизию на один месяц для организации обеспечения повседневной жизнедеятельности. В последующем пребывание откомандированных военнослужащих приказом по дивизии каждый раз продлевается на месяц.

Являются ли изданные приказы законными? Имеются ли нарушения в действиях командира дивизии? Какие вредные (материальные и т.д.) последствия могут наступить в этой связи для командира дивизии? Каким нормативным актом в Министерстве обороны Российской Федерации регламентируются указанные правоотношения?

Хотелось бы отметить, что ни Федеральный закон от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ "О воинской обязанности и военной службе", ни Положение о порядке прохождения военной службы, утвержденное Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 г. N 1237, не содержат порядка и условий направления в командировки военнослужащих. Также необходимо отметить, что в военном законодательстве нет понятия "откомандирование" военнослужащих.

Таким образом, речь может идти лишь о командировании военнослужащих. При этом должны соблюдаться условия, установленные указанным выше Порядком. Так, командировки военнослужащих в вышестоящие органы военного управления при наличии денежных средств на эти цели и действительной необходимости разрешаются по вызову соответствующих командиров (начальников) на срок не свыше пяти дней, не считая времени нахождения в пути. Вышеназванным Порядком определены случаи, когда командировки могут назначаться на срок свыше 40 дней, но не более чем на один год, и на срок не свыше 40 дней. При этом к этим случаям не отнесено обеспечение повседневной жизнедеятельности вышестоящего органа военного управления. Представляется, что такие приказы командира дивизии являются незаконными.

По итогам разбирательства и при наличии состава нарушений командир дивизии может быть привлечен вышестоящим командиром к дисциплинарной (в определенных случаях - к материальной) ответственности.

§ 2. Основания и порядок зачисления военнослужащих в распоряжение

Правовое регулирование зачисления военнослужащих в распоряжение

Вопросами правового положения военнослужащих, зачисленных в распоряжение, занимались, в частности, следующие военные юристы: Л.Л. Климаков <195>, А.А. Абрамов <196>, А.С. Сливков <197>. Однако работы указанных авторов в связи с изменившимся законодательством <198> на сегодняшний день в определенной степени устарели.

<195> Климаков Л.Л. Какие права у военнослужащих при нахождении в распоряжении // Право в Вооруженных Силах. 1998. N 8.

<196> Абрамов А.А. Правовые основы прохождения военной службы в распоряжении // Право в Вооруженных Силах. 2002. N 12.

<197> Сливков А.С. Материальное обеспечение военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, зачисленных в распоряжение командира (начальника) // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 5. С. 27 - 38; N 6. С. 6 - 10.

<198> В части обеспечения денежным довольствием.

Пункт 4 ст. 42 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" устанавливает, что военнослужащий может проходить военную службу не на воинских должностях в случаях:

- нахождения в распоряжении командира (начальника) - не более трех месяцев;
- нахождения в распоряжении командира (начальника) в связи с проведением организационно-штатных мероприятий - не более шести месяцев;
- нахождения в распоряжении командира (начальника) в связи с возбуждением в отношении военнослужащего уголовного дела - до вынесения решения по уголовному делу.

Федеральными законами и нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации могут быть установлены другие случаи прохождения военнослужащими военной службы не на воинских должностях.

В соответствии со ст. 13 Положения о порядке прохождения военной службы для решения вопросов дальнейшего прохождения военной службы военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, могут быть зачислены в распоряжение, как правило, ближайшего прямого командира (начальника), имеющего право издания приказов, должностным лицом, имеющим право назначения на воинскую должность, которую замещает указанный военнослужащий.

Зачисление военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, в распоряжение командира (начальника) допускается в следующих случаях и на следующие сроки:

- а) в случае освобождения от воинской должности (должности) - не более чем на три месяца;
- б) в случае освобождения от воинской должности (должности) в связи с проведением организационно-штатных мероприятий - не более чем на шесть месяцев;
- в) в связи с возбуждением в отношении военнослужащего уголовного дела - до вынесения решения по уголовному делу;
- г) в связи с признанием военнослужащего, находящегося на стационарном лечении, негодным к военной службе, - до окончания стационарного лечения (срока освобождения от исполнения обязанностей по воинской должности, необходимого для оформления увольнения), но не более чем на срок, установленный Положением о военно-врачебной экспертизе;
- д) в связи с переводом из Вооруженных Сил Российской Федерации в федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, и наоборот, а также из одного федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, в другой - не более чем на три месяца;
- е) в связи с безвестным отсутствием более одного месяца - до возвращения военнослужащего в воинскую часть (если не принято иное решение о дальнейшем прохождении им военной службы) или до дня вступления в законную силу (включительно) решения суда о признании его безвестно отсутствующим либо об объявлении умершим;
- ж) в связи с нахождением военнослужащего в плену, в качестве заложника или интернированного - до его освобождения;
- з) в случае расформирования воинской части и сокращения в связи с этим воинской должности, которую замещал военнослужащий женского пола, находящийся в отпуске по беременности и родам или по уходу за ребенком, - до окончания этого отпуска;
- и) при невозможности своевременного исключения военнослужащего, уволенного с военной службы, из списков личного состава воинской части в случаях, предусмотренных Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе" и вышеназванным Положением, - до его исключения.

Военнослужащий, в отношении которого в качестве меры пресечения применено заключение под стражу, зачисляется в распоряжение командира (начальника) со дня заключения под стражу.

Зачисление в распоряжение допускается в отношении военнослужащих, проходящих военную службу по контракту.

Поскольку по своему правовому положению офицеры, проходящие военную службу по призыву, приравниваются к офицерам, проходящим военную службу по контракту, и для них законодательством не предусмотрено иное (абз. 6 п. 1 ст. 2 Федерального закона "О статусе военнослужащих"), постольку они также могут быть зачислены в распоряжение командира (начальника).

Военнослужащие зачисляются в распоряжение, как правило, ближайшего прямого командира (начальника), имеющего право издания приказов. В данном случае имеются в виду командиры (начальники), имеющие право издания приказов по строевой части.

В соответствии со ст. 95 УВС ВС РФ командир полка ежедневно отдает письменные приказы по строевой части, а по мере необходимости - по боевой подготовке и другим вопросам. Приказы подписываются командиром полка и начальником штаба.

В воинской части, где воинская должность начальника штаба не предусмотрена штатом, приказы подписываются командиром воинской части единолично.

Полномочия командира (начальника) издавать приказы (в том числе по строевой части) определены положениями о соответствующем органе военного управления, учреждении и т.д., а также функциональными обязанностями конкретных должностных лиц.

Статус военнослужащего на лиц, зачисленных в распоряжение, распространяется в полном объеме, за исключением возложения на них должностных обязанностей, так как военную службу они проходят не на воинской должности <199>.

<199> Более подробно см.: Комментарий к Положению о порядке прохождения военной службы. М., 2001.

А.А. Абрамов отмечает, что особенностью прохождения военной службы в распоряжении является то, что военнослужащий проходит службу не на воинской должности, а следовательно, лишен возможности исполнять должностные обязанности.

Однако зачисление в распоряжение не дает военнослужащему права игнорировать установленный в воинской части регламент служебного времени и отданные командиром приказы, на него остаются возложенными общие и специальные обязанности военнослужащих, за неисполнение которых он несет ответственность.

Должностные обязанности военнослужащих установлены ст. 24 УВС ВС РФ. Каждый военнослужащий, назначенный на воинскую должность, имеет должностные обязанности, которые определяют его полномочия, а также объем выполняемых им в соответствии с занимаемой воинской должностью задач.

Должностные обязанности исполняются только в интересах военной службы.

Должностные обязанности и порядок их исполнения определяются федеральными законами, общевоинскими уставами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также соответствующими руководствами, наставлениями, положениями, инструкциями или приказами командиров (начальников) применительно к требованиям указанного Устава.

Все время в воинской части в течение суток, а по некоторым положениям и в течение недели распределяется распорядком дня и регламентом служебного времени. Исполнение должностных и специальных обязанностей военнослужащим связано в первую очередь с регламентом его служебного времени.

При определении регламента служебного времени учитывается необходимость выполнения военнослужащими должностных обязанностей в соответствии с распорядком дня, а также мероприятий, направленных на поддержание воинской части (подразделения) в постоянной боевой готовности. Регламент служебного времени при несении боевого дежурства и службы в суточном наряде определяется воинскими уставами и соответствующими инструкциями.

Таким образом, военнослужащий, проходящий военную службу в распоряжении, должен руководствоваться распорядком дня в воинской части и регламентом служебного времени. Командир воинской части вправе привлекать военнослужащего к участию в мероприятиях, направленных на поддержание воинской части (подразделения) в постоянной боевой готовности: к проверке караулов, но при условии, что данные лица хорошо знают караульную службу; исполнению обязанностей старшего машины; при организации круглосуточного дежурства в воинских частях (не путать с внутренним нарядом); к исполнению обязанностей ответственного и иным мероприятиям <200>.

<200> Абрамов А.А. Указ. соч.

В своей работе в отношении прав и мер социальной защиты военнослужащих, зачисленных в распоряжение, командир (начальник) должен, в частности, обеспечить:

- своевременное оформление представления к зачислению военнослужащего, должность которого сокращена и по которому не принято решение, в распоряжение, доведение до него информации, с какого времени он находится в распоряжении;

- ведение строгого учета военнослужащих, зачисленных в распоряжение. Командир (начальник) должен составить список указанных военнослужащих, в котором необходимо указать следующие данные: фамилию, имя, отчество, воинское звание, воинскую должность, дату

рождения, состав семьи, обеспеченность жилым помещением, срок заключенного контракта, с какого времени в распоряжении, отношение к исполнению служебных обязанностей;

- контроль за выплатой денежного довольствия;
- своевременное направление военнослужащего, при необходимости, на ВВК;
- заблаговременное направление личного дела для подсчета выслуги лет (в том случае, если военнослужащий подлежит увольнению);
- своевременное направление военнослужащего в положенные отпуска, в том числе предоставление дополнительных суток отдыха;
- своевременное представление в вышестоящие органы военного управления и контроль прохождения документов, своевременное доведение до военнослужащего соответствующего решения (выписок из приказов о его назначении или увольнении);
- своевременный расчет военнослужащего, уволенного с военной службы или в установленном порядке переведенного к новому месту службы;
- своевременный доклад в вышестоящий кадровый орган об убытии военнослужащего к новому месту службы и исключении из списков личного состава части.

Правовой статус военнослужащих, зачисленных в установленном порядке в распоряжение, имеет определенные особенности, которые будут рассмотрены ниже <201>.

<201> Более подробно см.: Сливков А.С. Указ. соч.

Правовые последствия зачисления военнослужащих в распоряжение

Военнослужащие, зачисленные в распоряжение, имеют отличный от общего правовой статус, заключающийся в следующем.

1. На военнослужащих, зачисленных в распоряжение, не распространяются должностные обязанности, предусмотренные общевойсковыми уставами и положениями. При этом действующее законодательство не содержит прямого запрета на привлечение военнослужащих, зачисленных в распоряжение, к выполнению специальных обязанностей (привлечение к несению боевого дежурства (боевой службы), назначение в суточные и гарнизонные наряды, привлечение для ликвидации последствий стихийных бедствий и в других чрезвычайных обстоятельствах).

2. Военнослужащие, зачисленные в распоряжение командиров (начальников), не несут ответственности за правонарушения, связанные с неисполнением или ненадлежащим исполнением должностных обязанностей, так как военнослужащие, зачисленные в распоряжение, не замещают воинских должностей и на них не возлагаются должностные обязанности, они не могут быть привлечены к ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение должностных обязанностей.

Автор настоящей работы солидарен с А.С. Сливковым, отметившим, что подп. "и" п. 2 ст. 13 Положения о порядке прохождения военной службы не может быть применен к военнослужащим, подлежащим увольнению с военной службы, но не обеспеченным в установленном порядке жилыми помещениями.

3. Военнослужащим, зачисленным в распоряжение, устанавливается порядок обеспечения денежным довольствием, отличный от общего порядка.

В соответствии с Порядком обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 июня 2006 г. N 200 (п. п. 46 - 50), военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, зачисленным в установленном порядке в распоряжение командиров (начальников), за все время нахождения их в распоряжении командиров (начальников), но не более сроков, определенных ст. 13 Положения о порядке прохождения военной службы, выплачиваются оклады по воинскому званию, оклады по ранее занимаемой воинской должности и процентная надбавка за выслугу лет, если иное не предусмотрено вышеназванным Порядком.

Военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, зачисленным в распоряжение командиров (начальников) по основаниям, указанным в подп. "а" и "б" п. 2 ст. 13 Положения о порядке прохождения военной службы, по истечении установленного срока нахождения в распоряжении командира (начальника) денежное довольствие может выплачиваться по решению министра обороны Российской Федерации (в отношении высших офицеров), заместителей министра обороны Российской Федерации, начальников служб Министерства обороны Российской Федерации, начальника Аппарата министра обороны Российской Федерации, главнокомандующих видами Вооруженных Сил Российской Федерации, командующих войсками военных округов, флотами, командующих родами войск Вооруженных Сил Российской Федерации, начальников главных и центральных управлений Министерства обороны Российской Федерации.

Военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, освобожденным от занимаемых воинских должностей, в том числе в связи с проведением организационно-штатных

мероприятий, денежное довольствие в размерах, установленных п. 46 указанного выше Порядка, выплачивается:

- в связи с назначением на новую воинскую должность - со дня, следующего за днем сдачи дел и должности, до дня вступления в исполнение обязанностей по новой воинской должности;
- в связи с поступлением на обучение - со дня, следующего за днем сдачи дел и должности, до дня зачисления на обучение;
- в связи с увольнением с военной службы - со дня, следующего за днем сдачи дел и должности, по день исключения из списков личного состава воинской части.

О сдаче (принятии) дел и должности военнослужащий докладывает по команде рапортом, на основании которого издается приказ командира воинской части.

Днем освобождения от занимаемых воинских должностей военнослужащих расформировываемых воинских частей, в том числе в связи с организационно-штатными мероприятиями, считается день окончания сдачи дел и должности в пределах установленных сроков, но не позднее дня окончания расформирования воинской части.

Как показывает правоприменительная практика органов военного управления и их финансово-экономических служб, военнослужащим, зачисленным в установленном порядке в распоряжение соответствующих командиров (начальников), не выплачиваются различного рода дополнительные денежные выплаты, предусмотренные иными, кроме Порядка обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Так, в частности, военнослужащим, зачисленным в распоряжение, не выплачивается ежемесячное денежное поощрение <202>, предусмотренное Указом Президента Российской Федерации от 18 февраля 2005 г. N 177 "О ежемесячном денежном поощрении отдельных категорий военнослужащих и сотрудников, имеющих специальные звания". Мотивировка финансовых органов заключается в том, что данная надбавка не указана в ведомственных нормативных правовых актах Министерства обороны Российской Федерации, в частности в Порядке обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации.

<202> Следует прийти к выводу, что в Российской Федерации сложилась практика повышения денежного довольствия военнослужащим за счет введения различных надбавок и увеличения им дополнительных выплат. При этом не происходит повышения окладов их денежного содержания и, следовательно, не осуществляется повышение военных пенсий.

Однако согласиться с данной позицией финансовых органов нельзя по следующим основаниям.

Во-первых, то, что указанная надбавка не фигурирует в нормативных правовых актах Министерства обороны Российской Федерации, не означает, что она не подлежит выплате, так как нормативные предписания о выплате указанной надбавки содержатся в нормативном правовом акте, имеющем большую юридическую силу, чем ведомственные акты (в частности, Министерства обороны Российской Федерации). Правила выплаты военнослужащим ежемесячного денежного поощрения содержатся в Указе Президента Российской Федерации, т.е. в акте, по юридической силе большем, чем приказ министра обороны Российской Федерации. Тем более что в настоящее время Указ Президента Российской Федерации "О ежемесячном денежном поощрении отдельных категорий военнослужащих и сотрудников, имеющих специальные звания" не отменен и продолжает действовать.

Во-вторых, сам Порядок обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации в п. 106 закрепляет, что военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, за исключением военнослужащих, занимающих воинские должности в центральном аппарате Министерства обороны Российской Федерации, выплачивается ежемесячное денежное поощрение в размере одного оклада по воинской должности.

В-третьих, ни Указ Президента Российской Федерации "О ежемесячном денежном поощрении отдельных категорий военнослужащих и сотрудников, имеющих специальные звания", ни Порядок обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации не устанавливают, что в случае нахождения военнослужащего в распоряжении указанное ежемесячное денежное поощрение выплате не подлежит.

В связи с изложенным вполне обоснованным представляется мнение, что ежемесячное денежное поощрение подлежит выплате независимо от зачисления военнослужащего в распоряжение.

Вместе с тем на практике возникает также иная проблема, связанная с выплатой военнослужащим, зачисленным в распоряжение, надбавки за сложность, напряженность и специальный режим службы. В большинстве случаев финансовые органы также отказывают в выплате указанной надбавки.

Так, в соответствии с п. 4 ст. 13 Федерального закона "О статусе военнослужащих" военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, дифференцированно, в зависимости от состава военнослужащих и местности прохождения военной службы, выплачивается ежемесячная надбавка за сложность, напряженность и специальный режим военной службы в размерах и порядке, определяемых Министерством обороны Российской Федерации (иным федеральным органом исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба), до 120% оклада по воинской должности.

Правительство Российской Федерации вправе принимать решения о повышении размера ежемесячной надбавки за сложность, напряженность и специальный режим военной службы (далее - надбавка) отдельным категориям военнослужащих в зависимости от места проживания и прохождения военной службы в целях недопущения снижения уровня материального обеспечения военнослужащих в связи с переводом натуральных льгот в денежную форму.

При этом, законодателем не была установлена зависимость выплаты надбавки от того, проходит ли военнослужащий военную службу по контракту на воинской должности или в распоряжении. Надбавка должна была быть дифференцирована федеральным органом исполнительной власти в зависимости: а) от состава военнослужащих, определяемого в соответствии со ст. 46 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе"; б) от местности прохождения военной службы.

В соответствии с п. 46 Порядка обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации (далее - Порядок) военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, зачисленным в установленном порядке в распоряжение командиров (начальников), за все время нахождения их в распоряжении командиров (начальников), но не более сроков, определенных ст. 13 Положения о порядке прохождения военной службы, выплачиваются: а) оклады по воинскому званию; б) оклады по ранее занимаемой воинской должности; в) процентная надбавка за выслугу лет, если иное не предусмотрено Порядком.

Таким образом, надбавка может выплачиваться указанной категории военнослужащих только в том случае, если это предусмотрено другими нормами Порядка.

В соответствии с п. 108 Порядка ежемесячная надбавка за сложность, напряженность и специальный режим военной службы выплачивается военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, занимающим воинские должности, исполнение обязанностей по которым связано с решением сложных задач (заданий), напряженным характером работы, а также выполняющим задачи в специальном режиме военной службы, в зависимости от состава военнослужащих и местности прохождения военной службы в размерах, указанных в этом пункте.

Таким образом, министр обороны Российской Федерации установил прямую зависимость выплаты военнослужащему надбавки от того, занимает он воинскую должность или нет.

Следует указать, что в отличие от порядка в утратившей силу с 1 октября 2006 г. Инструкции, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации 2002 г. N 245 (в редакции Приказа Министра обороны Российской Федерации 2005 г. N 33), предусматривалось, что военнослужащим, находящимся в распоряжении командира (начальника), а также освобожденным от занимаемых воинских должностей, выплата надбавки производится от окладов по ранее занимаемым воинским должностям, а военнослужащим, допущенным в период нахождения в распоряжении в установленном порядке к временному исполнению вакантных воинских должностей, - от окладов по этим воинским должностям.

Автору представляется, что министр обороны Российской Федерации в рассматриваемых нормах Порядка превысил свои полномочия, не только определив размеры и порядок выплаты надбавки, но и сузив по сравнению с федеральным законом круг субъектов, имеющих право на ее получение, существенно ухудшив тем самым положение военнослужащих, находящихся в распоряжении командира (начальника).

Говоря о предусмотренном Постановлением Правительства Российской Федерации от 31 января 2005 г. N 47 повышении размера надбавки для возмещения фактических затрат по проезду на всех видах общественного транспорта городского, пригородного и местного сообщения (за исключением такси), уплате земельного налога и налогов на имущество физических лиц сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации, уголовно-исполнительной системы, Государственной противопожарной службы Министерства Российской Федерации по делам гражданской обороны, чрезвычайным ситуациям и ликвидации последствий стихийных бедствий и военнослужащим, проходящим службу (военную службу по контракту) в городах Москве и Санкт-Петербурге, в Московской и Ленинградской областях, следует отметить, что указанное повышение носит ярко выраженный компенсационный характер и необоснованно включено в надбавку. А включение возмещения фактических затрат в состав надбавки позволяет командованию уменьшить размер этого возмещения военнослужащему или лишить возмещения полностью.

Возвращаясь к утратившему силу Приказу Министра обороны Российской Федерации 2002 г. N 245, следует указать, что в нем в целях социальной защиты военнослужащих, опять же в отличие от Порядка, было определено, что размер надбавки военнослужащим, привлекаемым к

дисциплинарной ответственности, при изменении условий военной службы, снижении результатов служебной деятельности и т.п. по решению соответствующих командиров (начальников) может быть уменьшен ранее периода, на который она установлена, но не более чем до 50% оклада по воинской должности.

В связи с вышесказанным необходимо отметить, что решением Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 17 января 2007 г. N ВКПИ06-94 и Определением Кассационной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 15 марта 2007 г. N КАС07-66 п. 108 Порядка был признан недействующим с момента вступления Приказа в силу в части, устанавливающей в качестве критериев для выплаты надбавки за сложность, напряженность и специальный режим военной службы необходимость занятия воинских должностей, исполнение обязанностей по которым связано с решением сложных задач (заданий), напряженным характером работы, а также выполнением задач в специальном режиме военной службы.

Указанными судебными постановлениями п. 46 Порядка в части, допускающей производство военным служащим, зачисленным в установленном порядке в распоряжение командиров (начальников), дополнительных выплат только в случаях, предусмотренных самим Порядком, также был признан недействующим с момента вступления Приказа в силу.

В мотивировочной части судебных актов было указано следующее:

"Введение дополнительных критериев (в зависимости от нахождения или ненахождения в распоряжении) для выплаты надбавки за сложность, напряженность и специальный режим военной службы по отношению к военным служащим одного состава, проходящим службу в одной местности, законом не предусмотрено.

Законодатель, отменяя для всех категорий военным служащих льготы в натуральной форме, предусмотрел их компенсацию для всех категорий военным служащих (в том числе и находящихся в распоряжении) в виде увеличения надбавки за сложность, напряженность и специальный режим военной службы, одновременно изменив ее сущность и основания выплаты.

Таким образом, каких-либо разграничений в выплате данной надбавки по иным основаниям, кроме установленных п. 4 ст. 13 Федерального закона "О статусе военным служащих", не предусмотрено.

Приведенные выше законодательные предписания до 1 октября 2006 года были реализованы в ведомственных нормативных правовых актах Министерства обороны Российской Федерации.

При этом дополнительные условия входят в противоречие с п. 4 ст. 13 Федерального закона "О статусе военным служащих" и нарушают права военным служащих, зачисленных в распоряжение командиров (начальников), поскольку по сравнению с Федеральным законом вводят дополнительные ограничения для выплаты надбавки за сложность, напряженность и специальный режим военной службы.

Из п. 46 Порядка видно, что в нем перечислены выплаты, полагающиеся военным служащим, зачисленным в распоряжение. Хотя перечень этих выплат не является исчерпывающим, однако оговорка, допускающая его расширение, ограничивается исключительно случаями, предусмотренными самим Порядком.

В то же время п. п. 9 и 10 ст. 13 Федерального закона "О статусе военным служащих" установлено, что кроме выплат, предусмотренных настоящим Федеральным законом, Президентом Российской Федерации, Правительством Российской Федерации, а в пределах выделенных ассигнований министром обороны Российской Федерации (руководителем иного федерального органа исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба) могут устанавливаться надбавки и другие дополнительные выплаты военным служащим.

Таким образом, п. 46 Порядка необоснованно ограничивается производство военным служащим, находящимся в распоряжении, иных выплат, положенных им в силу других нормативных правовых актов".

Судебная практика

В качестве примера судебной практики по рассматриваемому вопросу хотелось бы отметить решение Верховного Суда Российской Федерации от 9 марта 2005 г. N ВКПИ04-132.

Данное судебное постановление было вынесено по делу об оспаривании норм Положения о порядке прохождения военной службы, регулирующих порядок и основания зачисления военным служащих в распоряжение.

"Так, Л. обратился в Верховный Суд Российской Федерации с заявлением, в котором оспаривает законность подп. "и" п. 2 ст. 13, п. 1 ст. 22, п. п. 15, 16, 23, 24 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы, утвержденного Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 года N 1237 "Вопросы прохождения военной службы".

Заявитель указывает, что нормы, регулирующие порядок зачисления в распоряжение командира военнослужащих, уволенных с военной службы, освобождения от занимаемой должности, присвоения очередного воинского звания только при условии занятия воинской должности, допускают бессрочное насильственное удержание на военной службе граждан, досрочно уволенных с военной службы по состоянию здоровья и нуждающихся в улучшении жилищных условий, без обеспечения жилым помещением, позволяют не включать период, в течение которого они остаются в списках личного состава воинской части, в срок для присвоения очередного воинского звания, лишают их различных прав и льгот, предусмотренных законодательством о воинской обязанности и военной службе военнослужащих, препятствуют им в осуществлении права на свободный выбор рода деятельности и профессии, ограничивают права на жилище и нарушают конституционный принцип равенства прав и свобод человека.

В удовлетворении заявленных требований было отказано.

В мотивировочной части судебного решения было указано, что нормы в обжалуемых пунктах Положения о порядке прохождения военной службы устанавливают порядок исключения из списков личного состава воинской части военнослужащих, уволенных с военной службы, и направлены в первую очередь на защиту военнослужащих в целях недопущения случаев незаконного их исключения из списков личного состава воинской части без обеспечения положенными видами довольствия".

Правовая неотложка

Подполковник. Выслуга - 30 календарных лет. В 2005 г. закончился контракт, достиг предельного возраста. Жильем не обеспечен (жду государственный жилищный сертификат). В 2006 г. вывели в распоряжение в связи с организационно-штатными мероприятиями (сокращена должность). Законно ли поступило командование? Сколько времени буду находиться (шесть месяцев или до получения государственного жилищного сертификата) в распоряжении?

В соответствии со ст. 13 Положения о порядке прохождения военной службы для решения вопросов дальнейшего прохождения военной службы военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, могут быть зачислены в распоряжение, как правило, ближайшего прямого командира (начальника), имеющего право издания приказов, должностным лицом, имеющим право назначения на воинскую должность, которую замещает указанный военнослужащий.

В соответствии с вышеназванной статьей зачисление военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, в распоряжение командира (начальника) в случае освобождения от воинской должности (должности) в связи с проведением организационно-штатных мероприятий допускается не более чем на шесть месяцев.

Таким образом, командование поступило законно.

Статья 23 Федерального закона от 27 мая 1998 г. N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих" предусматривает, что военнослужащие - граждане Российской Федерации, общая продолжительность военной службы которых составляет 10 лет и более, нуждающиеся в улучшении жилищных условий по нормам, установленным федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, без их согласия не могут быть уволены с военной службы по достижении ими предельного возраста пребывания на военной службе, состоянию здоровья или в связи с организационно-штатными мероприятиями без предоставления им жилых помещений. При желании указанных военнослужащих получить жилые помещения не по месту увольнения с военной службы они обеспечиваются жилыми помещениями по избранному месту постоянного жительства в порядке, предусмотренном п. 14 ст. 15 вышеназванного Федерального закона.

Военнослужащим - гражданам Российской Федерации, общая продолжительность военной службы которых составляет 10 лет и более, подлежащим увольнению с военной службы по достижении ими предельного возраста пребывания на военной службе, состоянию здоровья или в связи с организационно-штатными мероприятиями, в последний год военной службы Министерством обороны Российской Федерации (иным федеральным органом исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба) по желанию военнослужащего выдается государственный жилищный сертификат для приобретения жилого помещения на семью в избранном после увольнения с военной службы месте жительства в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

По окончании шести месяцев нахождения в распоряжении командира (начальника) военнослужащий может либо согласиться с назначением на предлагаемую ему воинскую должность, либо остаться в распоряжении, несмотря на окончание предусмотренного Положением о порядке прохождения военной службы срока нахождения в распоряжении. Правовое обоснование такой позиции весьма простое. В соответствии со ст. 42 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащий проходит военную службу на воинской должности либо в распоряжении, либо в случае прикомандирования к определенным (ст. 44

Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе") организациям (до 1 января 2007 г.). Так как военнослужащий не прикомандирован к определенным данным Законом организациям, от назначения на воинскую должность отказывается, не может быть уволен до получения государственного жилищного сертификата, он продолжает проходить военную службу в распоряжении командира (начальника).

§ 3. Возложение на военнослужащих исполнения обязанностей по воинской должности

Порядок возложения на военнослужащих исполнения обязанностей по воинской должности

В соответствии с п. 1 ст. 1 Федерального закона "О статусе военнослужащих" статус военнослужащих есть совокупность прав, свобод, гарантированных государством, а также обязанностей и ответственности военнослужащих, установленных данным Федеральным законом, федеральными конституционными законами, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. При этом п. 1 ст. 27 Федерального закона "О статусе военнослужащих" устанавливает, что должностные обязанности военнослужащих и порядок их исполнения определяются федеральными законами, общевойсковыми уставами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Каждый военнослужащий имеет должностные обязанности, которые определяют объем и пределы практического выполнения порученных ему согласно занимаемой должности функций и задач. Эти обязанности определяются воинскими уставами, а также руководствами, наставлениями, положениями, инструкциями или письменными приказами прямых начальников <203>.

<203> Кудашкин А.В., Фатеев К.В. Комментарий к Федеральному закону "О статусе военнослужащих". 4-е изд., перераб. и доп. М., 2005.

Должностные обязанности и права составляют содержание должностного статуса конкретного военнослужащего <204>.

<204> Кудашкин А.В. Конституционно-правовой статус военнослужащих в Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 1998.

При этом служебно-правовое положение <205> военнослужащего можно определить как часть статуса военнослужащего, как положение, возникающее с момента поступления военнослужащего на военную службу и существующее до ее окончания, которое определяется в зависимости от занимаемого служебного (должностного) положения, уровня профессиональной подготовки, состояния здоровья, а также условий прохождения военной службы <206>.

<205> Необходимо отметить, что Положение о порядке прохождения военной службы не устанавливает исчерпывающий перечень обстоятельств и событий, которые могут определять служебно-правовое положение военнослужащих. Законодательство Российской Федерации также не содержит легального понятия "служебно-правовое положение военнослужащих".

<206> Более подробно см.: Шанхаев С.В. Некоторые вопросы перевода военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, к новому месту службы // Право в Вооруженных Силах. 2005. N 12. С. 15 - 19.

Таким образом, должностные обязанности военнослужащих являются неотъемлемым элементом правового статуса военнослужащего и соответственно включены в понятие его служебно-правового положения.

Согласно п. 1 ст. 42 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащий проходит военную службу на воинской должности, за исключением случаев, предусмотренных в указанном Федеральном законе <207>.

<207> См. также: Комментарий к Федеральному закону "О воинской обязанности и военной службе". 3-е изд., перераб. и доп. М., 2007. С. 447 - 448.

В процессе повседневной деятельности часто возникают ситуации, когда появляется необходимость временно возложить исполнение обязанностей по определенной должности на военнослужащего, который эту должность не занимает; например, при убытии в отпуск командир возлагает исполнение своих обязанностей на одного из заместителей, в случае болезни какого-

либо офицера издается приказ о возложении исполнения его обязанностей на другого офицера и т.п.

Институт временного исполнения обязанностей необходим для поддержания нормального функционирования подразделений в случаях, когда военнослужащие, занимающие определенные должности, по каким-то причинам отсутствуют и, следовательно, не имеют возможности исполнять свои должностные обязанности либо данные должности вакантны <208>.

<208> Шорин А.В. Некоторые вопросы соотношения временного исполнения обязанностей (вр.и.о.) и временного исполнения должности (вр.и.д.) // Право в Вооруженных Силах. 2005. N 5. С. 27 - 31. См. также: Титов А.В. Временное исполнение обязанностей по воинской должности - дополнительная обязанность или дополнительная ответственность? // Право в Вооруженных Силах. 2007. N 2. С. 23 - 26.

Законодатель предусмотрел данные ситуации, установив порядок возложения временного исполнения обязанностей.

Пункт 2 ст. 43 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" предусматривает, что на военнослужащего может быть возложено временное исполнение обязанностей по воинской должности, которую он не занимает, с освобождением его от исполнения обязанностей по занимаемой воинской должности - на срок, определяемый Положением о порядке прохождения военной службы.

Необходимо отметить, что до 1 июля 2002 г. Федеральный закон "О воинской обязанности и военной службе" предусматривал возможность, помимо исполнения обязанностей по основной должности, исполнять обязанности по иной вакантной должности. За такое совмещение предусматривалась надбавка в размере до 50% от оклада по дополнительно исполняемой должности.

В настоящее время такое совмещение не предусмотрено - вышеназванный Федеральный закон четко определяет, что возложение временного исполнения обязанностей на военнослужащего возможно только с освобождением его от исполнения обязанностей по основной должности.

В подп. "б" п. 1 ст. 12 Положения о порядке прохождения военной службы определены случаи возложения временного исполнения обязанностей по занятой должности - в случае временного отсутствия военнослужащего либо в случае его отстранения от должности.

Временно военнослужащий может отсутствовать по различным причинам, например, находиться в отпуске, на лечении, на учебе. Законодательством не установлен исчерпывающий перечень случаев.

Непрерывный срок временного исполнения обязанностей по воинской должности, которую военнослужащий не занимает, не должен превышать:

- а) шести месяцев - в случае исполнения обязанностей по вакантной воинской должности;
- б) четырех месяцев - в случае исполнения обязанностей по невакантной воинской должности.

На военнослужащего может быть с его согласия возложено исполнение обязанностей по невакантной воинской должности на период нахождения занимающего ее военнослужащего в отпуске по уходу за ребенком.

Командир воинской части, ему равный по должности или вышестоящий командир (начальник) в случае своего временного отсутствия возлагают временное исполнение обязанностей по своей воинской должности на одного из заместителей.

В иных случаях временное исполнение обязанностей по невакантной воинской должности возлагается на военнослужащего командиром воинской части, ему равным по должности или вышестоящим командиром (начальником), являющимся его прямым начальником и ближайшим прямым начальником временно отсутствующего военнослужащего.

Отличиями временного исполнения обязанностей по невакантной должности от временного исполнения обязанностей по вакантной должности являются следующие:

- 1) не требуется согласия военнослужащего для возложения на него временного исполнения обязанностей по невакантной должности, за исключением возложения обязанностей по невакантной должности в период нахождения занимающего ее военнослужащего в отпуске по уходу за ребенком;
- 2) временное исполнение обязанностей по невакантной воинской должности возлагается на военнослужащего командиром воинской части, ему равным и выше, являющимся для него прямым начальником и ближайшим прямым начальником временно отсутствующего военнослужащего;
- 3) денежное довольствие по временно исполняемой невакантной должности выплачивается исходя из оклада по занимаемой, а не исполняемой воинской должности;
- 4) предельный срок возложения на военнослужащего временного исполнения обязанностей составляет четыре месяца, однако с согласия военнослужащего на него может быть возложено

исполнение обязанностей по невакантной воинской должности на период нахождения занимающего ее военнослужащего в отпуске по уходу за ребенком.

Как и в случае временного возложения исполнения должности, при временном возложении исполнения обязанностей необходимо, чтобы звание военнослужащего соответствовало составу, предусмотренному для должности, обязанности по которой временно возлагаются на военнослужащего.

Положением о порядке прохождения военной службы не ограничена возможность неоднократного возложения на военнослужащего временного исполнения обязанностей по одной и той же воинской должности: п. 2 ст. 12 данного Положения, установив непрерывные сроки временного исполнения обязанностей по воинской должности, допускает возможность последующего возложения указанных обязанностей после его перерыва, т.е. издания приказа о прекращении временного исполнения обязанностей по воинской должности и через определенный промежуток времени (продолжительность которого не установлена) издания приказа о возложении их снова.

Военнослужащие, исполняющие обязанности по воинским должностям, обеспечиваются денежным довольствием в ином порядке.

Так, в соответствии с Порядком обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 июня 2006 г. N 200 (п.п. 44 - 45), военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, на которых в установленном ст. 12 Положения о порядке прохождения военной службы порядке возложено временное исполнение обязанностей по вакантным воинским должностям (врид), со дня вступления в исполнение обязанностей по этим воинским должностям и по день освобождения от их исполнения включительно, но не более предельного срока временного исполнения обязанностей по воинским должностям, которые военнослужащие не занимали, установленного подп. "а" п. 2 ст. 12 указанного Положения, выплачиваются оклады по временно исполняемым воинским должностям.

При этом указанным военнослужащим за периоды временного исполнения этих обязанностей выплачиваются месячные дополнительные выплаты, установленные по исполняемым воинским должностям.

Военнослужащим, на которых возложено временное исполнение обязанностей по невакантным воинским должностям (вр.и.о.), выплачиваются оклады по занимаемым штатным воинским должностям.

Судебная практика

Ниже приводится Определение Кассационной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 12 апреля 2005 г. N КА05-137 <209>.

<209> Текст определения официально опубликован не был.

"Так, В. обратился в Верховный Суд Российской Федерации с заявлением о признании этой статьи (ст. 59 Положения о денежном довольствии военнослужащих Советской Армии и Военно-Морского Флота, введенного в действие Приказом Министра обороны СССР от 14 августа 1978 г. N 075) недействующей в части, устанавливающей ограничение на выплату оклада по временно исполняемой должности для лиц, исполнявших невакантную должность непрерывно не более 60 дней, считая, что такое ограничение противоречит конституционному принципу вознаграждения за труд без какой-либо дискриминации, нарушает его права. В обоснование своего требования он указал, что является начальником учебного отдела Военного финансово-экономического университета Министерства обороны Российской Федерации, в отсутствие заместителя начальника университета по учебной и научной работе неоднократно исполнял его обязанности, в том числе в течение последнего года в общей сложности более пяти месяцев, однако ни разу исполнение обязанностей не продолжалось более 60 суток, в связи с чем на основании статьи 59 Положения ему оклад по временно исполняемой должности выплачен не был, хотя при этом возрастают объем и сложность выполняемой работы.

Решением Верховного Суда Российской Федерации от 14 февраля 2005 года в удовлетворении указанного требования отказано.

В кассационной жалобе В. просил решение суда отменить и вынести новое решение об удовлетворении заявленных требований, ссылаясь на неправильное толкование судом первой инстанции норм материального права. Обсудив доводы кассационной жалобы, Кассационная коллегия Верховного Суда Российской Федерации находит решение суда подлежащим отмене по следующим основаниям.

Ни Федеральный закон "О статусе военнослужащих", ни другие федеральные конституционные законы или федеральные законы не ограничивают право военнослужащих на

выплату месячного оклада по той воинской должности, временное исполнение обязанностей по которой на них возлагается на срок, определяемый Положением о порядке прохождения военной службы.

Поэтому в тех случаях, когда военнослужащий не является штатным заместителем и в его должностные обязанности не входит замещение временно отсутствующего лица, предусмотренное нормативным правовым актом ниже уровня федерального закона, ограничение права на получение оклада по воинской должности, по которой исполняются обязанности, не соответствует требованиям Федерального закона "О статусе военнослужащих".

Указанное ограничение прав военнослужащих не может применяться и в силу статьи 15 (части 3) Конституции Российской Федерации, поскольку установлено правовой нормой, включенной в Положение с грифом "секретно", которое по этой причине не опубликовано официально для всеобщего сведения. Сведения о денежном довольствии военнослужащих, относящемся по своему характеру к социальным гарантиям, предоставляемым государством гражданам, проходящим военную службу, в силу статьи 7 Закона Российской Федерации от 21 июля 1993 г. N 5485-1 "О государственной тайне" не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию <210>.

<210> См.: также Определение Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 25 ноября 2004 г. N 1-68/2004 по гражданскому делу в связи с заявлением С., согласно которому сведения о привилегиях, компенсациях и льготах, установленных хотя бы и секретными законодательными актами, не могут быть государственной тайной.

При таком положении оспариваемое нормативное положение не может быть признано законным, в связи с чем решение суда об отказе в удовлетворении заявления подлежит отмене с вынесением нового решения о признании статьи 59 Положения в оспариваемой части недействующей со дня вынесения решения, то есть с 12 апреля 2005 г.

На основании изложенного и руководствуясь статьей 361 Гражданского процессуального кодекса РФ, Кассационная коллегия Верховного Суда Российской Федерации определила:

решение Верховного Суда Российской Федерации от 14 февраля 2005 г. отменить. Вынести новое решение, которым признать недействующей и не подлежащей применению со дня вынесения настоящего решения статью 59 Положения о денежном довольствии военнослужащих Советской Армии и Военно-Морского Флота, утвержденного Приказом министра обороны СССР от 14 августа 1978 г. N 075 (с последующими изменениями и дополнениями), в части, ограничивающей выплату должностных окладов по временно исполняемым должностям условием, если временное исполнение невакантной должности продолжалось непрерывно более 60 дней".

Как видно, положения приведенного судебного постановления не нашли своего отражения в Порядке обеспечения денежным довольствием военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденном Приказом Министра обороны Российской Федерации от 30 июня 2006 г. N 200 (в части выплаты денежного довольствия военнослужащим, замещающим вакантные (невакантные) воинские должности).

§ 4. Порядок направления военнослужащих на обучение и обучение в образовательных учреждениях

Право военнослужащих на образование и порядок его реализации при прохождении военной службы

"Каждый человек имеет право на образование: образование должно быть направлено к полному развитию человеческой личности и к увеличению уважения к правам человека и основным свободам", - сказано в ст. 26 Всеобщей декларации прав человека.

Право на образование - это право гражданина на получение определенной суммы знаний, культурных навыков, профессиональной ориентации, необходимых для нормальной жизнедеятельности в условиях современного общества. Образование есть целенаправленный процесс обучения в интересах человека, общества, государства, сопровождающийся констатацией достижения гражданином (обучающимся) установленных государством образовательных уровней (образовательных цензов) <211>.

<211> Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации / Отв. ред. В.В. Лазарев. М., 2003.

В соответствии с ч. 1 ст. 43 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на образование. При этом Российское государство исходя из исключительной значимости образования для развития интеллектуального, культурного и экономического потенциала страны в

Законе Российской Федерации от 10 июня 1992 г. N 3266-1 "Об образовании" провозгласило область образования приоритетной.

Исходя из международно-правовых и конституционных норм законодатель в ст. 19 Федерального закона "О статусе военнослужащих" также закрепил право военнослужащих на образование. Названная статья Федерального закона "О статусе военнослужащих" устанавливает различные формы реализации военнослужащими права на образование в зависимости от способа поступления на военную службу, составов военнослужащих, вида учебного заведения и др. <212>.

<212> См. также: Догляд В.Б., Золотухин Г.А. Юридический справочник для поступающих в военно-учебные заведения и другие образовательные учреждения. М., 2001.

В связи с тем что в соответствии с п. 2 ст. 1 Положения о порядке прохождения военной службы прохождение военной службы включает в себя назначение на воинскую должность, в настоящем параграфе будет рассмотрен порядок получения военнослужащими образования в военных образовательных учреждениях профессионального образования, так как обучение в указанных учебных заведениях связано с изменением служебно-должностного положения.

В соответствии с Федеральным законом "О статусе военнослужащих" военнослужащие - граждане Российской Федерации имеют право на обучение в военных образовательных учреждениях профессионального образования (в том числе на получение послевузовского образования) и на курсах (факультетах) подготовки, переподготовки и повышения профессиональной квалификации военнослужащих. Порядок приема военнослужащих в указанные образовательные учреждения и обучения в них определяется федеральными законами и иными нормативными правовыми актами.

В соответствии с п. 9 Типового положения о военном образовательном учреждении высшего профессионального образования, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 18 июня 1999 г. N 650, условия и порядок приема граждан Российской Федерации и военнослужащих других государств в высшие военно-учебные заведения определяются нормативными правовыми актами федерального органа.

В Вооруженных Силах Российской Федерации действует Инструкция об условиях и порядке приема в военные образовательные учреждения высшего профессионального образования Министерства обороны Российской Федерации, утвержденная Приказом министра обороны Российской Федерации от 24 июля 2006 г. N 280. Данная Инструкция определяет требования, предъявляемые к кандидатам из числа офицеров для зачисления в военно-учебные заведения слушателями, порядок предварительного отбора кандидатов, профессионального отбора кандидатов, порядок зачисления офицеров слушателями военно-учебных заведений и пр.

Так, указанной Инструкцией установлено, что в качестве кандидатов из числа офицеров для обучения в военно-учебных заведениях по образовательным программам высшей военной оперативно-тактической подготовки по очной форме обучения рассматриваются офицеры Вооруженных Сил Российской Федерации: имеющие высшее профессиональное образование и полную военно-специальную подготовку по соответствующим военно-учетным специальностям, проходящие военную службу не менее пяти лет на воинских должностях, подлежащих замещению офицерами, в воинских званиях "капитан", им равных и выше, проходящие военную службу не менее года на воинских должностях, для которых штатом предусмотрены воинские звания "майор", им равные и выше, имеющие право заключать контракт на время обучения в вузе и на пять лет военной службы после его окончания.

Воинские должности офицеров, поступающих в военно-учебные заведения, как правило, должны предшествовать воинским должностям, подлежащим замещению офицерами с высшей военной оперативно-тактической подготовкой.

В виде исключения, при условии соблюдения остальных требований, могут рассматриваться кандидаты, проходящие военную службу на воинских должностях, для которых штатом предусмотрено воинское звание "капитан", если они были назначены на эти должности с воинских должностей, для которых штатом предусмотрены воинские звания "майор", им равные и выше, по организационно-штатным мероприятиям. При этом с момента назначения их на указанные должности должно пройти не более года <213>. Также могут рассматриваться офицеры, состоящие в распоряжении соответствующих командиров (начальников) в связи с проведением организационно-штатных мероприятий, до зачисления в распоряжение проходившие военную службу на воинских должностях, для которых штатом предусмотрены воинские звания "майор", им равные и выше.

<213> Срок определяется на 1 сентября года поступления в вуз.

В качестве кандидатов из числа офицеров для обучения в военно-учебных заведениях по образовательным программам высшей военной оперативно-тактической подготовки по заочной

форме обучения рассматриваются офицеры в возрасте, позволяющем проходить военную службу после завершения обучения в вузе не менее года до достижения предельного возраста, занимающие воинские должности, подлежащие комплектованию офицерами с высшей военной оперативно-тактической подготовкой, а также, в виде исключения, офицеры, занимающие воинские должности командиров батальонов (дивизионов, эскадрилий и им равные) не менее трех лет на момент поступления.

Военно-учетные специальности кандидатов из числа офицеров для обучения в военно-учебных заведениях по образовательным программам высшей военной оперативно-тактической подготовки по очной (заочной) форме обучения по занимаемым воинским должностям должны соответствовать специальностям подготовки в вузе, для обучения по которым они рассматриваются в качестве кандидатов.

В виде исключения для обучения в военно-учебных заведениях по образовательным программам высшей военной оперативно-тактической подготовки по очной (заочной) форме обучения могут рассматриваться кандидаты из числа офицеров, военно-учетные специальности которых по занимаемым ими воинским должностям не соответствуют специальностям подготовки в вузе в связи с тем, что они были в течение года назначены на эти должности по организационно-штатным мероприятиям с воинских должностей по военно-учетным специальностям, соответствующим специальностям подготовки в вузе.

В качестве кандидатов для поступления на учебу в военно-учебные заведения для обучения по образовательной программе полной военно-специальной подготовки по очной форме рассматриваются офицеры Вооруженных Сил Российской Федерации: имеющие среднее профессиональное образование и среднюю военно-специальную подготовку, проходящие военную службу не менее трех лет <214> на воинских должностях, подлежащих замещению офицерами, имеющие право заключать контракт на время обучения в вузе и пять лет военной службы после его окончания.

<214> Срок определяется на 1 сентября года поступления в вуз.

Военнослужащие, имеющие высшее профессиональное образование и высшую военную оперативно-тактическую или полную военно-специальную подготовку, а также среднее профессиональное образование и среднюю военно-специальную подготовку, на учебу в военно-учебные заведения для получения подготовки того же уровня не принимаются.

В соответствии с п. 7 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащий, имеющий воинское звание офицера или прапорщика (мичмана), зачисленный в военно-учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру, освобождается от ранее занимаемой воинской должности и назначается на воинскую должность слушателя или иную воинскую должность, предусмотренную для военнослужащих, обучающихся в указанном учебном заведении, адъюнктуре, военной докторантуре, и подлежащую замещению офицерами или прапорщиками (мичманами) соответственно.

Военнослужащий, не имеющий воинского звания офицера или прапорщика (мичмана), зачисленный в военно-учебное заведение, освобождается от ранее занимаемой воинской должности и назначается на воинскую должность курсанта или иную воинскую должность, предусмотренную для военнослужащих, обучающихся в указанном учебном заведении, и подлежащую замещению солдатами, матросами, сержантами или старшинами.

Гражданин, зачисленный в военно-учебное заведение, назначается на воинскую должность курсанта, слушателя или иную воинскую должность, предусмотренную для военнослужащих, обучающихся в указанном учебном заведении, в соответствии с присвоенным ему воинским званием.

Военнослужащие, зачисленные в адъюнктуру или военную докторантуру, назначаются соответственно на должности адъюнктов или военных докторантов. При этом необходимо отметить, что подготовка научно-педагогических кадров в Министерстве обороны Российской Федерации осуществляется в соответствии с Положением о подготовке научно-педагогических и научных кадров в системе послевузовского профессионального образования в Министерстве обороны Российской Федерации, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 15 июля 1999 г. N 310. Данным Положением определено, что подготовка научно-педагогических и научных кадров в системе послевузовского профессионального образования проводится для замещения должностей руководящего, преподавательского и научного состава вузов и научно-исследовательских организаций, а также должностей военнослужащих и гражданского персонала органов управления военным образованием и органов управления военно-научной работой.

Положением о порядке прохождения военной службы определено, что военнослужащие, не зачисленные в военно-учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру, возвращаются в

воинские части, из которых они были направлены для поступления в указанное учебное заведение, адъюнктуру, военную докторантуру, на прежние воинские должности.

Военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, могут быть в порядке, определенном руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, направлены для дальнейшего прохождения военной службы в другую воинскую часть либо уволены с военной службы при наличии оснований для увольнения.

В соответствии с указанной нормой, а также в соответствии с Руководством по комплектованию Вооруженных Сил Российской Федерации солдатами, матросами, сержантами и старшинами, утвержденным Приказом министра обороны Российской Федерации от 16 января 2001 г. N 30, военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, направленные для поступления и не зачисленные в военно-учебные заведения при условии, что воинские части, из которых они направлялись для поступления в военно-учебные заведения, дислоцируются за пределами территории Российской Федерации или удалены от них более чем на 3000 км, а также курсанты, отчисленные из военно-учебных заведений, не выслужившие установленный срок военной службы по призыву, назначаются на воинские должности в воинских частях видов Вооруженных Сил Российской Федерации или воинских частях на территории военного округа (флота) по месту дислокации военно-учебного заведения <215>.

<215> Более подробно см.: Шанхаев С.В. О некоторых правовых аспектах служебных перемещений военнослужащих, проходящих военную службу по призыву // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 10.

В соответствии с п. 9 ст. 11 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащие, окончившие военно-учебные заведения, адъюнктуру, военную докторантуру, назначаются на воинские должности, подлежащие замещению лицами с необходимым уровнем образования и предусмотренные соответствующим перечнем воинских должностей.

При невозможности назначения на указанные воинские должности такие военнослужащие могут быть назначены на иные воинские должности, но не ниже ранее занимаемых.

Офицеры, окончившие высшие военно-учебные заведения, назначаются на воинские должности (в исключительных случаях зачисляются в распоряжение командира (начальника) для дальнейшего назначения на воинскую должность) приказами руководителя федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, а на воинские должности, подлежащие замещению высшими офицерами, - указами Президента Российской Федерации.

В соответствии с действующими нормативными актами военнослужащие, как правило, предоставляют следующие документы:

- рапорт военнослужащего по команде, написанный собственноручно (с правильным указанием названия ВВУЗа);
- справка о штатно-должностной категории по занимаемой военнослужащим должности (в произвольной форме, с угловым штампом и печатью);
- служебная характеристика, отпечатанная в двух экземплярах (с выводом);
- служебно-боевая характеристика;
- служебная карточка;
- направление на ВВК;
- карта медицинского освидетельствования (заключение ВВК);
- карта профессионального отбора;
- карточка-допуск по форме N 2 (или справка (минимальная форма допуска - 2));
- автобиография в двух экземплярах (один экземпляр, написанный собственноручно, второй экземпляр - машинописный);
- фотографии 4,5 x 6 см - 4 штуки (в повседневной форме одежды, заверенные); фотографии 9 x 12 см - 2 штуки (в парадной форме одежды, заверенные);
- протокол заседания комиссии по предварительному профессиональному отбору;
- выписка из протокола заседания аттестационной комиссии;
- выписка из оценочной ведомости результатов сдачи итоговой проверки за летний период обучения 2004 г.;
- копии свидетельства о рождении;
- копии документов об образовании.

Образцы документов

Образец рапорта
на поступление в ВВУЗ

Командиру войсковой части 00222

Рапорт

Я, майор Мальцев Денис Сергеевич, прошу Вашего ходатайства о рассмотрении меня кандидатом для поступления в Военную академию тыла и транспорта имени генерала армии А.В. Хрулева (г. Санкт-Петербург), очно, в 2008 году.

"___" декабря 2007 г.

Начальник продовольственной службы
войсковой части 00222
майор

Д. Мальцев

Заместителю командующего войсками
СКВО по тылу

Рапорт

Ходатайствую по существу рапорта майора Мальцева Дениса Сергеевича о рассмотрении его кандидатом для поступления в Военную академию тыла и транспорта имени генерала армии А.В. Хрулева (г. Санкт-Петербург), очно.

"___" декабря 2007 г.

Командир войсковой части 00222
Полковник

В. Никитчук

Образец справки на кандидата,
поступающего в ВВУЗ

Справка

Настоящая справка дана майору Мальцеву Денису Сергеевичу, начальнику продовольственной службы войсковой части 00222, в воинской должности находится с августа 2000 г., штатно-должностная категория "майор", штат N 11/278-90, утвержден начальником Генерального штаба Вооруженных Сил Российской Федерации 12 июля 1996 г., ВУС - 000000, 17-й тарифный разряд.

"___" декабря 2007 г.

Начальник штаба войсковой части 00222
подполковник

И. Кирсанов

ВЫПИСКА

из оценочной ведомости
начальника продовольственной службы войсковой части 90091
майора Мальцева Дениса Сергеевича
результатов сдачи проверки по командирской подготовке
за летний период обучения 2007 года

N п/п	Наименование дисциплины	Оценка
1	Строевая подготовка	Отлично
2	Требования руководящих документов	Отлично
3	Мобилизационная подготовка	Хорошо
4	ОГП	Отлично
5	Физическая подготовка	Хорошо
6	Огневая подготовка	Хорошо
7	Тактическая подготовка	Отлично

8	РХБЗ	Отлично
9	Специальная подготовка	Хорошо
10	Инженерная подготовка	Отлично

Командир войсковой части 00222
Полковник
"___" _____ 2007 г.

В. Никитчук

Образец выписки из протокола заседания
аттестационной комиссии

ВЫПИСКА ИЗ ПРОТОКОЛА
заседания аттестационной комиссии
войсковой части 00222
N ____

"___" _____ 2007 года

г. Каменск-Шахтинский

Председатель аттестационной комиссии: начальник штаба войсковой части 00222 Кирсанов И.А.

Члены комиссии: заместитель командира войсковой части 00222 по вооружению подполковник Горбачев Д.В., заместитель командира войсковой части 00222 по воспитательной работе подполковник Иванов А.П., заместитель командира войсковой части 00222 по тылу подполковник Устинов А.А.

Секретарь аттестационной комиссии: капитан Кулаков Р.В.

N п/п	Воинское звание, фамилия, имя, отчество, должность	Заключение аттестационной комиссии
1	Майор Мальцев Денис Сергеевич, начальник продовольственной службы войсковой части 00222	Занимаемой должности соответствует. Достоин направления кандидатом для поступления в Военную академию тыла и транспорта имени генерала армии А.В. Хрулева, очно, в 2008 году

С протоколом согласен: майор

Д. Мальцев

Председатель аттестационной комиссии:
подполковник Д. Горбачев

Члены аттестационной комиссии:
подполковник А. Иванов
подполковник А. Устинов

Секретарь
аттестационной комиссии:
капитан Р. Кулаков

Выписка верна:

ПНШ - начальник строевой части

капитан Р. Кулаков

Справка о допуске к сведениям,
составляющим государственную тайну

Подлежит возврату

Угловой штамп
воинской части

СПРАВКА
о допуске по (первой или второй) форме

_____ (воинское звание, фамилия, имя, отчество)

распоряжением № Б/ _____ от "___" _____ 200__ г.
предоставлено право доступа к совершенно секретным сведениям.

Справка действительна до "___" _____ 200__ г.

Начальник _____

(воинское звание, подпись фамилия)

М.П.

Оборотная сторона

1. _____, находясь в течение
(воинское звание, фамилия, инициалы)

_____ в командировке в _____
(срок) (наименование воинской части)

ознакомился с _____
(совершенно секретными или секретными сведениями)

Начальник подразделения по защите

государственной тайны

_____ (воинское звание, подпись, фамилия)

"___" _____ 200__ г.

М.П.

2. _____, находясь в течение
(воинское звание, фамилия, инициалы)

_____ в командировке в _____
(срок) (наименование воинской части)

ознакомился с _____
(совершенно секретными или секретными сведениями)

Начальник подразделения по защите

государственной тайны

_____ (воинское звание, подпись, фамилия)

"___" _____ 200__ г.

М.П.

Примечание: для обучения в военных образовательных учреждениях высшего профессионального образования Министерства обороны Российской Федерации необходимо иметь допуск к сведениям, составляющим государственную тайну, по первой или второй форме. Кандидаты, не имеющие допуск по названным категориям, к вступительным испытаниям не допускаются.

**Порядок прохождения военной службы
в период обучения в военном образовательном учреждении
профессионального образования**

Военнослужащие, обучающиеся в высшем военно-учебном заведении, занимают воинские должности: не имеющие воинских званий офицеров - курсантов, имеющие воинские звания офицеров - слушателей. Воинские должности слушателей занимают также военнослужащие, не имеющие воинских званий офицеров, принятые на учебу после окончания трех или четырех курсов гражданских высших учебных заведений соответствующего профиля. Высшие военно-учебные заведения, в которых студенты при зачислении на учебу назначаются на воинские должности слушателей, определяются министром обороны Российской Федерации.

Слушатели очного обучения и курсанты относятся к переменному составу высшего военно-учебного заведения. К переменному составу относятся также адъюнкты очной адъюнктуры и докторанты.

При этом военнослужащие, зачисленные в высшее военно-учебное заведение по очной форме обучения, заключают в установленном порядке контракт о прохождении военной службы.

Необходимо отметить, что в соответствии с п. 83 Руководства по организации работы высшего военно-учебного заведения Министерства обороны Российской Федерации, утвержденного Приказом министра обороны Российской Федерации от 12 марта 2003 г. № 80, выпускники высшего военно-учебного заведения, выполнившие за период обучения ряд научных работ, включенных в отчеты по научным работам, опубликованных в печати или получивших высокую оценку на конкурсах, могут назначаться для прохождения военной службы в научно-

исследовательские организации Министерства обороны Российской Федерации. Научные работы лауреатов конкурсов на лучшую научную работу могут быть приняты в качестве рефератов при поступлении в адъюнктуру.

Слушатели и курсанты, полностью выполнившие все требования учебного плана и учебных программ данного курса, приказом начальника вуза переводятся на следующий курс.

Слушателям и курсантам, не допущенным к сдаче экзаменов в период экзаменационной сессии, получившим на экзаменах (зачетах с оценкой) не более двух неудовлетворительных оценок, а также не сдавшим зачеты по дисциплинам, экзамены по которым в текущем семестре не проводятся, устанавливаются решением начальника вуза (факультета) индивидуальные сроки сдачи (повторной сдачи) экзаменов и зачетов. Учебная задолженность должна быть ликвидирована, как правило, до начала следующего семестра, но не позднее первого месяца обучения в следующем семестре. Пересдача в целях повышения положительной оценки не допускается. В исключительных случаях отдельным слушателям и курсантам выпускного курса по решению ученого совета вуза (факультета) разрешается повторная сдача не более двух экзаменов (зачетов с оценкой) в целях повышения положительной оценки по дисциплинам, изучавшимся на младших курсах.

Слушателям и курсантам, не сдавшим экзамены и зачеты в экзаменационную сессию или в установленные сроки по уважительным причинам (болезнь, семейные обстоятельства, служебные командировки), подтвержденным в установленном порядке, решением начальника вуза (факультета) устанавливаются индивидуальные сроки сдачи экзаменов и зачетов, или они могут быть оставлены на повторное обучение на данном курсе. Оставление на повторное обучение допускается один раз за весь срок пребывания в вузе по согласованию с начальником, которому подчинен вуз.

Слушатели и курсанты, выполнившие все требования учебного плана и учебных программ, допускаются к итоговой аттестации.

При этом слушателям и курсантам, окончившим высшее военно-учебное заведение с золотой медалью и (или) дипломом с отличием, выплачивается единовременное денежное вознаграждение установленного размера. Необходимо отметить, что указанные военнослужащие пользуются преимущественным правом выбора места военной службы в пределах установленной для вуза разрядки.

Правовые последствия отчисления военнослужащих из военных образовательных учреждений профессионального образования

Необходимо отметить, что законодательство, регулирующее отчисление военнослужащих из военных образовательных учреждений, претерпело определенные изменения <216>.

<216> Более подробно см.: Шанхаев С.В. О некоторых новеллах в законодательстве о перемещении курсантов и слушателей в связи с отчислением из военно-учебных заведений // Право в Вооруженных Силах. 2007. N 5. С. 48 - 51.

Федеральный закон от 1 декабря 2006 г. N 199-ФЗ "О судопроизводстве по материалам о грубых дисциплинарных проступках при применении к военнослужащим дисциплинарного ареста и об исполнении дисциплинарного ареста" и Федеральный закон от 4 декабря 2006 г. N 203-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам ответственности военнослужащих" внесли кардинальные изменения в действующее законодательство. Так, в частности, были внесены изменения в следующие законодательные акты: Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях, Федеральный закон "О воинской обязанности и военной службе", Федеральный закон "О статусе военнослужащих", Федеральный закон "О материальной ответственности военнослужащих".

Основная цель принятия данных законодательных актов - изменение правовой основы привлечения военнослужащих к юридической ответственности. Указанные изменения также в определенной степени коснулись и законодательства, регулирующего порядок прохождения военной службы.

В соответствии со ст. 51 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" военнослужащий подлежит увольнению с военной службы в связи с отчислением из военного образовательного учреждения профессионального образования <217>. Также в соответствии с п. 3 ст. 34 Положения о порядке прохождения военной службы следующие военнослужащие подлежат увольнению с военной службы в связи с отчислением из военно-учебного заведения (подп. "ж" п. 1 ст. 51 вышеназванного Федерального закона) (адъюнктуры, военной докторантуры) и при отсутствии других оснований для увольнения:

<217> Тюрин А.И. О некоторых противоречиях в законодательстве об увольнении с военной службы в связи с отчислением из военного образовательного учреждения профессионального образования // Право в Вооруженных Силах. 2004. N 12.

- военнослужащие мужского пола, не достигшие возраста 18 лет;
- военнослужащие женского пола, не имеющие воинского звания офицера или прапорщика (мичмана);
- военнослужащие мужского пола, проходящие военную службу по контракту (за исключением военнослужащих, подлежащих направлению для прохождения военной службы по призыву), а также военнослужащие женского пола, имеющие воинское звание офицера или прапорщика (мичмана), не желающие заключать новый контракт.

При этом в соответствии с п. 10 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащие мужского пола, проходящие военную службу по контракту, а также военнослужащие женского пола, имеющие воинские звания офицеров и прапорщиков (мичманов), отчисленные из военно-учебных заведений, адъюнктуры, военной докторантуры, желающие продолжить военную службу и заключить новый контракт, направляются к новому месту военной службы, где заключают новый контракт о прохождении военной службы. Военнослужащие мужского пола, проходящие военную службу по контракту, а также военнослужащие женского пола, имеющие воинские звания офицеров и прапорщиков (мичманов), не желающие заключать новый контракт, увольняются с военной службы (за исключением военнослужащих, указанных в п. 8 названной статьи).

Пунктом 8 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы предусмотрено, что военнослужащие мужского пола, отчисленные из военно-учебных заведений за недисциплинированность, неуспеваемость или нежелание учиться, а также за отказ заключить контракт, если к моменту отчисления из указанных учебных заведений они достигли возраста 18 лет, не выслужили установленного срока военной службы по призыву и не имеют права на увольнение с военной службы, освобождение или отсрочку от призыва на военную службу, направляются для прохождения военной службы по призыву. При этом в соответствии с п. 82 Руководства по комплектованию Вооруженных Сил Российской Федерации солдатами, матросами, сержантами и старшинами, утвержденного Приказом Министра обороны Российской Федерации от 16 января 2001 г. N 30, курсанты, отчисленные из военно-учебных заведений, не выслужившие установленный срок военной службы по призыву, назначаются на воинские должности в воинских частях видов Вооруженных Сил Российской Федерации или воинских частях на территории военного округа (флота) по месту дислокации военно-учебного заведения.

В соответствии с п. 94 Руководства по организации работы высшего военно-учебного заведения Министерства обороны Российской Федерации <218>, утвержденного Приказом министра обороны Российской Федерации от 12 марта 2003 г. N 80, за невыполнение учебных планов, нарушение воинской дисциплины слушатели и курсанты могут быть отчислены из вуза.

<218> Необходимо отметить, что в Вооруженных Силах Российской Федерации указанное Руководство является единственным нормативным правовым актом, устанавливающим основания отчисления курсантов и слушателей из военно-учебных заведений.

Курсанты до заключения ими контракта о прохождении военной службы отчисляются из высшего военно-учебного заведения по неуспеваемости, недисциплинированности, нежеланию учиться, по состоянию здоровья (на основании заключения военно-врачебной комиссии), в связи с невозможностью продолжать обучение по не зависящим от них причинам, а также при незаключении контракта о прохождении военной службы.

Слушатели и курсанты, проходящие военную службу по контракту, отчисляются из вуза в связи с невыполнением ими условий контракта (в том числе в части невыполнения требований к успеваемости и дисциплинированности обучающихся), по состоянию здоровья (на основании заключения военно-врачебной комиссии), в связи с невозможностью продолжать обучение по не зависящим от них причинам.

По неуспеваемости (невыполнению требований к успеваемости) отчисляются слушатели и курсанты, не сдавшие в экзаменационную сессию экзамены (зачеты с оценкой) или не допущенные к экзаменам (зачетам с оценкой) по трем и более дисциплинам, получившие при пересдаче экзаменов (зачетов с оценкой) две неудовлетворительные оценки, не ликвидировавшие учебную задолженность в установленные сроки, а также лица, указанные в абз. 3 п. 93 указанного выше Руководства.

Курсанты военных авиационных институтов, имеющие летную неуспеваемость (профессиональную непригодность) или признанные по состоянию здоровья не годными к летному обучению (на основании заключения врачебно-летной комиссии), могут быть отчислены из

высшего военно-учебного заведения либо по их желанию переведены в другое высшее военно-учебное заведение в порядке, определенном в п. 96 указанного Руководства.

Таким образом, в соответствии с названными выше нормативными правовыми актами основаниями для исключения слушателей и курсантов из военно-учебного заведения являются:

- недисциплинированность (нарушение воинской дисциплины);
- неуспеваемость или нежелание учиться (невыполнение учебных планов);
- отказ заключить контракт;
- состояние здоровья (на основании заключения военно-врачебной комиссии);
- невозможность продолжать обучение по не зависящим от них причинам;
- невыполнение ими условий контракта.

Федеральный закон "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам ответственности военнослужащих" от 4 декабря 2006 г. N 203-ФЗ с момента вступления в силу установил новые порядок и основания привлечения военнослужащих к юридической ответственности, в том числе связанные с отчислением военнослужащих из военно-учебных заведений.

Данным Федеральным законом был дополнен ст. 28.4 ("Дисциплинарное взыскание и его применение") Федеральный закон "О статусе военнослужащих". Среди прочих дисциплинарных взысканий указанная статья предусматривает, что досрочное увольнение с военной службы в связи с невыполнением условий контракта применяется к военнослужащему, проходящему военную службу по контракту, за исключением высших офицеров и курсантов военных образовательных учреждений профессионального образования, а отчисление из военного образовательного учреждения профессионального образования применяется к курсанту военного образовательного учреждения профессионального образования.

Таким образом, Федеральный закон "О статусе военнослужащих" (в редакции Федерального закона от 4 декабря 2006 г. N 203-ФЗ) не предоставляет начальнику ВВУЗа, в отличие от Руководства по организации работы высшего военно-учебного заведения Министерства обороны Российской Федерации, возможность отчисления (увольнения с военной службы) курсантов военно-учебных заведений (любого федерального органа исполнительной власти, в котором законом предусмотрена военная служба) в связи с невыполнением ими условий контракта, а также возможность отчисления слушателей (офицеров) как меру дисциплинарного взыскания.

Основания отчисления из военно-учебного заведения, предусмотренные в Руководстве по организации работы высшего военно-учебного заведения Министерства обороны Российской Федерации, подлежат применению с учетом норм, указанных в Федеральном законе "О статусе военнослужащих" (в редакции Федерального закона от 4 декабря 2006 г. N 203-ФЗ).

Таблица 4

Основания отчисления из военно-учебного заведения
слушателей (увольнения с военной службы
или перевода к новому месту службы)

Основания отчисления из военно-учебного заведения слушателей (увольнения с военной службы или перевода к новому месту службы)	Основания отчисления из военно-учебного заведения курсантов
<ul style="list-style-type: none"> - невыполнение ими условий контракта; - отказ заключить контракт; - состояние здоровья (на основании заключения военно-врачебной комиссии); - невозможность продолжать обучение по не зависящим от них причинам 	<ul style="list-style-type: none"> - нарушение воинской дисциплины; - неуспеваемость или нежелание учиться (невыполнение учебных планов); - отказ заключить контракт; - состояние здоровья (на основании заключения военно-врачебной комиссии); - невозможность продолжать обучение по не зависящим от них причинам

§ 5. Правовое регулирование
предоставления военнослужащим отпусков

Право на отдых.

Виды отпусков, предоставляемых военнослужащим

Согласно ст. 24 Всеобщей декларации прав человека (1948) право на отдых является неотъемлемым и одним из основных прав человека. В соответствии с ч. 5 ст. 37 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на отдых.

Н.А. Новиков <219> и О.А. Ищенко <220> отмечают, что целью отдыха военнослужащих являются охрана и укрепление их здоровья, создание условий службы для ограничения воздействия опасных факторов военной службы в связи со специфичностью деятельности Вооруженных Сил Российской Федерации - эксплуатацией сложной боевой техники и вооружения, работой со взрывчатыми веществами и иными источниками повышенной опасности, способными при нарушении правил обращения и эксплуатации причинить вред военнослужащему, а также значительный ущерб окружающей среде в виде катастроф с человеческими жертвами и материальными потерями.

<219> Новиков Н.А. Реализация права военнослужащих на отдых - обязанность каждого командира (начальника) и самого военнослужащего // Военно-правовое обозрение. 2001. N 3.

<220> Ищенко О.А. Реализация права на отдых военнослужащими как одно из условий поддержания боеготовности Вооруженных Сил Российской Федерации // Российский военно-правовой сборник. 2005. N 5.

Отдых для военнослужащего - необходимое средство сохранения жизни и здоровья в интересах военной службы.

При анализе законодательства можно выделить следующие составные части права военнослужащих на отдых:

- перерыв в течение служебного времени для отдыха и питания (обеденный перерыв);
- ежедневный отдых;
- еженедельный отдых;
- отдых в праздничные дни;
- основной отпуск и в случаях, предусмотренных законодательством, дополнительный отпуск;
- дополнительные сутки отдыха за неиспользованное время отдыха в связи с исполнением обязанностей военной службы в рабочие дни сверх установленной продолжительности еженедельного служебного времени;
- дополнительные сутки отдыха за неиспользованное время отдыха в связи с исполнением обязанностей военной службы в выходные и праздничные дни;
- дополнительные сутки отдыха за неиспользованное время отдыха в связи с привлечением к мероприятиям, проводимым без ограничения общей продолжительности еженедельного служебного времени;
- дополнительные сутки отдыха военнослужащим, привлеченным к мероприятиям, проводимым без ограничения общей продолжительности еженедельного служебного времени, перечень которых определен Приказом министра обороны Российской Федерации от 10 ноября 1998 г. N 492.

При этом Н.А. Новиков под субъективным правом на отдых военнослужащих понимает материально обусловленную, реально существующую, гарантированную государством, закрепленную Конституцией Российской Федерации и другими нормативными правовыми актами возможность лица обладать и пользоваться всеми предусмотренными благами в сфере отдыха, а также возможность определять меру своего поведения при выборе объема, формы и вида реализации данного права и требовать от государства защиты в случае его нарушения <221>.

<221> Новиков Н.А. Указ. соч.

В соответствии с п. 5 ст. 11 Федерального закона "О статусе военнослужащих" военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, ежегодно предоставляется основной отпуск.

Военнослужащим, проходящим военную службу по контракту и по призыву в районах Крайнего Севера, приравненных к ним местностях и других местностях с неблагоприятными климатическими или экологическими условиями, в том числе отдаленных, а также на воинских должностях, исполнение обязанностей военной службы на которых связано с повышенной опасностью для жизни и здоровья, продолжительность основного отпуска увеличивается на срок

до 15 суток или предоставляются дополнительные сутки отдыха в соответствии с нормами, устанавливаемыми Положением о порядке прохождения военной службы.

По просьбе военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, основной отпуск может быть предоставлен им по частям.

Порядок предоставления основного отпуска

В соответствии со ст. 29 Положения о порядке прохождения военной службы военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, основной отпуск предоставляется ежегодно на основании приказа командира воинской части. По их просьбе основной отпуск может быть предоставлен им по частям. При этом продолжительность одной части не может быть менее 15 суток.

Продолжительность основного отпуска военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, устанавливается:

а) военнослужащим, общая продолжительность военной службы которых в льготном исчислении составляет менее 10 лет, - 30 суток;

б) военнослужащим, общая продолжительность военной службы которых в льготном исчислении составляет от 10 до 15 лет, - 35 суток;

в) военнослужащим, общая продолжительность военной службы которых в льготном исчислении составляет от 15 до 20 лет, - 40 суток;

г) военнослужащим, общая продолжительность военной службы которых в льготном исчислении составляет 20 лет и более, - 45 суток.

Продолжительность основного отпуска военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, в год поступления его на военную службу по контракту и в год увольнения с военной службы исчисляется путем деления продолжительности основного отпуска, установленной военнослужащему, на 12 и умножения полученного количества суток на количество полных месяцев военной службы, прошедших от начала военной службы до окончания календарного года, в котором военнослужащий поступил на военную службу, или от начала календарного года до предполагаемого дня исключения его из списков личного состава воинской части.

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 неиспользованного времени основного отпуска с предоставлением его военнослужащему.

В таком же порядке исчисляется продолжительность основного отпуска военнослужащего при досрочном (до истечения срока контракта) увольнении, если отпуск не использован ранее в соответствии с планом отпусков <222>.

<222> Более подробно см.: Климаков Л.Л. Предоставление отпусков военнослужащим, увольняющимся с военной службы // Военно-правовое обозрение. 2001. N 3.

При этом в соответствии с п. 14 Инструкции по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 сентября 2002 г. N 350, в случае предоставления военнослужащему основного отпуска по частям в году изменения выслуги лет, при которой продолжительность этого отпуска увеличивается, одна (несколько частей) из которых предоставляется после даты соответствующего изменения выслуги лет, продолжительность одной части основного отпуска увеличивается на пять суток (п. п. 1 и 2 ст. 29 вышеназванного Положения).

Законодательством предусмотрено, что продолжительность основного отпуска увеличивается (предоставляются дополнительные сутки отдыха) следующим категориям военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, в соответствии с нормами:

а) ветеранам боевых действий на территориях других государств - на 15 суток <223>;

<223> О проблемах предоставления указанного вида отпуска см.: Корякин В.М. Право ветеранов боевых действий на дополнительный отпуск никто не отменял (или о том, как стремление законодателя к юридической точности может иногда ввести людей в заблуждение) // Право в Вооруженных Силах. 2007. N 6. С. 9 - 11; Гаврюшенко П.И. Изменения юридико-технического характера в Федеральном законе "О статусе военнослужащих" не влекут за собой ограничения прав ветеранов боевых действий, выполняющих задачи на территории Российской Федерации, на дополнительный отпуск // Там же. С. 11 - 16.

б) военнослужащим, проходящим военную службу <224>:

<224> Перечень районов и местностей Российской Федерации с неблагоприятными климатическими условиями, на территории которых военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, увеличивается продолжительность ежегодного основного отпуска или предоставляются дополнительные сутки отдыха, утвержден Постановлением Правительства Российской Федерации от 5 июня 2000 г. N 434.

- в районах Крайнего Севера, а также в местностях с неблагоприятными экологическими условиями, - на 15 суток;

- в местностях, приравненных к районам Крайнего Севера, - на 10 суток;

- в местностях с неблагоприятными климатическими условиями, в том числе отдаленных, - на 5 суток;

в) военнослужащим, находящимся на воинских должностях (должностях), исполнение обязанностей военной службы на которых связано с повышенной опасностью для жизни и здоровья, - на 15 суток. Перечни указанных воинских должностей определяются руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба <225>. Приказом министра обороны Российской Федерации от 13 сентября 2002 г. N 365 утверждены Перечни воинских должностей, подлежащих замещению офицерами (прапорщиками (мичманами), солдатами, матросами, сержантами, старшинами), связанных с повышенной опасностью для жизни и здоровья.

<225> Приказ ФСБ России от 8 сентября 2001 г. N 487 "Об увеличении продолжительности основного отпуска военнослужащим радиоконтрразведывательных подразделений органов федеральной службы безопасности".

В случае наличия нескольких оснований для увеличения продолжительности основного отпуска время увеличения суммируется и устанавливается с учетом общей продолжительности отпуска - 60 суток.

Вместо увеличения продолжительности основного отпуска или его части по желанию военнослужащего ему может предоставляться до дня начала отпуска дополнительное время отдыха из расчета одни сутки отдыха за каждые сутки установленного Положением о порядке прохождения военной службы увеличения отпуска.

Учет предоставления дополнительных суток отдыха ведется отдельно в журнале в порядке согласно приложению N 2 к Положению о порядке прохождения военной службы <226>.

<226> Более подробно см.: Зарипов О.В. О дополнительных днях отдыха военнослужащих // Право в Вооруженных Силах. 2005. N 5.

Общая продолжительность основного отпуска с учетом дополнительного времени отдыха не может превышать 60 суток, не считая времени, необходимого для проезда к месту использования отпуска и обратно.

Военнослужащим, окончившим военно-учебное заведение, основной отпуск предоставляется по окончании указанного учебного заведения.

Продолжительность основного отпуска военнослужащих увеличивается на количество суток, необходимое для проезда к месту использования отпуска и обратно (не менее одних суток в один конец), но не более чем на 15 суток. Если основной отпуск военнослужащим предоставлен по частям, то время, необходимое для проезда к месту использования отпуска и обратно, предоставляется один раз.

Отпуска предоставляются военнослужащим в любое время года с учетом необходимости чередования периодов их использования, а также обеспечения боевой готовности воинской части и в соответствии с планом отпусков <227>.

<227> Руководителям федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, отпуска предоставляются в соответствии с планом, утверждаемым Президентом Российской Федерации.

Положением о порядке прохождения военной службы предусмотрено, что основной отпуск предоставляется по желанию в удобное для них время военнослужащим:

а) ветеранам Великой Отечественной войны;

б) ветеранам боевых действий на территориях других государств;

в) имеющим такое право в соответствии с законодательством Российской Федерации о социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС, и лицам, приравненным к данной категории граждан;

- г) имеющим ребенка-инвалида до 16 лет;
- д) одиноким, воспитывающим ребенка в возрасте до 14 лет;
- е) награжденным знаком "Почетный донор России";
- ж) имеющим трех и более детей в возрасте до 16 лет.

По просьбе военнослужащего и с согласия командира воинской части предоставление военнослужащему основного и дополнительных отпусков допускается последовательно, без разрыва между ними.

Военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, жены которых находятся в отпуске по беременности и родам, основной отпуск предоставляется с учетом желания военнослужащих.

В случае когда основной и (или) дополнительные отпуска за истекший год не были предоставлены военнослужащему, проходящему военную службу по контракту, в связи с его болезнью или другими исключительными обстоятельствами, отпуск предоставляется военнослужащему в первом квартале следующего года с учетом времени проезда к месту использования отпуска и обратно.

Военнослужащему, проходящему военную службу по призыву, не использовавшему по уважительным причинам основной и дополнительный отпуска, указанные отпуска предоставляются при увольнении с военной службы с исключением его из списков воинской части в день окончания последнего из отпусков, который должен совпадать с днем истечения срока военной службы.

Военнослужащему, проходящему военную службу за пределами территорий Российской Федерации и государств - участников Содружества Независимых Государств, разрешается объединять основные отпуска, но не более чем за два года. При этом общая продолжительность отпуска не должна превышать 60 суток за год, исключая время, необходимое для проезда к месту использования отпуска и обратно.

Отпуска, не использованные военнослужащим в период его пребывания за границей, предоставляются ему в течение года после возвращения в Российскую Федерацию.

Предоставление отпусков военнослужащему осуществляется с таким расчетом, чтобы последний из них был использован полностью до дня истечения срока его военной службы. При невозможности предоставления основного и дополнительных отпусков до дня истечения срока военной службы они могут быть предоставлены военнослужащему при его увольнении последовательно, без разрыва между отпусками. В этом случае исключение военнослужащего из списков личного состава воинской части производится по окончании последнего из отпусков и после сдачи военнослужащим дел и должности.

Военнослужащим-супругам, проходящим военную службу по контракту, основной отпуск по их желанию предоставляется одновременно.

Военнослужащим, заболевшим во время основного или дополнительного отпуска, кроме отпуска по личным обстоятельствам, основной или дополнительный отпуск продлевается на соответствующее количество дней болезни. Продление отпуска в этом случае осуществляется командиром воинской части на основании справки из лечебного учреждения.

В случае тяжелого состояния здоровья или смерти (гибели) близкого родственника военнослужащего (супруга, матери, отца, сына, дочери, родного брата, родной сестры, отца, матери супруга или лица, на воспитании которого находился военнослужащий или которого он воспитывает), а также пожара, другого стихийного бедствия, постигших семью или близкого родственника военнослужащего, находящегося в отпуске (кроме отпуска по личным обстоятельствам), военный комендант гарнизона (военный комиссар), на территории которого военнослужащий находится в отпуске, имеет право предоставить этому военнослужащему (по его желанию) отпуск по личным обстоятельствам на срок до 10 суток с увеличением времени, необходимого для проезда к месту использования отпуска и обратно. О предоставленном отпуске военный комендант гарнизона (военный комиссар) немедленно извещает командира воинской части, в которой проходит военную службу указанный военнослужащий. При этом отпуск продлевается на количество суток предоставленного ему отпуска по личным обстоятельствам.

Порядок предоставления каникулярных и дополнительных отпусков

В соответствии со ст. 30 Положения о порядке прохождения военной службы каникулярные отпуска предоставляются военнослужащим, обучающимся в военно-учебных заведениях по очной форме обучения (кроме школ техников), во время перерывов в учебных занятиях на следующие сроки:

- а) зимний каникулярный отпуск - 15 суток;
- б) летний каникулярный отпуск - 30 суток.

Летний каникулярный отпуск является основным, а зимний - дополнительным.

Время, необходимое для проезда к месту использования каникулярных отпусков и обратно, не предоставляется. Право на бесплатный проезд к месту использования основного каникулярного отпуска и обратно (в год окончания учебы - к месту военной службы) предоставляется ежегодно.

В соответствии с п. 95 Инструкции по делопроизводству в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 23 мая 1999 г. N 170, отпускные билеты слушателям и курсантам подписывает начальник строевого отдела военного учебного заведения.

Военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, предоставляются учебные отпуска для подготовки к вступительным экзаменам (экзаменам) и сдачи вступительных экзаменов (экзаменов):

а) в военно-учебные заведения, адъюнктуру, военную докторантуру и в период обучения в них;

б) в образовательные учреждения профессионального образования с обучением без отрыва от исполнения служебных обязанностей (по заочной и очно-заочной форме обучения) и в период обучения в них.

Продолжительность учебных отпусков для подготовки к вступительным экзаменам (экзаменам) и сдачи вступительных экзаменов (экзаменов) в военно-учебные заведения и в образовательные учреждения профессионального образования, а также в период обучения в них устанавливается в соответствии с федеральными законами и нормативными правовыми актами Правительства Российской Федерации.

Для подготовки к вступительным экзаменам и сдачи вступительных экзаменов в адъюнктуру, военную докторантуру предоставляется учебный отпуск продолжительностью:

а) военнослужащим, допущенным к сдаче вступительных экзаменов, - 30 суток;

б) военнослужащим, поступающим с частично сданными кандидатскими экзаменами, - 10 суток на каждый оставшийся экзамен.

Военнослужащим, зачисляемым в адъюнктуру, военную докторантуру без сдачи вступительных экзаменов, учебный отпуск не предоставляется.

Основанием для предоставления учебного отпуска является извещение, подписанное начальником военно-учебного заведения или руководителем научно-исследовательского учреждения, о допуске военнослужащего к сдаче вступительных экзаменов.

Продолжительность учебного отпуска увеличивается на время проезда к месту нахождения военно-учебного заведения (научно-исследовательского учреждения) и обратно.

В период обучения военнослужащего в адъюнктуре <228>, военной докторантуре по заочной форме обучения ему предоставляются:

<228> Акчурин З.Х. О порядке предоставления отпусков адъюнктам и докторантам высших военно-учебных заведений // Право в Вооруженных Силах. 2005. N 10.

а) для подготовки - один свободный день в неделю, кроме выходных и праздничных дней, а также на четвертом году обучения по желанию адъюнкта или докторанта могут предоставляться два свободных дня в неделю. Предоставляемые свободные дни оформляются приказом командира воинской части, выписка из которого высылается по месту обучения;

б) для сдачи кандидатских экзаменов и подготовки диссертации - 30 суток ежегодно без учета времени проезда от места службы до места нахождения образовательного учреждения или научно-исследовательского учреждения и обратно.

Военнослужащему, проходящему военную службу по контракту, являющемуся соискателем ученой степени кандидата или доктора наук, при условии успешного сочетания служебной деятельности с научной работой по рекомендации ученого совета образовательного учреждения или ученого совета научно-исследовательского учреждения, где он является соискателем ученой степени, командованием воинской части, где проходит военную службу соискатель ученой степени, в порядке, определяемом руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, предоставляются творческие отпуска продолжительностью:

а) для соискателя ученой степени доктора наук - до шести месяцев;

б) для соискателя ученой степени кандидата наук - до трех месяцев.

Отпуск по болезни предоставляется военнослужащему на основании заключения военно-врачебной комиссии в соответствии с Положением о военно-врачебной экспертизе. При этом отпуск по болезни предоставляется военнослужащему на срок от 30 до 60 суток.

Военнослужащему, проходящему военную службу по призыву, отпуск по болезни может быть продлен не более чем на 60 суток.

Военнослужащему, проходящему военную службу по контракту, отпуск по болезни может быть продлен не более чем на 30 суток.

В общей сложности срок непрерывного нахождения военнослужащего на лечении в лечебных учреждениях и в отпуске по болезни не должен превышать четырех месяцев, кроме случаев, когда законодательством Российской Федерации предусмотрены более длительные сроки нахождения на лечении.

По истечении установленного срока непрерывного нахождения на лечении и в отпуске по болезни военнослужащий подлежит освидетельствованию военно-врачебной комиссией для решения вопроса о годности его к военной службе.

Срок непрерывного нахождения на лечении военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, может быть продлен в случае, если по завершении лечения он возвратится к исполнению обязанностей военной службы. Порядок продления срока непрерывного нахождения на лечении определяется руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

Освидетельствование для решения вопроса о годности к военной службе военнослужащих, получивших увечье (ранение, травму, контузию) при защите Отечества, при выполнении задач в условиях чрезвычайного положения и при вооруженных конфликтах или исполнении иных обязанностей военной службы (служебных обязанностей), а также военнослужащих, получивших заболевание в период прохождения военной службы за границей, на территориях государств, где велись боевые действия, в период пребывания на разведывательной или контрразведывательной работе за границей, проводится по окончании стационарного лечения независимо от его продолжительности.

Для отдельных категорий военнослужащих из числа плавающего, летного состава и некоторых других специалистов после выполнения ими неблагоприятно отражающихся на здоровье задач (работ, упражнений) проводится медицинская реабилитация, организуется профилактический отдых в санаториях, домах отдыха и на базах отдыха Министерства обороны Российской Федерации (федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба).

Необходимость в таких оздоровительных мероприятиях определяется Министерством обороны Российской Федерации (федеральным органом исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба) на основании рекомендаций военно-медицинских служб, данных ими по результатам исследований.

Порядок предоставления военнослужащим дополнительных суток профилактического отдыха для медицинской реабилитации определяется руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, согласно приложению N 2 к Положению о порядке прохождения военной службы.

В соответствии с указанным приложением военнослужащим (в том числе военнослужащим, проходящим военную службу по призыву), участвовавшим в походах кораблей (судов, подводных лодок), дальних полетах воздушных судов, космических полетах либо выполнявшим более одного месяца специальные задачи по восстановлению конституционного порядка, принимавшим участие в выполнении мероприятий чрезвычайного положения, в ликвидации последствий стихийных бедствий и других чрезвычайных ситуаций, вместо дополнительных суток отдыха для проведения медико-психологической реабилитации и восстановления здоровья может быть организован отдых продолжительностью до 30 суток (реабилитационный отпуск) <229>.

<229> Более подробно см.: Митюрин Д.А. О предоставлении реабилитационных отпусков // Военно-правовое обозрение. 2001. N 3.

Отпуск по личным обстоятельствам предоставляется военнослужащему на срок до 10 суток в случае:

а) тяжелого состояния здоровья или смерти (гибели) близкого родственника военнослужащего (супруга, отца, матери, сына, дочери, родного брата, родной сестры, отца, матери супруга или лица, на воспитании которого находился военнослужащий);

б) пожара, другого стихийного бедствия, постигших семью или близкого родственника военнослужащего;

в) в других исключительных случаях, когда присутствие военнослужащего в семье необходимо, - по решению командира воинской части.

Обстоятельства, по которым предоставлен такой отпуск, должны быть документально подтверждены. Продолжительность отпуска по личным обстоятельствам, предоставляемого военнослужащему в соответствии с изложенным выше, увеличивается на количество суток, необходимое для проезда наземным (водным, воздушным) транспортом к месту использования отпуска и обратно.

Военнослужащим, общая продолжительность военной службы которых составляет 20 лет и более, в один год из трех лет до достижения ими предельного возраста пребывания на военной службе либо в год увольнения с военной службы по состоянию здоровья или в связи с

организационно-штатными мероприятиями, кроме основного отпуска, по их желанию предоставляется отпуск по личным обстоятельствам продолжительностью 30 суток. Указанный отпуск предоставляется также военнослужащим, проходящим военную службу после достижения ими предельного возраста пребывания на военной службе и не использовавшим этот отпуск ранее. Данный отпуск предоставляется один раз за весь период военной службы, что фиксируется в личном деле военнослужащего.

При этом в соответствии с п. 16 Инструкции по организации прохождения военной службы офицерами и прапорщиками (мичманами) в Вооруженных Силах Российской Федерации, утвержденной Приказом министра обороны Российской Федерации от 30 сентября 2002 г. N 350, выписка из приказа командира (начальника) воинской части о предоставлении военнослужащему отпуска по личным обстоятельствам продолжительностью 30 суток подшивается в первый экземпляр личного дела военнослужащего, а также производится соответствующая запись в графе 12 послужного списка первого экземпляра личного дела военнослужащего.

Дополнительные отпуска в год увольнения с военной службы (в календарном году года поступления на военную службу) предоставляются военнослужащим в полном объеме.

Военнослужащим женского пола предоставляются отпуск по беременности и родам, а также отпуск по уходу за ребенком в порядке, установленном федеральными законами, Положением о порядке прохождения военной службы и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации. При этом на них распространяются дополнительные льготы, гарантии и компенсации, установленные федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации <230>.

<230> См.: Синьков Д.Н. Отпуска, предоставляемые военнослужащим-женщинам // Военно-правовое обозрение. 2001. N 3; Стренина Е.А. Возможно ли военнослужащему осуществлять уход за ребенком по болезни в то время, когда его жена работает в коммерческой организации? // Право в Вооруженных Силах. 2002. N 12; Она же. Возможно ли предоставление военнослужащему мужского пола отпуска по уходу за ребенком? // Там же. 2006. N 7; Тищенко А.Г. Может ли военнослужащий осуществлять уход за больным ребенком в то время, когда его жена работает в коммерческой организации // Там же. 2003. N 10.

В случае, когда один из работающих родителей (опекун, попечитель) является военнослужащим или когда оба родителя (опекуны, попечители) являются военнослужащими, проходящими военную службу по контракту, для ухода за детьми-инвалидами и инвалидами с детства до достижения ими 18 лет таким родителям (опекунам, попечителям) предоставляются четыре дополнительных выходных дня в месяц. Указанные выходные дни могут быть использованы одним из родителей (опекуном, попечителем) либо разделены родителями (опекунами, попечителями) между собой по их усмотрению.

Военнослужащим женского пола предоставляются отпуска по беременности и родам продолжительностью 70 календарных дней (в случае многоплодной беременности - 84 календарных дня) до родов и 70 (в случае осложненных родов - 86, при рождении двух или более детей - 110) календарных дней после родов.

Отпуск по беременности и родам исчисляется суммарно и предоставляется военнослужащему женского пола полностью независимо от числа дней, фактически использованных до родов.

Перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него военнослужащим женского пола по их желанию предоставляется основной отпуск за текущий год установленной продолжительности, а в год окончания отпуска по уходу за ребенком - отпуск пропорционально времени, оставшемуся до конца календарного года.

Основной отпуск в год окончания отпуска по уходу за ребенком исчисляется пропорционально времени исполнения служебных обязанностей со дня окончания отпуска по уходу за ребенком до конца календарного года. Продолжительность основного отпуска определяется в этом случае путем деления установленной для конкретного военнослужащего полной продолжительности основного отпуска на 12 и умножения полученного результата на количество полных месяцев, в течение которых он исполнял свои обязанности. При этом неполный месяц продолжительностью более 10 дней считается за один полный месяц.

Военнослужащему женского пола по его желанию предоставляется отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет.

Во время отпуска по уходу за ребенком за военнослужащим женского пола сохраняются место военной службы и воинская должность.

Военнослужащему женского пола, усыновившему ребенка (детей), предоставляется отпуск по беременности и родам за период со дня усыновления и до истечения 70 дней (при усыновлении двух и более детей - 110 дней) со дня рождения ребенка (детей), а также по желанию

военнослужащего женского пола - отпуск по уходу за ребенком до достижения им возраста трех лет.

Военнослужащему мужского пола, проходящему военную службу по контракту, по его просьбе однократно предоставляется дополнительный отпуск сроком до трех месяцев в случае смерти жены при родах, а также если он воспитывает одного или нескольких детей в возрасте до 14 лет (детей-инвалидов в возрасте до 16 лет) без матери (в случае ее смерти или гибели, лишения ее родительских прав, длительного ее пребывания в лечебном учреждении и в других случаях отсутствия материнского попечения о детях).

В случае крайней служебной необходимости военнослужащий может быть отозван из отпуска по решению должностного лица от командующего объединением, ему равного и выше, являющегося его прямым начальником (должностного лица, определенного руководителем федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба).

Отзыв военнослужащего из отпуска оформляется приказом по воинской части. При этом если неиспользованная часть отпуска составляет 10 суток и более, военнослужащему предоставляются право на бесплатный проезд и время, необходимое для проезда к месту использования отпуска и обратно, но не далее пункта, из которого он был отозван.

Неиспользованная часть отпуска по желанию военнослужащего может быть присоединена к отпуску за следующий год.

Отзыв военнослужащего Вооруженных Сил Российской Федерации производится по решению прямого начальника от командующего армией, флотилией, им равных, и выше. Равными по должности являются воинские должностные лица, для которых предусмотрено воинское звание по занимаемой должности "генерал-полковник", "адмирал". Вышестоящими по должности являются командующий войсками округа, группой войск, флотом или воинское должностное лицо, для которого предусмотрено воинское звание по занимаемой должности "генерал армии", "адмирал флота", "Маршал Российской Федерации".

Практические вопросы, связанные с реализацией военнослужащими права на отдых

Законодательством о прохождении военной службы установлено, что основной отпуск предоставляется ежегодно в соответствии с графиком отпусков, на основании приказа командира воинской части. Отпуска предоставляются военнослужащим в любое время года с учетом необходимости чередования периодов их использования, а также обеспечения боевой готовности воинской части. Поэтому, как правило, в воинской части график отпусков составляется после утверждения планирования, когда известны все основные мероприятия на предстоящий год. Командиру части отпуск утверждается вышестоящим командованием по подчиненности. При этом также должно учитываться желание военнослужащего и соблюдаться социальная справедливость, социальные гарантии, установленные законодательством для отдельных категорий военнослужащих, а также увольнения военнослужащих с военной службы.

Не должны быть одновременно запланированы в отпуски офицеры одного органа военного управления, одной службы, например:

- командир воинской части (начальник органа военного управления) и его заместители;
- заместитель командира по вооружению и начальник автомобильной службы;
- начальник юридической службы и юрисконсульт;
- начальник связи дивизии и командир батальона связи и т.д.

Однако на практике бывают и не зависящие от командира части обстоятельства, в связи с которыми нарушается график отпусков (организационно-штатные мероприятия, передислокация части, выполнение боевой задачи и т.д.). В данном случае график отпусков должен оперативно пересматриваться. При этом копия графика отпусков за часть должна быть представлена в вышестоящий кадровый орган.

В войсках получила распространение практика контроля и обобщения сведений о местонахождении должностных лиц округа от командира полка (отдельного батальона окружного подчинения) и выше при убытии их на излечение, в основной или дополнительный отпуск посредством доклада через управление кадров округа телеграммой указанных сведений по следующей форме: воинское звание, должность, фамилия, имя, отчество, вид отпуска (или куда поступил на излечение), планируемая дата возвращения в часть.

При этом офицер, убывая в отпуск, должен составлять план-задание должностному лицу, которое будет исполнять его обязанности, на время отпуска. Они вместе прибывают к своему начальнику и утверждают план-задание. После прихода указанного офицера из отпуска проверяется выполнение плана.

При убытии в любой из видов отпусков военнослужащий предварительно обязан в установленном порядке подать по команде рапорт. В связи с этим при написании рапорта на

отпуск военнослужащий должен указывать точный адрес проведения отпуска для оперативного отзыва из отпуска.

Судебная практика

В качестве примера судебной практики хотелось бы отметить следующие судебные постановления.

1. Так, Определением Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации от 28 января 2003 г. было подтверждено, что лицо, имеющее право на оплату проезда к месту проведения очередного ежегодного отпуска и обратно, в случае утраты проездных документов может подтвердить использование им отпуска за пределами места постоянного проживания иными документами, свидетельствующими о его выезде к месту отдыха и обратно <231>.

<231> Текст решения официально опубликован не был.

2. Решением Военной коллегии Верховного Суда Российской Федерации от 12 апреля 2001 г. N ВКПИ 01-18 <232> в удовлетворении жалобы о признании незаконным приложения N 2 к Постановлению Правительства Российской Федерации от 5 июня 2000 г. N 434 (в редакции Постановления Правительства Российской Федерации от 27 октября 2000 г. N 826) - Перечня районов и местностей Российской Федерации с неблагоприятными климатическими условиями, на территории которых военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, увеличивается продолжительность ежегодного основного отпуска или предоставляются дополнительные сутки отдыха, отказано.

<232> Текст решения официально опубликован не был.

Правовая неотложка

Может ли предоставляться учебный отпуск военнослужащему, проходящем военную службу по контракту, обучающемуся в вузе и получающему второе высшее образование (ст. 5 Закона Российской Федерации "Об образовании", ст. 177 ТК РФ), если военнослужащий обучается по новой для себя специальности?

Согласно ч. 1 ст. 43 Конституции Российской Федерации каждый имеет право на образование.

Статья 50 Закона Российской Федерации от 10 июля 1992 г. N 3266-1 "Об образовании" (с изменениями и дополнениями от 21 июля 2005 г.) определяет, что граждане, обучающиеся в образовательных учреждениях по очно-заочной (вечерней) и заочной форме, выполняющие учебный план, имеют право на дополнительный оплачиваемый отпуск по месту работы, на сокращенную рабочую неделю и на другие льготы, которые предоставляются в порядке, устанавливаемом законодательством Российской Федерации.

Военнослужащие, обучающиеся в учебных заведениях, направляются для сдачи экзаменов, зачетов и выполнения лабораторных работ только после получения первоначального вызова из учебного заведения. Вызов производится в соответствии со ст. 17 Федерального закона от 22 августа 1996 г. N 125-ФЗ "О высшем и послевузовском профессиональном образовании" на основании справки-вызова, оформленной в соответствии с Приказом Министерства образования Российской Федерации от 13 мая 2003 г. N 2057. При этом следует отметить, что для предоставления дополнительного отпуска необходимо, чтобы высшее учебное заведение, в котором обучается военнослужащий, проходящий военную службу по контракту, имело государственную аккредитацию.

Мичман, выслуга - шесть лет. Заочно учусь в негосударственном вузе (есть государственная лицензия и аккредитация) на платной основе. Как правильно по закону перейти на бесплатное обучение в государственный университет с начала следующего курса? Нужно ли при этом в государственный университет сдавать экзамены, если только что окончил 3-й курс своего вуза? Могут ли отказать в приеме или зачислить, но на платной основе?

Федеральный закон от 22 августа 1996 г. N 125-ФЗ "О высшем и послевузовском профессиональном образовании" определяет, что общее число студентов, принимаемых для обучения за счет средств федерального бюджета, и структура их приема устанавливаются ежегодно федеральным государственным органом управления образованием в соответствии с нормативами, установленными данным Федеральным законом. Число студентов, принимаемых для обучения за счет средств федерального бюджета, и структура их приема в высшие учебные заведения, находящиеся в ведении федеральных органов исполнительной власти,

устанавливаются ими ежегодно по согласованию с федеральным государственным органом управления образованием.

Более подробно рассматриваемый вопрос регулирует Постановление Правительства Российской Федерации от 5 апреля 2001 г. N 264 "Об утверждении Типового положения об образовательном учреждении высшего профессионального образования (высшем учебном заведении) Российской Федерации".

В высшем учебном заведении учебный год для студентов очной и очно-заочной (вечерней) форм обучения начинается 1 сентября и заканчивается согласно рабочему учебному плану по конкретному направлению подготовки (специальности).

При этом студенту гарантируется свобода перевода в другое высшее учебное заведение при согласии этого высшего учебного заведения и успешном прохождении им аттестации. Перевод студента из одного высшего учебного заведения в другое осуществляется в порядке, установленном федеральным органом управления образованием, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации. За студентом сохраняются все права как за обучающимся впервые на данной ступени высшего профессионального образования.

Студент имеет право на переход с платного обучения на бесплатное в порядке, определяемом уставом высшего учебного заведения. Переход студента с одной образовательной программы и формы обучения на другую и перевод из одного высшего учебного заведения в другое может быть ограничен, если это оговорено в его договоре. В государственных высших учебных заведениях плата за восстановление, переход и перевод не взимается, если лицо получало или получает высшее профессиональное образование впервые за счет средств федерального бюджета.

Прохожу военную службу по контракту с мая 2005 г. (воинское звание "ефрейтор"). В августе 2005 г. поступила в высшее учебное заведение для получения второго высшего образования на платной основе. Льготами при поступлении не пользовалась, направление на бесплатное обучение в части не выдавали. Написала рапорт на предоставление дополнительного учебного отпуска для сдачи зачетов и экзаменов. В предоставлении отпуска мне отказали по причине того, что у меня непрерывная продолжительность военной службы по контракту составляет менее трех лет в календарном исчислении. Правомерен ли отказ в дополнительном учебном отпуске?

Каждый имеет право на образование. В соответствии со ст. 43 Конституции Российской Федерации гарантируются общедоступность и бесплатность основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях.

Согласно ст. 5 Закона Российской Федерации "Об образовании" гражданам Российской Федерации гарантируется возможность получения образования независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным организациям (объединениям), возраста, состояния здоровья, социального, имущественного и должностного положения, наличия судимости.

В соответствии со ст. 19 Федерального закона от 27 мая 1998 г. N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих" военнослужащие, проходящие военную службу по контракту (за исключением офицеров), непрерывная продолжительность военной службы по контракту которых составляет не менее трех лет, имеют право в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации, на обучение в гражданских образовательных учреждениях высшего и среднего профессионального образования и на подготовительных отделениях (курсах) указанных образовательных учреждений с освоением образовательных программ по очно-заочной (вечерней) или заочной форме обучения. При этом они пользуются правом внеконкурсного поступления в указанные образовательные учреждения при условии получения положительных оценок на вступительных экзаменах.

Данная статья была изменена Федеральным законом от 26 апреля 2004 г. N 29-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации", который вступил в силу с момента его официального опубликования. В августе 2005 г. данная норма уже действовала. В связи с этим можно отметить, что на вас в полном объеме распространяются Правила обучения военнослужащих, проходящих военную службу по контракту (за исключением офицеров), в гражданских образовательных учреждениях высшего и среднего профессионального образования и на подготовительных отделениях (курсах) указанных образовательных учреждений, утвержденные Постановлением Правительства Российской Федерации от 7 февраля 2006 г. N 78.

Данные Правила регулируют в соответствии с п. 2 ст. 19 Федерального закона "О статусе военнослужащих" вопросы, связанные с реализацией права военнослужащих, проходящих военную службу по контракту (за исключением офицеров), непрерывная продолжительность военной службы по контракту которых составляет не менее трех лет в календарном исчислении (далее - военнослужащие), на внеконкурсное поступление (при условии получения положительных оценок на вступительных экзаменах) и обучение в гражданских образовательных учреждениях высшего и среднего профессионального образования и на подготовительных отделениях (курсах)

указанных образовательных учреждений с освоением образовательных программ по очно-заочной (вечерней) или заочной форме обучения. В частности, в данных Правилах указано, что военнослужащим, успешно обучающимся в гражданских образовательных учреждениях высшего профессионального образования, дополнительно предоставляются: для прохождения промежуточной аттестации на первом и втором курсах - по 40 календарных дней, на каждом из последующих курсов - по 50 календарных дней; при освоении основных образовательных программ высшего профессионального образования в сокращенные сроки на втором курсе - 50 календарных дней; для подготовки и защиты выпускной квалификационной работы и сдачи итоговых государственных экзаменов - четыре месяца; для сдачи итоговых государственных экзаменов - один месяц.

В связи с вышесказанным представляется, что отказ командования можно считать обоснованным.

Глава VI. ОСОБЕННОСТИ ПРОХОЖДЕНИЯ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ ОСУЖДЕННЫМИ ВОЕННОСЛУЖАЩИМИ

§ 1. Особенности прохождения военной службы военнослужащими, которым назначено наказание в виде ограничения по военной службе

Согласно ст. 51 УК РФ ограничение по военной службе назначается только тем осужденным военнослужащим, которые проходят военную службу по контракту.

Осужденный к ограничению по военной службе, как правило, остается служить в воинской части, где его хорошо знают, и факт осуждения лица от имени государства, выраженный в приговоре суда, становится известным сослуживцам, в результате чего не только оказывается определенное морально-психологическое воздействие на осужденного со стороны других военнослужащих, но и сам он испытывает определенные переживания. Содержание ограничения по военной службе заключается: 1) в самом факте осуждения лица от имени государства; 2) в доведении приговора до сведения иных лиц, т.е. в обнародовании приговора; 3) в продолжительности наказания, установленной приговором суда в пределах от трех месяцев до двух лет; 4) в удержании из денежного довольствия осужденного к ограничению по военной службе в доход государства определенной части в размере, установленном приговором суда, но не свыше 20%; 5) в невозможности за время отбывания ограничения по военной службе осужденному военнослужащему быть назначенным на вышестоящую должность; 6) в лишении возможности осужденному военнослужащему быть представленным к присвоению очередного воинского звания; 7) в незасчитывании осужденному военнослужащему времени отбывания ограничения по военной службе в выслугу лет для присвоения очередного воинского звания; 8) в принудительном переводе осужденного с ранее занимаемой должности на другую равную в пределах воинской части; 9) в принудительном переводе осужденного с ранее занимаемой должности на другую равную в связи с переводом в другую часть; 10) в принудительном переводе осужденного с ранее занимаемой должности на другую равную в связи с переводом в другую местность <233>.

<233> Орлов В.Н. Содержание уголовного наказания в виде ограничения по военной службе // Сборник научных трудов юридического факультета СевКавГТУ. Вып. 7. Ставрополь, 2005.

Данное наказание применяется вместо исправительных работ в случаях осуждения военнослужащего за деяния, не относящиеся к числу преступлений против военной службы, когда санкция соответствующей статьи допускает возможность осуждения к исправительным работам. Кроме того, оно применяется при осуждении за воинские преступления в предусмотренных законом случаях. В процессе отбывания данного вида наказания осужденный продолжает прежнюю социально полезную деятельность без отрыва от ближайшего социального окружения, с удержанием в доход государства определенной части его денежного содержания <234>.

<234> Комментарий к Уголовно-исполнительному кодексу Российской Федерации / Под ред. А.И. Зубкова. 2-е изд., перераб. М., 2005.

Ограничение по военной службе в системе наказаний (ст. 44 УК РФ) указано после исправительных работ и назначается только в качестве основной меры военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных санкциями статей Особенной части УК РФ за совершение преступлений против военной службы (гл. 33 УК РФ), а также осужденным той же категории вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ <235>.

<235> Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации (официальный текст в последней редакции). Постатейный научно-практический комментарий / Под общ. ред. А.С. Михлина, В.И. Селиверстова. М., 2004.

Согласно ст. 143 УИК РФ в соответствии с приговором суда командиром воинской части не позднее трех дней после получения поступивших из суда копии приговора и распоряжения о его исполнении издается приказ, в котором объявляется, на каком основании и в течение какого срока осужденный военнослужащий не представляется к повышению в должности и присвоению воинского звания, какой срок ему не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

При этом о поступлении приговора, об издании соответствующего приказа и о принятии его к исполнению командир воинской части в трехдневный срок извещает суд, вынесший приговор. Копия приказа направляется в суд (ч. 2 ст. 143 УИК РФ).

Данный приказ доводится до осужденного, всего личного состава, кадровых и финансовых органов.

В соответствии с правилами ст. 145 УИК РФ в порядке исполнения наказания в течение определенного приговором суда срока военнослужащий, осужденный к ограничению по военной службе, не может быть повышен в должности. При этом, если с учетом характера совершенного преступления и иных обстоятельств осужденный военнослужащий не может быть оставлен в должности, связанной с руководством подчиненными, он по решению соответствующего командира воинской части перемещается на другую должность как в пределах воинской части, так и в связи с переводом в другую часть или местность, о чем извещается суд, вынесший приговор.

А.А. Толкаченко отмечает, что ограничение по военной службе не препятствует определенным перемещениям осужденного военнослужащего, осуществляемым соответствующим полномочным командованием в порядке служебной необходимости: командировкам, переводам на иные должности и на новые места службы - постоянно или временно. Сам факт осуждения не является возможным законным основанием для увольнения военнослужащего со службы либо понижения его в должности или звании.

Военному командованию также предоставлено право по своему усмотрению в порядке службы переводить осужденного на время отбывания наказания на должности, не связанные с руководством личным составом (подчиненными), из соображений личной примерности такого военнослужащего.

Вместе с тем время отбывания наказания не приостанавливает общую выслугу лет, дающую право на пенсионное обеспечение и другие социальные льготы и надбавки (в частности, месячные и иные процентные надбавки к окладу денежного содержания военнослужащего, квартальные и ежегодные единовременные денежные вознаграждения, очередность на квартиру и т.п.).

Кроме того, по смыслу закона осуждение к рассматриваемому наказанию не препятствует предоставлению основного и дополнительных отпусков, время которых засчитывается в срок службы и наказания, а также материальной помощи и компенсации военнослужащему и членам его семьи за санаторно-курортное лечение и за проезд к месту проведения основного отпуска.

Таким образом, перечень правоограничений данного наказания является исчерпывающим, расширительному толкованию не подлежит и не прекращает военно-служебного статуса осужденного <236>.

<236> Толкаченко А.А. Правовые основы исполнения уголовных наказаний, применяемых к военнослужащим: Дис. ... докт. юрид. наук. М., 1997. С. 121.

При осуществлении указанных функций командование руководствуется нормами УИК РФ, а также Правилами отбывания уголовных наказаний осужденными военнослужащими, утвержденными Приказом министра обороны Российской Федерации от 29 июля 1997 г. N 302.

Указанными выше Правилами определено, что обо всех служебных перемещениях осужденного, оформленных соответствующим приказом командования, извещается военный суд для сведения и дальнейшего осуществления контроля за исполнением наказания.

Установленный приговором суда размер удержания из денежного содержания осужденного военнослужащего исчисляется из должностного оклада, оклада по воинскому званию, ежемесячных и иных надбавок и других дополнительных денежных выплат.

С осужденным военнослужащим командиром воинской части проводится воспитательная работа с учетом характера и степени общественной опасности совершенного преступления, личности осужденного военнослужащего, а также его поведения и отношения к военной службе.

Осужденный военнослужащий может быть уволен с военной службы до истечения установленного приговором суда срока наказания по основаниям, предусмотренным законодательством Российской Федерации.

При этом командир воинской части направляет в вынесший приговор военный суд представление об основаниях увольнения военнослужащего и о замене оставшейся неотбытой части срока ограничения по военной службе более мягким видом наказания либо об освобождении от наказания.

Исполнение наказания в виде ограничения по военной службе прекращается по отбытии всего установленного срока или досрочно (в порядке амнистии, освобождения по болезни, условно-досрочного освобождения и по другим основаниям, предусмотренным законом).

Не позднее чем за три дня до истечения установленного приговором суда и объявленного приказом по воинской части срока ограничения по военной службе командир воинской части издает приказ о прекращении исполнения наказания в виде ограничения по военной службе с указанием даты прекращения. Копия приказа направляется в суд, вынесший приговор.

§ 2. Особенности прохождения военной службы военнослужащими, которым назначено наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части

В соответствии с правилами ст. 55 УК РФ содержание в дисциплинарной воинской части <237> назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Это наказание устанавливается на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ, за совершение преступлений против военной службы, а также в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок.

<237> О.В. Шарыкина склоняется к тому мнению, что в настоящее время "институт дисциплинарных воинских частей" необходимо ликвидировать (Шарыкина О.В. О ликвидации дисциплинарных воинских частей // Право в Вооруженных Силах. 2007. N 6. С. 69 - 70).

Как отмечает Я.В. Лобов, наказание характеризуется двумя признаками: 1) государство ставит целью сохранить в составе Вооруженных Сил Российской Федерации тех осужденных, которые могут быть исправлены под воздействием на них специфических уголовно-правовых мер; 2) государство стремится в мирное время обучить военному делу осужденных, которые в дальнейшем могут быть призваны для защиты Отечества <238>.

<238> Лобов Я.В. Освобождение осужденных военнослужащих от отбывания наказания: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1999. С. 16.

Дисциплинарные воинские части создаются и ликвидируются приказами министра обороны Российской Федерации по представлению командующих войсками военных округов (командующих флотами). Организационная структура дисциплинарных воинских частей и их численность определяются Министерством обороны Российской Федерации.

Общее руководство дисциплинарными воинскими частями возлагается на командующих войсками военных округов (командующих флотами).

Внутренняя и караульная службы в дисциплинарных воинских частях организуются в соответствии с Уставом внутренней службы ВС РФ, Уставом гарнизонной и караульной служб ВС РФ и Положением о дисциплинарной воинской части, утвержденным Постановлением Правительства Российской Федерации от 4 июня 1997 г. N 669.

Осужденные военнослужащие привлекаются только для несения внутренней службы в качестве дневальных по дисциплинарной роте и рабочих в столовой.

Реальное исполнение наказания в виде содержания в дисциплинарной части осуществляется в условиях дальнейшего прохождения осужденными военной службы в специально для этого предназначенных отдельных дисциплинарных батальонах или ротах, структурно входящих в систему Министерства обороны Российской Федерации и непосредственно руководимых соответствующим управлением Генерального штаба Вооруженных Сил <239>.

<239> Толкаченко А.А. Указ. соч. С. 114.

Содержание в дисциплинарной части направлено на достижение целей наказания, сформулированных в ст. 43 УК РФ. Однако применительно к данному наказанию исправление осужденных военнослужащих имеет главным образом воинскую направленность. В ч. 1 ст. 156

УИК РФ устанавливается, что целью данного воинского наказания является исправление осужденных военнослужащих, воспитание у них воинской дисциплины, сознательного отношения к военной службе, исполнение возложенных на них воинских обязанностей и требований по военной подготовке. Таким образом, в условиях содержания в дисциплинарной воинской части исправительное воздействие на осужденных военнослужащих включает воинское воспитание. На это направлены проводимые с осужденными в дисциплинарных воинских частях военная подготовка, все формы воспитательной работы. Иными словами, к осужденным военнослужащим, наряду с применением основных средств исправления, закрепленных в ст. 9 УИК РФ, применяются дополнительные средства, обусловленные прохождением военной службы <240>.

<240> Ходусов А.А. К вопросу о материально-бытовом и медико-санитарном обеспечении военнослужащих, содержащихся в дисциплинарной воинской части // Российский военно-правовой сборник. 2006. N 7. С. 248.

Рассматриваемое наказание может применяться также к курсантам военно-учебных заведений за преступления, совершенные ими во время обучения, при условии, что они достигли возраста 18 лет, и лишь в том случае, если эти лица не отслужили установленного законом срока службы по призыву.

К числу специальных обязательных условий, предъявляемых к лицу, осуждаемому к содержанию в дисциплинарной воинской части, относятся наличие гражданства Российской Федерации (в воинских формированиях страны с 2004 г. вправе проходить службу по контракту и иностранные граждане), годность к военной службе по состоянию здоровья, удостоверенная военно-врачебной экспертной комиссией.

Кроме того, поскольку в период отбывания наказания осужденные продолжают оставаться военнослужащими (переменный состав), на них распространяется действие общевоинских уставов и других актов военного законодательства с ограничениями, вытекающими из режима исполнения данного наказания и указанными в уголовно-исполнительном законодательстве.

В соответствии со ст. 171 УИК РФ время пребывания осужденного военнослужащего в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы не засчитывается.

Осужденным военнослужащим, овладевшим воинской специальностью, знающим и точно выполняющим требования воинских уставов и безусловно несущим службу, освобождаемым из дисциплинарной воинской части после истечения срока их призыва, время пребывания в дисциплинарной воинской части может быть зачтено в общий срок военной службы.

Порядок зачета времени пребывания осужденных военнослужащих в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы определяется Министерством обороны Российской Федерации.

Командующему войсками военного округа (флотом) предоставляется право засчитывать время отбывания наказания в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы осужденным военнослужащим, овладевшим воинской специальностью, знающим и точно выполняющим требования воинских уставов и безусловно несущим службу, освобождаемым из дисциплинарной воинской части после истечения срока их призыва.

Ходатайство о зачете времени отбывания наказания в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы может быть возбуждено:

- командиром воинской части, в которую прибыл освобожденный из дисциплинарной воинской части, - не ранее чем через три месяца после прибытия его в часть;
- командиром дисциплинарной воинской части в отношении лиц, у которых истек срок военной службы, - за один-два месяца до окончания срока наказания.

Ходатайство о зачете времени отбывания наказания в дисциплинарной воинской части в общий срок военной службы указанным лицам, освобожденным условно-досрочно, докладывается соответствующему командующему не позднее чем через три дня после поступления в дисциплинарную воинскую часть копии определения суда об условно-досрочном освобождении.

В соответствии с Правилами отбывания уголовных наказаний осужденными военнослужащими, утвержденными Приказом министра обороны Российской Федерации от 29 июля 1997 г. N 302, судимость в отношении военнослужащих, осужденных военным судом к содержанию в дисциплинарной воинской части, погашается по истечении одного года после отбытия наказания, а для военнослужащих, освобожденных условно-досрочно от отбывания наказания, срок погашения судимости (один год) исчисляется со дня вынесения определения суда об условно-досрочном освобождении.

Осужденный военнослужащий направляется в дисциплинарную воинскую часть после вступления приговора в законную силу.

После получения из суда распоряжения об исполнении вступившего в законную силу приговора командир части в трехдневный срок направляет осужденного в дисциплинарную воинскую часть под конвоем.

Направление в дисциплинарную воинскую часть осужденных военнослужащих других войск и воинских формирований, а также военнослужащих других округов (флотов) производится в тот же срок распоряжением начальников гарнизонов по месту осуждения. Их питание во время ведения следствия и судебного разбирательства организуется в установленном порядке.

Перед направлением в дисциплинарную воинскую часть по медицинским показаниям осужденные военнослужащие могут повторно освидетельствоваться ВВК для определения степени годности к военной службе.

Командир части (начальник гарнизона) направляет с начальником конвоя в дисциплинарную воинскую часть:

- а) сопроводительный документ;
- б) копию приговора суда и распоряжение об исполнении вступившего в законную силу приговора, а в случае изменения приговора также и копию кассационного определения суда;
- в) учетно-послужную карточку, морально-психологическую характеристику и медицинскую книжку;
- г) военный билет;
- д) продовольственный, вещевой и денежный аттестаты;
- е) личные вещи с описью (в двух экземплярах), подписанной командиром воинской части (начальником гарнизона) или начальником штаба воинской части и осужденным, в которую заносятся ордена, медали, нагрудные знаки (если он их не лишен по приговору суда, о чем делается запись в документах), документы к ним, деньги, ценности и все остальные вещи осужденного.

При осуждении военнослужащих из других военных округов, флотов командир воинской части, в которой проходил военную службу осужденный, незамедлительно высылает командиру дисциплинарной воинской части по месту осуждения виновного продовольственный, вещевой, денежный аттестаты и другие документы на осужденного.

Осужденные военнослужащие, направляемые в дисциплинарную воинскую часть, обеспечиваются предметами военной формы одежды, находившимися в их пользовании согласно нормам снабжения, установленным для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву.

О прибытии осужденного военнослужащего в дисциплинарную воинскую часть и о получении перечисленных в описи документов и предметов командир дисциплинарной воинской части на втором экземпляре описи личных вещей дает расписку, скрепляет ее гербовой печатью и с начальником конвоя возвращает этот экземпляр описи командиру воинской части (начальнику гарнизона), откуда прибыл осужденный. Первый экземпляр описи личных вещей остается в дисциплинарной воинской части.

Не позднее 10 дней после прибытия осужденного военнослужащего командир дисциплинарной воинской части направляет уведомление о прибытии осужденного в суд, вынесший приговор, а также уведомляет одного из близких родственников осужденного по его выбору.

Осужденные военнослужащие зачисляются в списки переменного состава дисциплинарной воинской части со дня прибытия их в воинскую часть и содержатся за счет численности тех военных округов (флотов), из которых они прибыли.

Военная подготовка с осужденными военнослужащими организуется и проводится по специальной программе. Занятия по боевой подготовке проводятся с учебным оружием без штыков и затворов, для их проведения создается необходимая учебно-материальная база.

Отбывание наказания в виде содержания в дисциплинарной воинской части прекращается в последний день срока наказания с учетом тех изменений, которые могут быть внесены в срок наказания в соответствии с законом Российской Федерации.

Осужденные военнослужащие, освобожденные из дисциплинарной воинской части, направляются для дальнейшего прохождения военной службы по указанию штаба военного округа (флота), как правило, в те же воинские части, в которых они проходили военную службу до осуждения, а поступившие из режимных воинских частей и других войск - в нережимные воинские части военного округа, на территории которого дислоцируется дисциплинарная воинская часть.

Глава VII. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРИОСТАНОВЛЕНИЯ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ

§ 1. Порядок приостановления военной службы

Вопросы правового регулирования приостановления военной службы неоднократно были предметом дискуссий военных юристов <241>.

<241> См.: Акчурина З.Х., Федулова М.Н. Актуальные вопросы правового регулирования прохождения военной службы не на воинских должностях // Право в Вооруженных Силах. 2006. N 5; Калинин А.Е. "Положение..." о правах и обязанностях кандидата в депутаты // Право в Вооруженных Силах. 2000. N 5; Московец Т.А. Приостановление военной службы // Российский военно-правовой сборник. 2006. N 5.

За последние два года данный институт претерпел существенные изменения.

Так, в соответствии с Федеральным законом от 6 июля 2006 г. N 105-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам прикомандирования и перевода военнослужащих, а также приостановления военной службы" <242> с 1 января 2007 г. ст. 45 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ изложена в новой редакции. Данными изменениями отменен институт прикомандирования.

<242> См.: письмо Правительства Российской Федерации от 3 апреля 2006 г. N 1114п-П4 "О внесении проекта Федерального закона "О внесении изменений в законодательные акты Российской Федерации в части, касающейся прикомандирования, перевода военнослужащих и приостановления им военной службы".

Правовое регулирование приостановления военной службы осуществляется в порядке, установленном Федеральным законом "О воинской обязанности и военной службе" (ст. 45) и Положением о порядке прохождения военной службы (ст. 18) <243>.

<243> В редакции Указа Президента Российской Федерации от 16 января 2008 г. N 50 "О внесении изменений в Положение о порядке прохождения военной службы, утвержденное Указом Президента Российской Федерации от 16 сентября 1999 года N 1237".

Военная служба может быть приостановлена:

- военнослужащими, проходящими военную службу по контракту, в случае избрания их депутатами Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, депутатами законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации, депутатами представительных органов муниципальных образований и главами муниципальных образований, осуществляющими указанные полномочия на постоянной основе, наделения полномочиями высших должностных лиц субъектов Российской Федерации (руководителей высших исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации) или назначения временно исполняющими обязанности высших должностных лиц субъектов Российской Федерации (руководителей высших исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации), избрания (назначения) членами Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации;

- военнослужащими, проходящими военную службу по контракту, в случае направления их не на воинские должности в международные организации, организации, осуществляющие деятельность в интересах обороны страны и безопасности государства;

- военнослужащими, проходящими военную службу по контракту, в случае направления их на военные кафедры при федеральных государственных образовательных учреждениях высшего профессионального образования.

Так, с 1 января 2007 г. военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, в случае избрания их депутатами Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, депутатами законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации, депутатами представительных органов муниципальных образований и главами муниципальных образований, осуществляющими указанные полномочия на постоянной основе, наделения полномочиями высших должностных лиц субъектов Российской Федерации (руководителей высших исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации) или назначения временно исполняющими обязанности высших должностных лиц субъектов Российской Федерации (руководителей высших исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации), избрания (назначения) членами Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации имеют право либо на увольнение с военной службы по основаниям, предусмотренным подп. "г" и "д" п. 3 ст. 51 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе", либо на приостановление военной службы.

Федеральным законом от 6 июля 2006 г. N 105-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам прикомандирования и перевода военнослужащих, а также приостановления военной службы" подп. "г" п. 3 ст. 51 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" изложен в следующей редакции: "в связи с

наделением его (военнослужащего) полномочиями высшего должностного лица субъекта Российской Федерации (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) либо назначением его временно исполняющим обязанности высшего должностного лица субъекта Российской Федерации (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) или избранием (назначением) его членом Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации".

Таким образом, с 1 января 2007 г. указанные военнослужащие имеют право на увольнение с военной службы либо на приостановление военной службы. В то время как до 1 января 2007 г. возможность увольнения с военной службы была предусмотрена только со дня прекращения оснований для приостановления военной службы и если военнослужащие не заключат новый контракт о прохождении военной службы.

В отличие от ранее действовавшей редакции ст. 51 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" не предусматривает возможность зачета срока приостановления военной службы в выслугу лет военнослужащего.

Военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, в случае направления их не на воинские должности в международные организации, организации, осуществляющие деятельность в интересах обороны страны и безопасности государства, и на военные кафедры при федеральных государственных образовательных учреждениях высшего профессионального образования военная служба приостанавливается.

Военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, могут направляться не на воинские должности без приостановления им военной службы, если это предусмотрено иными (кроме вышеназванного) федеральными законами и нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации.

Приостановление военной службы военнослужащим означает приостановление действия условий заключенного ими контракта о прохождении военной службы, указанных в п. 3 ст. 32 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе".

В соответствии с данной статьей условия контракта о прохождении военной службы включают в себя обязанность гражданина (иностранного гражданина) проходить военную службу в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях или органах в течение установленного контрактом срока, добросовестно исполнять все общие, должностные и специальные обязанности военнослужащих, установленные законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, а также право гражданина (иностранного гражданина) на соблюдение его прав и прав членов его семьи, включая получение социальных гарантий и компенсаций, установленных законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, определяющими статус военнослужащих и порядок прохождения военной службы.

Военнослужащие, военная служба по контракту которым приостановлена, не считаются исполняющими обязанности военной службы в соответствии со ст. 37 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе". Срок приостановления военной службы засчитывается в общий трудовой стаж при назначении пенсии за выслугу лет. В течение данного срока выплата денежного довольствия и иных дополнительных выплат, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, а также присвоение очередных воинских званий не производятся.

Соответственно, можно сделать вывод о том, что приостановление военной службы является основанием для утраты статуса военнослужащего, предусмотренного Федеральным законом "О статусе военнослужащих".

Военнослужащие, военная служба по контракту которым приостановлена, не входят в численность Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов.

Приостановление военной службы, а также направление военнослужащих не на воинские должности в организации и образовательные учреждения осуществляются в соответствии с Положением о порядке прохождения военной службы.

Указанные изменения соответствуют Федеральному закону " от 27 мая 2003 г. N 58-ФЗ "О системе государственной службы Российской Федерации, в соответствии с которым военная служба - это вид федеральной государственной службы, которая может быть учреждена только в федеральных государственных органах, а ее прохождении может осуществляться только на воинских должностях <244>.

<244> В связи с этим институт прикомандирования военнослужащих необходимо было привести в соответствие с положениями данного Федерального закона.

При этом, согласно пояснительной записке к проекту Федерального закона, которым были внесены изменения в ст. 45 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе", по предварительным расчетам, реализация названных изменений в законодательстве о военной службе потребует на начальном этапе дополнительных расходов из федерального бюджета на выплату единовременного пособия 1435 прикомандированным военнослужащим, увольняемым с военной службы, в размере 115,2 млн. руб.

При этом в пояснительной записке отмечалось, что дополнительно могут возникнуть расходы на переподготовку увольняемых офицеров, их переучивание и дальнейшее трудоустройство.

**§ 2. Порядок направления военнослужащих
не на воинские должности без приостановления им
военной службы и особенности прохождения военной службы
не на воинских должностях**

Военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, могут направляться не на воинские должности без приостановления им военной службы, если это предусмотрено федеральными законами и нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации.

Направление военнослужащих не на воинские должности без приостановления им военной службы осуществляется с их согласия на основании запросов руководителей соответствующих организаций, по решениям руководителей федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, с освобождением направляемых военнослужащих от занимаемых воинских должностей.

При этом не на воинские должности без приостановления военной службы могут направляться военнослужащие, проходящие военную службу по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению офицерами, имеющие воинское звание офицера и прослужившие на офицерских должностях 10 лет и более. Военнослужащие, прослужившие на офицерских должностях менее 10 лет, могут направляться не на воинские должности, если это предусмотрено нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации.

Назначение на должность и перемещение военнослужащих, направленных не на воинские должности без приостановления им военной службы, производятся руководителями организаций, в которые эти военнослужащие направлены. О назначении на должность и перемещении по службе указанных военнослужащих организации письменно информируют федеральный орган исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, по решению руководителя которого направлены такие военнослужащие.

Военнослужащие, направленные не на воинские должности без приостановления им военной службы в организации и освобожденные от занимаемой должности, по решению руководителей организаций возвращаются в федеральные органы исполнительной власти, от которых они были направлены, для решения вопроса о дальнейшем прохождении ими военной службы. При этом указанные военнослужащие, не давшие согласия продолжать военную службу, увольняются с военной службы с занимаемой должности без назначения на воинскую должность.

Заключение новых контрактов о прохождении военной службы с военнослужащими, направленными не на воинские должности без приостановления им военной службы, производится на основании Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" и Положения о порядке прохождения военной службы. Новые контракты от имени федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба, с указанными военнослужащими подписывают должностные лица, определяемые решением руководителя соответствующего федерального органа исполнительной власти, в котором предусмотрена военная служба.

Заключение новых контрактов о прохождении военной службы с военнослужащими, направленными не на воинские должности без приостановления им военной службы, достигшими предельного возраста пребывания на военной службе, осуществляется с учетом мнения руководителей организаций, в которые направлены военнослужащие.

Увольнение с военной службы военнослужащих, направленных не на воинские должности без приостановления им военной службы, может быть осуществлено с их согласия непосредственно из организаций, куда они были направлены.

Днем окончания военной службы указанных военнослужащих считается день исключения их из состава Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов.

В Положении о порядке прохождения военной службы содержатся бланкетные нормы, согласно которым должности, на которые военнослужащие могут направляться без приостановления им военной службы и которые могут замещаться высшими офицерами, а также общая численность должностей, которые могут замещаться полковниками и им равными,

определяются Президентом Российской Федерации. Должности, на которые военнослужащие могут направляться без приостановления им военной службы и которые могут замещаться военнослужащими в воинских званиях до полковника включительно и ему равными, определяются руководителями федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, по представлениям организаций.

Присвоение военнослужащим, направленным не на воинские должности без приостановления им военной службы, воинских званий, увольнение их с военной службы, присвоение им звания "Ветеран военной службы" и награждение их наградами федеральных органов исполнительной власти, в которых предусмотрена военная служба, производятся на общих основаниях по представлениям руководителей организаций, в которые они направлены.

Отпуска военнослужащим, направленным не на воинские должности без приостановления им военной службы, предоставляются в соответствии с Федеральным законом "О статусе военнослужащих" и Положением о порядке прохождения военной службы.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Указатель сокращений

Введение

Глава I. Исторический очерк развития законодательства о прохождении военной службы в России

Глава II. Перемещение военнослужащих по службе

§ 1. Назначение военнослужащих на воинские должности

Анализ законодательства о назначении военнослужащих на воинские должности

Комментарий законодательства о назначении военнослужащих на воинские должности

Судебная практика

Образцы документов

Образец представления при назначении военнослужащего на воинскую должность

Разъяснения к оформлению представления

Правовая неотложка

§ 2. Перевод военнослужащих к новому месту службы

Анализ законодательства о переводе военнослужащих к новому месту службы

Комментарий законодательства о переводах военнослужащих

Судебная практика

Таблица 1. Алгоритм действий командира (начальника) при переводе военнослужащих

Оформление документов при переводах военнослужащих

Образец заполнения отношения на военнослужащего в порядке п. 3 ст. 43 Федерального закона "О воинской обязанности и военной службе" и п. 9 Инструкции, утвержденной Приказом Министра обороны Российской Федерации от 30 сентября 2002 г. N 350

Образец написания рапорта при переводе военнослужащего по семейным обстоятельствам в порядке п. 5 ст. 15 Положения о порядке прохождения военной службы Командующему СибВО

Образец приказа о переводе военнослужащего по семейным обстоятельствам на низшую должность

Порядок расчета и другие вопросы, связанные с переводом военнослужащего к новому месту службы

Таблица 2. Порядок проведения расчета военнослужащего по каждому виду довольствия

Образцы некоторых документов, оформляемых при переводе военнослужащего к новому месту службы

Предписание

Образец справки, подтверждающей право на дополнительные сутки отдыха

Правовая неотложка

§ 3. Особенности перемещения по службе отдельных категорий военнослужащих

Особенности прохождения военной службы военнослужащими женского пола

Особенности перемещения по службе военнослужащих органов военной юстиции

Перемещение военнослужащих по службе, осуществляемое в порядке проведения плановой замены

Особенности прохождения военной службы в условиях радиоактивного загрязнения (заражения)

Таблица 3. Правовое регулирование перемещения военнослужащих из местностей, подвергшихся радиационному заражению

Перемещение по службе военнослужащих - иностранных граждан

Правовая неотложка

Глава III. Присвоение воинских званий

§ 1. Порядок присвоения воинских званий

Понятие и сущность воинских званий

Комментарий законодательства о порядке присвоения воинских званий

Образец представления

Образец контрольного списка

Правовое регулирование присвоения специальных воинских званий

Правовая неотложка

§ 2. Лишение воинского звания, снижение в воинском звании, восстановление в воинском звании

Правовые основы лишения воинского звания

Порядок снижения в воинском звании

- Порядок восстановления в воинском звании
- Глава IV. Аттестация военнослужащих
 - § 1. Основания проведения аттестации
 - Правовой анализ института аттестации военнослужащих
 - Основания аттестования военнослужащих
 - § 2. Порядок проведения аттестации
 - Общие вопросы проведения аттестации военнослужащих
- Глава V. Обстоятельства (юридические факты), определяющие служебно-правовое положение военнослужащих
 - § 1. Направление военнослужащих в служебные командировки
 - Правовое регулирование направления военнослужащих в служебные командировки
 - Образец плана проведения служебной командировки
 - Права военнослужащих при направлении в служебные командировки
 - Направление военнослужащих в командировки на территории иностранных государств
 - Правовая неотложка
 - § 2. Основания и порядок зачисления военнослужащих в распоряжение
 - Правовое регулирование зачисления военнослужащих в распоряжение
 - Правовые последствия зачисления военнослужащих в распоряжение
 - Судебная практика
 - Правовая неотложка
 - § 3. Возложение на военнослужащих исполнения обязанностей по воинской должности
 - Порядок возложения на военнослужащих исполнения обязанностей по воинской должности
 - Судебная практика
 - § 4. Порядок направления военнослужащих на обучение и обучение в образовательных учреждениях
 - Право военнослужащих на образование и порядок его реализации при прохождении военной службы
 - Образцы документов
 - Образец рапорта на поступление в ВВУЗ
 - Образец справки на кандидата, поступающего в ВВУЗ
 - Выписка из оценочной ведомости
 - Образец выписки из протокола заседания аттестационной комиссии
 - Справка о допуске к сведениям, составляющим государственную тайну
 - Порядок прохождения военной службы в период обучения в военном образовательном учреждении профессионального образования
 - Правовые последствия отчисления военнослужащих из военных образовательных учреждений профессионального образования
 - Таблица 4. Основания отчисления из военно-учебного заведения слушателей (увольнения с военной службы или перевода к новому месту службы)
 - § 5. Правовое регулирование предоставления военнослужащим отпусков
 - Право на отдых. Виды отпусков, предоставляемых военнослужащим
 - Порядок предоставления основного отпуска
 - Порядок предоставления каникулярных и дополнительных отпусков
 - Практические вопросы, связанные с реализацией военнослужащими права на отдых
 - Судебная практика
 - Правовая неотложка
- Глава VI. Особенности прохождения военной службы осужденными военнослужащими
 - § 1. Особенности прохождения военной службы военнослужащими, которым назначено наказание в виде ограничения по военной службе
 - § 2. Особенности прохождения военной службы военнослужащими, которым назначено наказание в виде содержания в дисциплинарной воинской части
- Глава VII. Правовое регулирование приостановления военной службы
 - § 1. Порядок приостановления военной службы
 - § 2. Порядок направления военнослужащих не на воинские должности без приостановления им военной службы и особенности прохождения военной службы не на воинских должностях