

СОДЕРЖАНИЕ

КОЛОНКА РЕДАКЦИИ

- WWW.VOENPRAVO.KM.RU информирует 2

СОЦИАЛЬНАЯ ЗАЩИТА ВОЕННОСЛУЖАЩИХ

- С.В.Терешкович. Минимизация размера налоговой базы по доходам военнослужащих (окончание) 4

ПРАВОВАЯ СТРАНИЦА КОМАНДИРА

- А.Г.Тищенко. Оказание военнослужащим материальной помощи: размеры, кто имеет право, порядок оформления 11
- В.А.Верховодов. Некоторые вопросы денежной компенсации вместо положенных по нормам снабжения предметов вещевого имущества военнослужащим, проходящим военную службу по контракту 14

ДЕЛА СУДЕБНЫЕ

- Судебная практика 18
- А.В.Ищенко. Как подать жалобу в Европейский Суд по правам человека 24
- С.Л.Паншев. Право на пенсию за выслугу лет военнослужащим-медикам 28

ТОЧКА ЗРЕНИЯ

- О.А.Корнеев. Военнослужащие не должны уплачивать государственную пошлину при подаче исков в военный суд 32
- В.Ф.Евстафьев, С.В.Иванушкин, А.В.Наумов. Концептуальные положения правовой охраны секретных изобретений в Российской Федерации 36

ПРИЗЫВНИКУ И МОЛОДОМУ СОЛДАТУ

- В.К.Белов. Вопрос – ответ для призывников 39

ПРАВОВАЯ КОНСУЛЬТАЦИЯ

- Вопрос – ответ 48

НАШ АДРЕС В ИНТЕРНЕТЕ :

www.voenpravo.km.ru

адрес электронной почты : voenpravo@km.ru

Государственный
Бюджет
Научно-практический журнал
«Право в Вооруженных Силах»

№ 12(53) декабрь 2001 г.

Главный редактор
С.С. Харитонов

Зам. главного редактора
А.В. Кудашкин,
К.В. Фатеев

Редакторы:
А.Н. Болонин, А.Л. Горбачев

Редакционная коллегия:
В.К. Белов, В.Б. Догляд,
Л.Е. Иванова, Л.Л. Климаков,
С.В. Корнишин, И.В. Крейс,
И.П. Машин, Д.А. Митюрин,
В.Н. Орлов, А.Г. Тищенко,
С.В. Терешкович, Г.А. Чумаков

Компьютерная верстка
А.Р. Левчук, А.И. Тюрин

Издание зарегистрировано
Министерством Российской
Федерации по делам печати,
телерадиовещания и средств
массовых коммуникаций.
Свидетельство о регистрации
ПИ № 77-1576
от 30 января 2000 г.

Учредитель и издатель:
Общественное движение
«За права военнослужащих»

Адрес редакции:
117342, г. Москва,
ул. Бутлерова, д. 40
тел.: (095) 334-98-04;
тел./факс: (095)334-92-65

Прием корреспонденции
по адресу:
109033, г. Москва, Ж-33,
а/я 244, Харитонову С.С.

Подписной индекс
по каталогу «Роспечать»
72527

Отпечатано в ЗАО
«Красногорская типография»
Подписано в печать 19.11.2001
Заказ № 3572
Усл. печ. л. 8,0
Тираж 5900 экз.

Выходит ежемесячно, распро-
страняется только по подписке
© «Право в Вооруженных Силах»

Материалы, опубликованные в журнале,
могут быть использованы в других
изданиях только с разрешения редакции.
Редакция консультаций по телефону не
дает, переписку с читателями не ведет.

Минимизация размера налоговой базы по доходам военнослужащих (окончание, начало в №11 за 2001 г.)

С.В. Терешкович, майор юстиции, офицер юридической службы Вооруженных Сил РФ

Социальные налоговые вычеты

Предоставление социальных налоговых вычетов предусмотрено ст. 219 НК.

При определении размера налоговой базы налогоплательщик имеет право на получение следующих социальных налоговых вычетов¹:

– благотворительного социального налогового вычета – в сумме доходов, перечисляемых налогоплательщиком на благотворительные цели в виде денежной помощи организациям науки, культуры, образования, здравоохранения и социального обеспечения, частично или полностью финансируемым из средств соответствующих бюджетов, а также физкультурно-спортивным организациям, образовательным и дошкольным учреждениям на нужды физического воспитания граждан и содержание спортивных команд, – в размере фактически произведенных расходов, но не более 25% суммы дохода, полученного в налоговом периоде.

Подтверждением произведенных расходов могут служить: квитанции о денежных переводах указанным учреждениям и организациям с указанием цели совершенного денежного перевода, справки учреждений и организаций о получении денежной помощи от налогоплательщика (при этом в справке указываются как ИНН учреждения (организации), так и ИНН налогоплательщика). О финансировании из соответствующего бюджета может свидетельствовать сама форма организации как юридического лица: государственное (муниципальное) учреждение, предприятие либо справка (иной документ), выдаваемая организацией, созданной в иной форме, указывающая на решение соответствующих государственных (муниципальных органов) о финансировании;

– образовательного социального налогового вычета – в сумме, уплаченной налогоплательщиком в налоговом периоде за свое обучение в образовательных учреждениях, – в размере фактически произведенных расходов на обучение, но не более 25000 руб., а также в сумме, уплаченной налогоплательщиком-родителем за обучение своих детей в возрасте до 24 лет на дневной форме обучения в образовательных учреждениях, – в размере фактически произведенных расходов на это обучение, но не более 25000 руб. на каждого ребенка в общей сумме на обоих родителей.

Указанный социальный налоговый вычет предоставляется при наличии у образовательного учреждения соответствующей лицензии или иного документа, который подтверждает статус учебного заведения, а также представлении налогоплательщиком документов, подтверждающих его фактические расходы за обучение. К таким документам относятся:

справка образовательного учреждения об обучении налогоплательщика, его детей в этом учреждении. При этом в справке должны быть указаны: юридический адрес образовательного учреждения, номер и дата выдачи лицензии, срок ее действия, ИНН образовательного учреждения. В соответствии с Положением о лицензировании образовательной деятельности, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 18 октября 2000 г. № 796, лицензии на осуществление образовательной деятельности выдаются территориальными органами Министерства образования Российской Федерации, государственными органами управления образованием субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления, наделенными в соответствии с законодательством соответствующими полномочиями;

квитанция о принятии образовательным учреждением денежных средств, квитанция о переводе денежных средств образовательному учреждению с указанием цели платежа: “оплата обучения”. Также такие сведения указываются в справке об обучении. Министерством Российской Федерации по налогам и сборам в настоящее время разрабатываются правила выдачи и форма стандартной справки об обучении, в которой будут помимо сведений об образовательном учреждении фиксироваться сведения об оплате оказанных образовательных услуг и сведения о лице (лицах), внесших денежные средства, с указанием ИНН этих лиц.

Налогоплательщик-родитель, кроме того, должен представить заверенную копию свидетельства о рождении ребенка либо свидетельства об усыновлении.

Социальный налоговый вычет предоставляется за период обучения указанных лиц в учебном заведении, включая академический отпуск, оформленный в установленном порядке в процессе обучения;

– медицинского социального налогового вычета – в сумме, уплаченной налогоплательщиком в налоговом периоде за услуги по лечению, предоставленные ему медицинскими учреждениями Российской Федерации, а также уплаченной налогоплательщиком за услуги по лечению супруга (супруги), своих родителей и (или) своих детей в возрасте до 18 лет в медицинских учреждениях Российской Федерации (в соответствии с перечнем медицинских услуг, утверждаемым Правительством Российской Федерации), а также в размере стоимости медикаментов (в соответствии с перечнем лекарственных средств, утверждаемым Правительством Российской Федерации), назначенных им лечащим врачом, приобретаемых налогоплательщиками за счет собственных средств.

Вычет сумм оплаты стоимости лечения предоставляется налогоплательщику, если лечение производится в медицинских учреждениях, имеющих соответствующие лицензии на осуществление медицинской деятельности, а также при представлении налогоплательщиком документов, подтверждающих его фактические расходы на лечение и приобретение медикаментов. В соответствии с Положением о лицензировании медицинской деятельности, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации от 21 мая 2001 г. № 402, медицинские учреждения осуществляют свою деятельность на основании лицензии, выдаваемой органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации на срок не более чем на 5 лет. Подтверждением наличия у медицинского

¹ Классификация социальных налоговых вычетов на благотворительный, образовательный и медицинский социальные налоговые вычеты была предложена А. Брызгалиным, В. Берником, А. Головкиным. См.: Комментарий к главе 23 части второй Налогового кодекса Российской Федерации // Хозяйство и право. – 2001. – № 3. – С. 10.

учреждения, в котором проходил (проходит) лечение налогоплательщик (его родственники), служит справка этого учреждения. Справка стандартного образца выдается пациенту (лицу, произведшему оплату лечения). В левом верхнем углу справки проставляется штамп медицинского учреждения с информацией о нем (ИНН, адрес, номер и дата выдачи лицензии, срок ее действия). Штамп должен быть выполнен четко и иметь полный оттиск.

Медицинский социальный налоговый вычет предоставляется налогоплательщику, если оплата лечения и приобретенных медикаментов не была произведена организацией (в том числе и воинской частью), в которой проходит военную службу (работает) налогоплательщик.

Перечень медицинских услуг в медицинских учреждениях Российской Федерации, предоставленных налогоплательщику, его супруге (супругу), его родителям и (или) его детям в возрасте до 18 лет, суммы оплаты которых за счет собственных средств налогоплательщика учитываются при определении суммы социального налогового вычета, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 19 марта 2001 г. № 201. К таким медицинским услугам отнесены:

услуги по диагностике и лечению при оказании населению скорой медицинской помощи;

услуги по диагностике, профилактике, лечению и медицинской реабилитации при оказании населению амбулаторно-поликлинической медицинской помощи (в том числе в дневных стационарах и врачами общей (семейной) практики), включая проведение медицинской экспертизы;

услуги по диагностике, профилактике, лечению и медицинской реабилитации при оказании населению стационарной медицинской помощи (в том числе в дневных стационарах), включая проведение медицинской экспертизы;

услуги по диагностике, профилактике, лечению и медицинской реабилитации при оказании населению медицинской помощи в санаторно-курортных учреждениях;

услуги по санитарному просвещению, оказываемые населению.

Документами, подтверждающими расходы налогоплательщика за услуги по лечению, являются: кассовые чеки соответствующих медицинских учреждений Российской Федерации, а также указанная выше справка стандартного образца, выдаваемая медицинским учреждением. В справке помимо приведенных в штампе сведений о медицинском учреждении указываются ИНН пациента (лица, оплатившего лечение), стоимость медицинских услуг в рублях прописью, а кроме того, сведения о враче, выдавшем справку, и номер его телефона. Корешок к справке остается в медицинском учреждении и хранится в течение 3 лет. Кроме того, налогоплательщиком предоставляются документы, подтверждающие родственное отношение к лицу, которому оказывались услуги по лечению: свидетельство о браке, свидетельство о рождении, свидетельство об усыновлении.

Перечень лекарственных средств, назначенных лечащим врачом налогоплательщику и приобретенных им за счет собственных средств, размер стоимости которых учитывается при определении суммы социального налогового вычета, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 19 марта 2001 г. № 201. Документами, подтверждающими расходы налогоплательщика по приобретению назначенных лечащим врачом лекарственных средств, включенных в указанный Перечень, являются: рецепты лечащего врача (обращайтесь к врачу с просьбой выписывать рецепт в двух экземплярах: в аптеку и в налоговую инспекцию), кассовые чеки о приобретении назначенных лекарственных средств.

Общая сумма медицинского социального налогового вычета не может превышать 25000 руб.

По дорогостоящим видам лечения в медицинских учреждениях Российской Федерации сумма налогового вычета принимается в размере фактически произведенных расходов. Перечень дорогостоящих видов лечения в медицинских учреждениях Российской Федерации, размеры фактически произведенных налогоплательщиком расходов по которым учитываются при определении суммы социального налогового вычета, утвержден постановлением Правительства Российской Федерации от 19 марта 2001 г. № 201. К ним относятся: хирургическое лечение врожденных аномалий (пороков развития); хирургическое лечение тяжелых форм болезней системы кровообращения, включая операции с использованием аппаратов искусственного кровообращения, лазерных технологий и коронарной ангиографии; хирургическое лечение тяжелых форм болезней органов дыхания; хирургическое лечение тяжелых форм болезней и сочетанной патологии глаза и его придаточного аппарата, в том числе с использованием эндолазерных технологий; хирургическое лечение тяжелых форм болезней нервной системы, включая микронейрохирургические и эндовазальные вмешательства; хирургическое лечение осложненных форм болезней органов пищеварения; эндопротезирование и реконструктивно-восстановительные операции на суставах; трансплантация органов (комплекса органов), тканей и костного мозга; реплантация, имплантация протезов, металлических конструкций, электрокардиостимуляторов и электродов; реконструктивные, пластические и реконструктивно-пластические операции; терапевтическое лечение хромосомных нарушений и наследственных болезней; терапевтическое лечение злокачественных новообразований щитовидной железы и других эндокринных желез, в том числе с использованием протонной терапии; терапевтическое лечение острых воспалительных полиневропатий и осложнений миастении; терапевтическое лечение системных поражений соединительной ткани; терапевтическое лечение тяжелых форм болезней органов кровообращения, дыхания и пищеварения у детей; комбинированное лечение болезней поджелудочной железы; комбинированное лечение злокачественных новообразований; комбинированное лечение наследственных нарушений свертываемости крови и апластических анемий; комбинированное лечение остеомиелита; комбинированное лечение состояний, связанных с осложненным течением беременности, родов и послеродового периода; комбинированное лечение осложненных форм сахарного диабета; комбинированное лечение наследственных болезней; комбинированное лечение тяжелых форм болезней и сочетанной патологии глаза и его придаточного аппарата; комплексное лечение ожогов с площадью поражения поверхности тела 30 процентов и более; виды лечения, связанные с использованием гемо- и перитонеального диализа; выхаживание недоношенных детей массой до 1,5 кг.

Социальные налоговые вычеты предоставляются на основании письменного заявления налогоплательщика при подаче налоговой декларации в налоговую инспекцию по окончании налогового периода.

В соответствии с п. 3 ст. 210 НК разница между суммой социальных налоговых вычетов, полагающихся налогоплательщику в отчетном налоговом периоде, и суммой доходов налогоплательщика, полученных в этом же периоде, облагаемых налогом по ставке 13% (при превышении суммы социальных налоговых вычетов над суммой налогооблагаемых доходов), на следующий налоговый период не переносится, если иное не предусмотрено НК.

Ст. 219 НК не предусмотрен перенос на следующий налоговый период суммы разницы между расходами налогоплательщика, произведенными в отчетном налоговом периоде на благотворительные цели и (или) уплаченными на цели обучения, лечения, и установленным размером общей суммы соответствующего социального налогового вычета.

Приведем несколько примеров расчета социальных налоговых вычетов.

1. В семье учатся отец-военнослужащий и сын. Отец за заочное обучение в магистратуре заплатил за налоговый период 15 000 руб. Стоимость обучения 20-летнего сына в университете на дневном отделении составила за налогооблагаемый период 40 000 руб., из которых 15 000 руб. уплатил отец, 20 000 руб. оплатила мать, 5 000 руб. оплатил сам обучающийся.

Названные образовательные учреждения имеют лицензии, подтверждающие их право на ведение образовательной деятельности.

Доход, полученный в налоговом периоде, облагаемый налогом по ставке 13%, составил у отца 45 000 руб., у матери 50 000 руб., у сына 24 000 руб. Стандартные вычеты отцу и матери предоставлялись в размерах 400 и 300 рублей каждому, сыну – в размере 400 руб. Отцу стандартные налоговые вычеты предоставлялись в течение 5 месяцев, сумма вычетов составила 3500 руб. [(400 руб. + 300 руб.) x 5 мес.], матери вычеты предоставлялись 4 месяца, сумма вычетов составила 2800 руб. [(400 руб. + 300 руб.) x 4 мес.], сыну вычеты предоставлялись 10 месяцев, сумма вычетов – 4000 руб. (400 руб. x 10 мес.).

На основании налоговой декларации, заявления и документов, подтверждающих произведенные расходы, сыну предоставлен социальный налоговый вычет, предусмотренный подп. 2 п. 1 ст. 219 НК, в связи с чем налоговая база дополнительно уменьшена на 5000 руб. (24 000 руб.(доход) – 4000 руб.(стандартный налоговый вычет) – 5000 руб.). Налоговая база составила 15 000 руб. Подлежит удержанию налог в размере 150 руб. x 13% = 1950 руб. Из суммы налога, уплаченного в отчетном году, возврату подлежат 650 руб. (5000 руб. x 0,13). В соответствии с п. 7 ст. 78 НК сумма излишне уплаченного налога подлежит возврату по письменному заявлению налогоплательщика в налоговый орган. Такое заявление может быть подано в течение 3 лет со дня уплаты указанной суммы.

Матери предоставлен социальный налоговый вычет, предусмотренный подп. 2 п. 1 ст. 219 НК, на сумму 12 500 руб. Так как за обучение сына платили и отец, и мать, социальный налоговый вычет не превышает 25 000 руб. в общей сумме на обоих родителей. Налоговая база составила 34 700 руб. (50 000 руб. – 2800 руб. – 12 500 руб.). Подлежит удержанию налог в размере 347 руб. x 13% = 4511 руб. Из суммы налога, уплаченного в отчетном году, возврату подлежат 1625 руб. (12500 руб. x 0,13).

Отцу предоставляется социальный налоговый вычет, предусмотренный подп. 2 п. 1 ст. 219 НК, на сумму 27 500 руб., в том числе 15 000 руб. по суммам оплаты своего обучения и 12 500 руб. за оплату обучения сына. Налоговая база составила 14 000 руб. (45 000 руб. – 3500 руб. – 15 000 руб. – 12 500 руб.). Подлежит удержанию налог в размере 140 руб. x 13% = 1820 руб. Из суммы налога, уплаченного в отчетном году, возврату подлежат 3575 руб. (27500 руб. x 0,13).

2. В отчетном календарном году военнослужащий нес расходы по оплате лечения своей супруги и своего ребенка в возрасте до 18 лет в медицинских учреждениях Российской Федерации, а также оплатил приобретение медикаментов, назначенных названным лицам лечащим врачом (в соответствии с перечнями медицинских услуг и лекарственных средств, утвержденными Правительством Российской Федерации). Общая сумма расходов на названные цели составила 30 000 руб.

Доход налогоплательщика, полученный за налоговый период и облагаемый налогом по ставке 13%, определен в размере 45 000 руб.

В таком случае налогоплательщик вправе на основании налоговой декларации о доходах, поданной по окончании налогового периода в налоговый орган по месту жительства, а также письменного заявления и документов, подтверждающих оплату расходов на лечение и приобретение медикаментов для названных лиц, состоящих в родственных отношениях, что также должно быть подтверждено соответствующими документами, уменьшить налоговую базу, облагаемую налогом по ставке 13%, на сумму социальных налоговых вычетов, предусмотренных подп. 2 и 3 п. 1 ст. 219 НК, в размере 25000 руб.

Военнослужащему в отчетном периоде предоставлялись стандартные налоговые вычеты в размере 400 и 300 руб. в течение 5 месяцев. Общая сумма стандартных налоговых вычетов составила 3500 руб. Налоговая база составляет 45 000 руб. – 3500 руб. – 25 000 руб. = 16 500 руб. Из суммы налога, уплаченного в отчетном году, возврату подлежит 3250 руб. (25000 руб. x 0,13).

Имущественные налоговые вычеты

Предоставление имущественных налоговых вычетов предусмотрено ст. 220 НК.

При определении размера налоговой базы налогоплательщик имеет право на получение следующих имущественных налоговых вычетов:

1) в суммах, полученных налогоплательщиком в налоговом периоде от продажи жилых домов, квартир, дач, садовых домиков или земельных участков, находившихся в собственности налогоплательщика менее пяти лет, но не

превышающих в целом 1 000 000 рублей, а также в сумме, полученной в налоговом периоде от продажи иного имущества, находившегося в собственности налогоплательщика менее трех лет, но не превышающей 125 000 рублей. При продаже жилых домов, квартир, дач, садовых домиков и земельных участков, находившихся в собственности налогоплательщика пять лет и более, а также иного имущества, находившегося в собственности налогоплательщика три года и более, имущественный налоговый вычет предоставляется в сумме, полученной налогоплательщиком при продаже указанного имущества.

Вместо использования права на получение указанного имущественного налогового вычета налогоплательщик вправе уменьшить сумму своих облагаемых налогом доходов на сумму фактически произведенных им и документально подтвержденных расходов, связанных с получением этих доходов, за исключением реализации налогоплательщиком принадлежащих ему ценных бумаг. Налогооблагаемая база при этом уменьшается на основании письменного заявления налогоплательщика при подаче им налоговой декларации по окончании налогового периода и документов, подтверждающих расходы по приобретению продаваемого имущества, по оформлению договора купли-продажи, оплате услуг юриста, нотариуса и т.п.

При реализации имущества, находящегося в общей долевой либо общей совместной собственности, соответствующий размер имущественного налогового вычета распределяется между совладельцами этого имущества пропорционально их доле либо по договоренности между ними (в случае реализации имущества, находящегося в общей совместной собственности).

Имущественный налоговый вычет предоставляется налогоплательщику на основании письменного заявления налогоплательщика при подаче им налоговой декларации в налоговый орган по окончании налогового периода и документов:

подтверждающих получение сумм от продажи недвижимого и иного имущества: договоры купли-продажи имущества, банковские выписки о зачислении денежных средств на счет налогоплательщика в сумме, указанной в договоре, другие документы, подтверждающие получение денежных средств (расписка с указанием паспортных данных продавца, покупателя и свидетелей передачи денежных средств). Также может быть представлена выписка из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество о прекращении права собственности на недвижимое имущество и других данных по этому имуществу. Выписка выдается за плату учреждением юстиции по государственной регистрации прав на недвижимое имущество. В соответствии с постановлением Правительства Российской Федерации от 26 февраля 1998 г. "Об установлении максимального размера платы за государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним и за предоставление информации о зарегистрированных правах" за предоставление выписки из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество с физического лица максимально взимается 25 процентов минимального размера оплаты труда;

подтверждающих длительность владения на праве собственности проданным имуществом: свидетельство о государственной регистрации прав на недвижимое имущество (свидетельство о праве собственности в отношении недвижимого имущества, право на которое возникло до вступления в силу Федерального закона "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним" от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ), акт (свидетельство) о приватизации жилых помещений, договоры, кассовые чеки и другие документы, свидетельствующие о приобретении имущества продавцом-налогоплательщиком. В отношении недвижимого имущества также может быть представлена соответствующая выписка из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество;

2) в сумме, израсходованной налогоплательщиком на новое строительство либо приобретение на территории Российской Федерации жилого дома или квартиры, в размере фактически произведенных расходов, а также в сумме, направленной на погашение процентов по ипотечным кредитам, полученным налогоплательщиком в банках Российской Федерации и фактически израсходованным им на новое строительство либо приобретение на территории Российской Федерации жилого дома или квартиры.

При этом общий размер имущественного налогового вычета не может превышать 600 000 руб. без учета сумм, направленных на погашение процентов по ипотечным кредитам, полученным налогоплательщиком в банках Российской Федерации и фактически израсходованным им на новое строительство либо приобретение на территории Российской Федерации жилого дома или квартиры.

Указанный имущественный налоговый вычет предоставляется налогоплательщику на основании письменного заявления налогоплательщика при подаче им налоговой декларации в налоговый орган и документов, подтверждающих право собственности на приобретенный (построенный) жилой дом или квартиру (свидетельство о государственной регистрации права, выписка из Единого государственного реестра прав на недвижимое имущество), а также платежных документов, оформленных в установленном порядке, подтверждающих факт уплаты денежных средств налогоплательщиком (квитанции к приходным ордерам, банковские выписки о перечислении денежных средств со счета покупателя на счет продавца, товарные и кассовые чеки, акты о закупке материалов у физических лиц с указанием в них адресных и паспортных данных продавца и другие документы).

При приобретении имущества в общую долевую либо общую совместную собственность размер имущественного налогового вычета распределяется между совладельцами в соответствии с их долей собственности либо с их письменным заявлением (в случае приобретения жилого дома или квартиры в общую совместную собственность).

Имущественный налоговый вычет не применяется в случаях, когда оплата расходов на строительство или приобретение жилого дома или квартиры для налогоплательщика производится за счет средств работодателей (Министерства обороны Российской Федерации) или иных лиц, а также в случаях, когда сделка купли-продажи жилого дома или квартиры совершается между физическими лицами, являющимися взаимозависимыми. В соответствии с п. 2 ст. 20 НК физические лица считаются взаимозависимыми в случаях:

когда одно лицо подчиняется другому по должностному положению;

когда лица состоят в соответствии с семейным законодательством Российской Федерации в брачных отношениях, отношениях родства или свойства, усыновителя и усыновленного, а также попечителя и опекаемого.

Повторное предоставление налогоплательщику имущественного налогового вычета в сумме, израсходованной на новое строительство либо приобретение на территории Российской Федерации жилого дома или квартиры, не допускается.

Если в налоговом периоде имущественный налоговый вычет не может быть использован полностью, его остаток может быть перенесен на последующие налоговые периоды до полного его использования.

При продаже (покупке) имущества через организации (индивидуальных предпринимателей) – налоговых агентов следует иметь в виду, что они не имеют права предоставлять имущественные налоговые вычеты. В случае получения налогоплательщиками, являющимися налоговыми резидентами Российской Федерации, доходов от реализации (продажи) имущества, находившегося в их собственности, определение налоговой базы налоговыми агентами не производится. На налоговых агентов в этом случае возлагается обязанность представить в налоговый орган по месту своего учета сведения о доходах физических лиц по форме № 2-НДФЛ с указанием общей суммы произведенных выплат. Но при выплате налоговыми агентами доходов от реализации имущества, находившегося в собственности налогоплательщиков-нерезидентов (например, военнослужащих, фактически находившихся на территории Российской Федерации менее 183 дней в календарном году), они производят удержание налога по ставке 30% со всей суммы выплачиваемого дохода.

Приведем несколько примеров расчета имущественного налогового вычета.

1. Военнослужащий продал организации дачу с земельным участком за 450 000 руб.

Организация выплатила продавцу названную сумму без исчисления налога на доходы. По окончании налогооблагаемого периода организация в установленном порядке представила в налоговый орган сведения о произведенной выплате физическому лицу.

Военнослужащий представил в налоговый орган декларацию, заявление о предоставлении имущественного налогового вычета и документы, подтверждающие, что проданный участок и дача находились в его собственности более пяти лет. В таком случае налоговым органом на всю сумму полученного дохода предоставляется имущественный налоговый вычет.

2. Военнослужащий получил в налоговом периоде 190 000 руб. от продажи другому физическому лицу автомобиля и гаража.

По окончании календарного года на основании поданной военнослужащим декларации с указанием суммы, полученной от продажи автомобиля и гаража, налоговым органом предоставлен имущественный налоговый вычет в размере 125 000 руб., поскольку военнослужащим не были представлены документы, подтверждающие фактические расходы на приобретение названного имущества, а также не был подтвержден период владения этим имуществом.

Сумма разницы в размере 65 000 руб. (190 000 руб. – 125 000 руб.) включена в налоговую базу, облагаемую налогом по ставке 13%.

3. Семья, состоящая из 4 человек, продала за 1 200 000 руб. квартиру, находящуюся в общей долевой собственности. Доли каждого собственника равны. Период владения квартирой составляет менее пяти лет. Квартира была передана в собственность продавцов в результате бесплатной приватизации жилья.

В таком случае предельный размер имущественного вычета, которым может воспользоваться каждый из продавцов, составляет 250 000 руб. (1 000 000 руб. : 4).

Сумма дохода, полученного каждым из продавцов, составляет 300 000 руб. (1 200 000 руб. : 4).

Налоговая база по доходам, полученным от продажи квартиры, определяется по налоговым декларациям каждого продавца в сумме 50 000 руб. (300 000 руб. – 250 000 руб.). Налог с полученного дохода исчисляется и уплачивается по ставке 13%.

4. Военнослужащий купил квартиру за 300 000 руб. и зарегистрировал в установленном порядке право собственности на эту квартиру.

В 2002 г. доходы военнослужащего, облагаемые по ставке 13%, составят 45 000 руб., стандартный налоговый вычет в размере 400 руб. будет предоставлен в течение 5 месяцев. Налоговая база определена в размере 43000 руб. Сумма исчисленного и уплаченного в налоговом периоде налога составит 5590 руб.

По окончании 2002 г. военнослужащий представит в налоговый орган декларацию о доходах, полученных в 2001 г., заявление о предоставлении имущественного вычета в связи с покупкой квартиры, документы, подтверждающие право собственности на приобретенную квартиру, а также платежные документы, подтверждающие факт уплаты денежных средств налогоплательщиком.

В таком случае налоговый орган произведет перерасчет налоговой базы по доходам, полученным в 2001 г., облагаемым налогом по ставке 13%, уменьшив их на сумму подтвержденных расходов военнослужащего по оплате квартиры, т.е. налоговая база уменьшается на 43 000 руб. Вся сумма налога, удержанного в 2002 г., в размере 5590 руб. будет возвращена военнослужащему налоговым органом по его письменному заявлению.

Неиспользованная сумма вычета в размере 257 000 руб. переносится на следующий налоговый период.

Профессиональные налоговые вычеты

Предоставление профессиональных налоговых вычетов предусмотрено ст. 221 НК. Установлено несколько категорий налогоплательщиков, имеющих право на получение профессиональных налоговых вычетов. В то же время военнослужащие подпадают лишь под одну из них. Указанное ограничение обусловлено тем обстоятельством, что военнослужащие в соответствии с п. 7 ст. 10 Федерального закона “О статусе военнослужащих” не вправе заниматься другой оплачиваемой деятельностью, за исключением педагогической, научной или иной творческой деятельности, если она не препятствует исполнению обязанностей военной службы.

При исчислении налоговой базы право на получение профессиональных налоговых вычетов имеют военнослужащие, получающие авторские вознаграждения или вознаграждения за создание, исполнение или иное использование произведений науки, литературы и искусства, вознаграждения авторам открытий, изобретений и промышленных образцов, в сумме фактически произведенных и документально подтвержденных расходов.

Если данные расходы не могут быть подтверждены документально, они принимаются к вычету в следующих размерах:

Создание литературных произведений, в том числе для театра, кино, эстрады и цирка	20
Создание художественно-графических произведений, фоторабот для печати, произведений архитектуры и дизайна	30
Создание произведений скульптуры, монументально-декоративной живописи, декоративно-прикладного и оформительского искусства, станковой живописи, театрально- и кинодекорационного искусства и графики, выполненных в различной технике	40
Создание аудиовизуальных произведений (видео-, теле- и кинофильмов)	30
Создание музыкальных произведений: музыкально-сценических произведений (опер, балетов, музыкальных комедий), симфонических, хоровых, камерных произведений, произведений для духового оркестра, оригинальной музыки для кино-, теле- и видеофильмов и театральных постановок;	40
других музыкальных произведений, в том числе подготовленных к опубликованию	25
Исполнение произведений литературы и искусства	20
Создание научных трудов и разработок	20
<i>Открытия, изобретения и создание промышленных образцов (к сумме дохода, полученного за первые два года использования)</i>	30

При определении налоговой базы расходы, подтвержденные документально, не могут учитываться одновременно с расходами в пределах установленного норматива.

Военнослужащим профессиональные налоговые вычеты предоставляются на основании их письменного заявления налоговыми агентами (российскими организациями, индивидуальными предпринимателями и постоянными представительскими организациями в Российской Федерации), от которых военнослужащие получили авторское вознаграждение (вознаграждение). Военнослужащие подают заявление налоговым агентам о предоставлении профессиональных налоговых вычетов до получения вознаграждения. При осуществлении военнослужащим сотрудничества с налоговым агентом на регулярной основе и затруднении документально подтвердить понесенные в процессе творческой деятельности расходы целесообразно подавать такое заявление налоговому агенту перед началом налогового периода. Пример письменного заявления приводится ниже.

Главному редактору журнала
“Право в Вооруженных Силах”
С.С.ХАРИТОНОВУ

З А Я В Л Е Н И Е о предоставлении профессионального налогового вычета

Прошу предоставлять мне, _____,
(указывается фамилия, имя, отчество, место жительства, идентификационный номер налогоплательщика)

при налогообложении моих доходов за написание статей в журнал “Право в Вооруженных Силах” (либо указывается наименование конкретной статьи) профессиональный налоговый вычет, предусмотренный подп. 3 ст. 221 Налогового кодекса Российской Федерации, в размере 20% от суммы начисленного дохода (либо указывается сумма фактически произведенных при написании статьи расходов, которые необходимо подтвердить документами).

Дата

Подпись, инициал, фамилия военнослужащего

(при указании фактически произведенных расходов к заявлению прилагаются подтверждающие их документы).

Если военнослужащий не подавал в налоговом периоде налоговому агенту письменного заявления на получение профессионального налогового вычета, он имеет право подать письменное заявление о предоставлении такого вычета при подаче налоговой декларации в налоговый орган по окончании налогового периода.

Оказание военнослужащим материальной помощи: размеры, кто имеет право, порядок оформления

А.Г. Тищенко, капитан юстиции, офицер юридической службы ВС РФ

Ни для кого не секрет, что в настоящее время размер денежного довольствия военнослужащих, проходящих военную службу по контракту (далее по тексту – военнослужащие, если не будет указано особо), мягко говоря, небольшой. Существующее положение дел в обеспечении военнослужащих денежным довольствием объясняется рядом объективных причин, которые также широко известны. Тем не менее государством предпринят (и предпринимается) ряд мер, способствующих усилению социальной защиты его защитников в той мере, в которой это возможно на современном этапе развития российской государственности.

Одной из таких мер является выплата военнослужащим материальной помощи.

В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 13 Федерального закона “О статусе военнослужащих” от 27 мая 1998 г. военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, оказывается материальная помощь в размере не менее двух окладов денежного содержания в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

Сразу отметим, что Федеральным законом “О статусе военнослужащих” не установлен верхний предел размера материальной помощи, оказываемой военнослужащим. В то же время определено, что ее размер не может быть менее 2 окладов денежного содержания военнослужащих.

Порядок оказания военнослужащим материальной помощи установлен Правилами оказания военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, материальной помощи, утвержденными постановлением Правительства Российской Федерации от 14 июля 2000 г. № 524¹ (далее по тексту – Правила, если не будет указано особо).

Обратим внимание и на то, что верхний предел размера материальной помощи, оказываемой военнослужащим, Правилами также не лимитирован.

Ограничение максимального размера материальной помощи установлено Инструкцией об отдельных выплатах военнослужащим и членам их семей, утвержденной приказом Министра обороны Российской Федерации от 27 августа 2000 г. № 450 (далее по тексту – Инструкция, если не будет указано особо). В соответствии с Инструкцией в настоящее время размер оказываемой военнослужащим материальной помощи составляет два оклада их денежного содержания.

При определении суммы материальной помощи в расчет принимаются оклады денежного содержания, получаемые военнослужащими на день оказания материальной помощи, без учета повышений, не образующих новых окладов по воинским должностям (абз. 2 п. 1 Правил).

Оклад денежного содержания военнослужащих (далее – ОДС) состоит из оклада в соответствии с занимаемой воинской должностью (далее – ОВД) и оклада в соответствии с присвоенным воинским званием (ОВЗ).

Как мы видим, Правилами установлен такой порядок определения суммы материальной помощи, при котором в расчет без учета повышений, не образующих новых окладов, принимаются только ОВД.

Анализ ст.13 Федерального закона “О статусе военнослужащих” показывает, что рассматриваемым Законом установлены три вида повышений (надбавок, доплат) ОДС:

- 1) повышение ОВД;
- 2) повышение ОДС;
- 3) повышение денежного довольствия военнослужащих (далее – ДД).

Повышение ДД установлено для военнослужащих, проходящих военную службу по контракту в районах Крайнего Севера, приравненных к ним местностях и других местностях с неблагоприятными климатическими или экологическими условиями, в том числе отдаленных (п. 6 ст. 13 Федерального закона “О статусе военнослужащих”).

Дискуссия о том, какой смысл вложил законодатель в понятие ДД, указанного в п. 6 ст. 13 Федерального закона “О статусе военнослужащих”, не является предметом рассмотрения настоящей статьи. Несомненно, одно: в состав ДД, указанного в п. 6 ст. 13 Федерального закона “О статусе военнослужащих” как минимум входит ОДС (см. п. 1 ст. 12 Федерального закона “О статусе военнослужащих”).

Таким образом, расчет суммы материальной помощи (далее – СМП), оказываемой военнослужащим, имеющим право на повышение ОДС (пп. 6, 7, 8, а также в случаях, предусмотренных пп. 11 и 12 Федерального закона “О статусе военнослужащих”) должен быть определен по следующей формуле:

$СМП = 2 * ОДС$, где $ОДС = ОВЗ$ (с учетом повышений, не образующих новых ОВЗ) + ОВД (без учета повышений, не образующих новых ОВД)².

Вторым важным условием, касающимся порядка оказания военнослужащим материальной помощи, является условие о расчете суммы материальной помощи из ОДС, получаемых военнослужащими на день оказания материальной помощи.

Содержание понятия “день оказания материальной помощи” раскрывает абз. 3 п. 6 Инструкции об отдельных выплатах военнослужащим и членам их семей, утвержденной приказом Министра обороны Российской Федерации от 27 августа 2000 г. № 450:

“ – при определении суммы материальной помощи военнослужащим, в том числе допущенным в установленном порядке к временному исполнению вакантных воинских должностей, в расчет принимаются оклады денежного содержания, получаемые военнослужащими на день подписания приказа командира воинской части (для командира воинской части – приказа вышестоящего командира, начальника) об оказании материальной помощи”.

Оказание военнослужащим материальной помощи является обязанностью государства, а ее получение – правом военнослужащих. Материальная помощь может быть оказана военнослужащим один раз в год (абз. 1 п. 1 Правил).

Основанием для оказания военнослужащему материальной помощи является рапорт с указанием соответствующей просьбы, поданный им по команде.

Днем оказания военнослужащему материальной помощи будет являться день (дата) подписания указанного рапорта командиром воинской части. Как следствие этого, ОДС военнослужащего, принимаемый в расчет при определении размера материальной помощи, определяется из ОДС, получаемого военнослужащим в этот день.

Форма рапорта на оказание материальной помощи в текущем году может иметь следующий вид:

Командиру(начальнику) _____
(должность, воинское звание, фамилия и инициалы)

РАПОРТ

Прошу вашего ходатайства перед вышестоящим командованием об оказании мне, _____,
(должность, воинское звание, фамилия и инициалы)

материальной помощи в размере двух окладов денежного содержания.

Должность _____

Воинское звание _____

Подпись _____
(инициал имени и фамилия)

Дата _____

Материальная помощь военнослужащим не связана с наличием дополнительных условий, при которых ее оказание возможно только в случае их обязательного выполнения (например, добросовестное исполнение военнослужащими обязанностей военной службы, образцовое выполнение воинского долга и т.д.). В связи с этим необходимо обратить внимание на решение Верховного Суда РФ “О рассмотрении дела о признании незаконным (недействительным) абз. 3 п. 20 Инструкции о порядке оказания материальной помощи, выплаты надбавки за сложность, напряженность и специальный режим службы и премии военнослужащим Вооруженных Сил РФ”³ от 17 июня 1999 г. № ГКПИ 99-408, в котором сказано, что в соответствии со ст.13 Федерального закона “О статусе военнослужащих” дополнительные выплаты (единовременное денежное вознаграждение, премия, материальная помощь) производятся военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, добросовестно исполняющим обязанности военной службы.

Как видим, Верховный Суд РФ толкует положения ст.13 Федерального закона “О статусе военнослужащих” таким образом, что оказание материальной помощи возможно только тем военнослужащим, которые добросовестно выполняют обязанности военной службы.

Толкование ст.13 Федерального закона “О статусе военнослужащих” Верховным Судом Российской Федерации в своем решении от 17 июня 1999 г. № ГКПИ 99-408 представляется ошибочным⁴.

Выполнение условия о добросовестном исполнении военнослужащими обязанностей военной службы необходимо лишь для категории военнослужащих, указанных в абз.1 п.1 ст.13 Федерального закона “О статусе военнослужащих” от 27 мая 1998 г.

Премия выплачивается военнослужащим за образцовое выполнение воинского долга.

Каких-либо дополнительных условий, связанных с оказанием военнослужащим материальной помощи, Федеральный закон “О статусе военнослужащих” не содержит постольку, поскольку полномочия по определению порядка оказания материальной помощи абз. 2 п. 1 ст. 13 Федерального закона “О статусе военнослужащих” делегированы Правительству Российской Федерации.

Правила также не содержат дополнительных условий, лишь при обязательном выполнении которых возможно оказание материальной помощи. Однако п. 4 Правил определяет категории военнослужащих, которым материальная помощь не оказывается:

– военнослужащим, увольняемым с военной службы за невыполнение ими условий контракта (подп. “в” п. 2 ст. 51 Федерального закона “О воинской обязанности и военной службе” от 28 марта 1998 г.);

– военнослужащим, увольняемым с военной службы в связи с вступлением в законную силу приговора суда о назначении наказания в виде лишения свободы, в том числе условно (подп. “е” п. 1 и подп. “д” п. 2 ст. 51 Федерального закона “О воинской обязанности и военной службе”);

– военнослужащим, увольняемым с военной службы в связи с лишением воинского звания (подп. “д” п. 1 ст. 51 Федерального закона “О воинской обязанности и военной службе”);

– военнослужащим, увольняемым с военной службы в связи с отчислением из военно-образовательного учреждения профессионального образования за неуспеваемость (подп. “ж” п. 1 ст. 51 Федерального закона “О воинской обязанности и военной службе”);

– военнослужащим, увольняемым с военной службы в связи с отчислением из военно-образовательного учреждения профессионального образования за недисциплинированность (подп. “ж” п. 1 ст. 51 Федерального закона “О воинской обязанности и военной службе”);

– военнослужащим, уволенным с военной службы в конце календарного года с предоставлением при увольнении отпуска, оканчивающегося в следующем календарном году, за календарный год, в котором оканчивается отпуск;

– военнослужащим, находящимся в отпуске по уходу за ребенком до достижения им возраста 3 лет, за полные календарные годы нахождения в отпуске.

В случае если военнослужащим, указанным в пп. с 1 по 5, материальная помощь была оказана ранее, то при их увольнении с военной службы выплаченная сумма удержанию не подлежит.

Для некоторых категорий военнослужащих Правилами установлен специальный порядок оказания материальной помощи:

- военнослужащим, допущенным в установленном порядке к временному исполнению вакантных воинских должностей, при оказании материальной помощи в расчет принимаются оклады по этим воинским должностям;
- военнослужащим, состоящим в распоряжении соответствующих командиров (начальников) при оказании материальной помощи в расчет принимаются оклады по последним основным воинским должностям;
- военнослужащим, переведенным для дальнейшего прохождения службы из Вооруженных Сил Российской Федерации (федерального органа исполнительной власти, в котором 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 предусмотрена военная служба), если она не была оказана ранее.

Кроме того, Правилами установлен круг лиц, которым может быть оказана материальная помощь в случае смерти военнослужащего, при том условии, что материальная помощь не была оказана военнослужащему в году его смерти.

В случае смерти военнослужащего материальная помощь выплачивается супруге (супругу), а при ее (его) отсутствии – проживающим совместно с ним (ней) совершеннолетним детям или законным представителям (опекунам, попечителям) либо усыновителям несовершеннолетних детей (инвалидов с детства – независимо от возраста), а также лицам, находящимся на иждивении военнослужащих, или родителям.

Лицам, находящимся на иждивении военнослужащих, или их родителям материальная помощь оказывается в равных долях, если военнослужащие не состоят в браке и не имеют детей (пп. 2, 3 и 5 Правил).

При убытии военнослужащих из воинской части в приказе об исключении из списков личного состава указывается, в каком размере и месяце военнослужащему оказана материальная помощь в году убытия. Если материальная помощь не оказывалась, в приказе указывается: “Материальная помощь в текущем году не оказывалась”. Выписка из приказа приобщается к личному делу военнослужащего (п. 7 Инструкции об отдельных выплатах военнослужащим и членам их семей, утвержденной приказом Министра обороны Российской Федерации от 27 августа 2000 г. № 450).

В заключение необходимо отметить, что порядок оказания материальной помощи значительно расширил круг военнослужащих, имеющих право на ее получение, и упростил процедуру оформления материальной помощи.

В частности, право на выплату материальной помощи получили курсанты и не имеющие воинских званий слушатели, заключившие контракт в период обучения в военно-учебном заведении. Кроме того, в настоящее время военнослужащие вправе не указывать причину, по которой им необходимо оказать материальную помощь (например: при убытии в установленные отпуска, на лечение, перемещении по службе, увольнении с военной службы и в других случаях).

¹ В Министерстве обороны Российской Федерации действует Инструкция об отдельных выплатах военнослужащим и членам их семей, утвержденная приказом Министра обороны Российской Федерации от 27 августа 2000 г. № 450.

² Данный вывод является точкой зрения автора.

³ Речь идет об Инструкции о порядке оказания материальной помощи, выплаты надбавки за сложность, напряженность и специальный режим службы и премии военнослужащим Вооруженных Сил Российской Федерации, утвержденной приказом Министра обороны РФ от 4 февраля 1998 г. № 61, гл. I которой признана утратившей силу в связи с изданием приказа Министра обороны Российской Федерации от 27 августа 2000 г. № 450.

⁴ Данный вывод является точкой зрения автора.

Некоторые вопросы денежной компенсации вместо положенных по нормам снабжения предметов вещевого имущества военнослужащим, проходящим военную службу по контракту

В.А. Верховодов, старший лейтенант юстиции, юристконсульт отдела в/ч 63166

Любой военнослужащий должен четко знать свои обязанности, в том числе и ту, которая предписывает всегда быть по форме, чисто и аккуратно одетым¹. Но каждый ли знает свои права, хотя бы в отношении той же военной формы одежды?

Законодательством специально для военнослужащих предусмотрена военная форма одежды, основная цель которой – наглядно отражать принадлежность к Министерству обороны Российской Федерации или иному федеральному органу исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба, роду войск, другой государственной военной организации, воинское звание, а также военную и специальную квалификацию военнослужащих и т.п. Это, в свою очередь, способствует достижению необходимой четкости в субординации, взаимоотношениях между военнослужащими и в итоге успешному решению задач военного управления, поддержанию воинской дисциплины и правопорядка.

Для того чтобы военнослужащему знать свои права в сфере обеспечения вещевым имуществом, ему прежде всего необходимо ознакомиться с законодательством Российской Федерации в этой области.

Ранее действовавший Закон РФ “О статусе военнослужащих” от 22 января 1993 г. № 4338-I предусматривал, что по просьбе военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, командир воинской части вместо выдачи военнослужащим отдельных предметов вещевого имущества вправе был разрешить выплату денежной компенсации в размере стоимости этих предметов. На мой взгляд, данная норма носила именно разрешительный характер.

Как справедливо указала Военная коллегия в определении от 26 марта 1998 г., военнослужащие, увольняемые в запас или отставку с правом ношения военной формы одежды, по их желанию могут получить вещевое имущество, положенное им на месяц увольнения, или денежную компенсацию по ценам на день издания в воинской части приказа об увольнении. Лицам, увольняемым без права ношения военной формы одежды, выплачивается денежная компенсация². Но на тот момент эта норма вступала в противоречие с вышеупомянутым Законом, и суд должен был руководствоваться не постановлением Правительства Российской Федерации а Законом Российской Федерации, так как последний имел большую юридическую силу³.

На сегодняшний день военнослужащие обеспечиваются вещевым имуществом в зависимости от условий прохождения военной службы по нормам и в сроки, которые устанавливаются Правительством РФ, в порядке, определяемом Министерством обороны РФ (или иным федеральным органом исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба). Военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, имеют право на получение вместо положенных по нормам снабжения предметов вещевого имущества денежной компенсации в размере стоимости указанных предметов. Порядок выплаты указанной денежной компенсации определяется Министром обороны Российской Федерации (руководителем иного федерального органа исполнительной власти, в котором федеральным законом предусмотрена военная служба) (п. 2 ст. 14 Федерального закона “О статусе военнослужащих”).

Правительством Российской Федерации 26 июня 1995г. было принято постановление № 605. Указанным постановлением были утверждены Положение о вещевом обеспечении военнослужащих, Нормы снабжения военнослужащих вещевым имуществом, Перечень местностей Российской Федерации с особо холодным, холодным, жарким и умеренным климатом, прохождение военной службы в которых дает право на получение отдельных предметов вещевого имущества по нормам снабжения, утвержденным для данных местностей.

Также Министерству обороны Российской Федерации и федеральным органам исполнительной власти, в которых законом предусмотрена военная служба, было предоставлено право устанавливать порядок применения норм снабжения с учетом полного израсходования имеющихся запасов предметов обмундирования прежних образцов, выдаваемых по ранее действовавшим нормам снабжения, временные (сроком до 2 лет) нормы снабжения вещевым имуществом отдельных категорий военнослужащих воинских частей, выполняющих особые задания или находящихся в особых климатических условиях⁴, нормы снабжения палатками, спортивным имуществом, материалами для ремонта и стирки вещевого имущества (кроме мыла), а также табели к штатам на другие, не предусмотренные нормами снабжения материальные средства, нормы содержания вещевого имущества на одного военнослужащего в воинских частях или на одну штатную койку в военно-медицинских (медицинских) учреждениях.

На основании вышеназванного постановления Министр обороны Российской Федерации издал приказ “О вещевом обеспечении военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации” от 17 сентября 1996 г. № 340. Данный приказ был принят с нарушением норм пп. 8, 9 и 10 Указа Президента Российской Федерации “О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации и нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти” от 23 мая 1996 г. № 763 (с последующими изменениями и дополнениями) и Правил подготовки нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти и их государственной регистрации, утвержденных постановлением Правительства Российской Федерации от 13 августа 1997 г. № 1009 (с изменениями от 11 декабря 1997 г. № 1538, от 6 ноября 1998 г. № 1304 и от 11 февраля 1999 г. № 154), где сказано, что нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти, кроме актов и отдельных их положений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, не прошедшие государственную регистрацию в Министерстве юстиции РФ, а также зарегистрированные, но не опубликованные в установленном порядке, не влекут правовых последствий, как не вступившие в силу, и не могут служить основанием для регулирования

соответствующих правоотношений, применения санкций к гражданам, должностным лицам и организациям за невыполнение содержащихся в них предписаний. На указанные акты нельзя ссылаться при разрешении споров. При нарушении указанных требований нормативные правовые акты, как не вступившие в силу, применяться не могут и подлежат отмене в установленном порядке, что и было сделано Верховным Судом Российской Федерации 6 июля 2000 г. Такую же участь ждет приказ ФАПСИ “О вещевом обеспечении военнослужащих федеральных органов правительственной связи и информации” от 28 ноября 1996 г. № 225, так как он был издан с нарушением указанных выше норм и правил. Наиболее удачным в этом плане следует признать приказ Федеральной службы охраны Российской Федерации от 15 июня 1999 г. № 192, утвердивший Порядок расчетов с военнослужащими Федеральной службы охраны Российской Федерации, проходящими военную службу по контракту, за вещевое имущество личного пользования.

Решением № ВКПИ 00-35 Верховный Суд Российской Федерации приказ Министра обороны Российской Федерации 1996 г. № 340⁵ признан незаконным с момента его издания. Это означает, что все приказы командиров воинских частей о денежной компенсации вместо положенных по нормам снабжения предметов вещевого имущества (далее – денежная компенсация) являются незаконными, так как они имеют ссылку на несуществующий в юридическом смысле приказ.

Возникает резонный вопрос: обязаны ли командиры воинских частей производить денежную компенсацию, если приказа Министра обороны “О вещевом обеспечении военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации” до сих пор не существует.

Ответ следует искать в Конституции Российской Федерации и Федеральном законе “О статусе военнослужащих” (п. 2 ст. 14). На основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных законов, нормативных указов Президента Российской Федерации Правительство Российской Федерации издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение. Постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации обязательны к исполнению в Российской Федерации (ст. 115 Конституции Российской Федерации). Следовательно, постановление Правительства Российской Федерации от 26 июня 1995 г. № 605, утвердившее Положение о вещевом обеспечении военнослужащих, обязательно к исполнению командирами всех степеней. При издании приказа командира воинской части о денежной компенсации можно сделать ссылку как на п. 2 ст. 14 Федерального закона “О статусе военнослужащих”, так и на Положение о вещевом обеспечении военнослужащих.

Согласно Положению о вещевом обеспечении военнослужащих целью вещевого обеспечения является удовлетворение потребностей военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации и федеральных органов исполнительной власти в военной одежде, обуви, нательном белье, постельных принадлежностях, снаряжении, теплых вещах, специальной одежде, тканях, нагрудных знаках и знаках различия, санитарно-хозяйственном, спортивном и альпинистском имуществе (далее именуется – вещевое имущество). Вещевое имущество по целевому назначению подразделяется на вещевое имущество текущего обеспечения, вещевое имущество фонда сборов и вещевое имущество неприкосновенного запаса, а по праву пользования им – на вещевое имущество личного пользования и инвентарное имущество. Необходимо отметить, что денежная компенсация выплачивается только за имущество личного пользования. Оно с момента его получения военнослужащими, проходящим военную службу по контракту, является их собственностью. К инвентарному имуществу относятся: теплые вещи (полушубок овчинный (удлиненный), рукавицы на меху, валенки, сапоги резиновые комбинированные утепленные, пальто из нагольной шубной овчины, свитер шерстяной, унты меховые и др.), постельные принадлежности, предметы снаряжения, лагерные и специальные палатки, специальная и летно-техническая одежда, санитарно-хозяйственное, лыжное, спортивное и альпинистское имущество, духовые и ударные музыкальные инструменты, обозное имущество. Инвентарное имущество выдается военнослужащим во временное пользование, поэтому, даже если оно отпускается на 100 процентов штатной численности личного состава военнослужащих, денежная компенсация за него не производится.

Вещевое имущество личного пользования и инвентарное имущество, выдаваемое военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, воспитанникам кадетских (суворовских), морских кадетских (нахимовских) и музыкальных кадетских корпусов, гражданам, призванным на военные сборы, является федеральной собственностью и находится в оперативном управлении воинской части. Указанная категория военнослужащих и граждан права на денежную компенсацию не имеет.

Сроки носки (эксплуатации) предметов вещевого имущества личного пользования, выдаваемых военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, исчисляются со дня возникновения у военнослужащих права на их получение.

Вещевое имущество, утраченное военнослужащими, проходящими военную службу по контракту, возмещению не подлежит, за исключением случаев его утраты (повреждения) при исполнении этими военнослужащими служебного или гражданского долга.

Поставка вещевого имущества производится предприятиями промышленности по договорам (контрактам), заключаемым в соответствии с объемами, предусмотренными государственным оборонным заказом. Объемы поставок вещевого имущества, включаемого в государственный оборонный заказ, определяются Министерством обороны Российской Федерации по согласованию с Министерством экономического развития и торговли Российской Федерации. Оплата за поставляемое вещевое имущество осуществляется по договорным ценам. Отдельные предметы вещевого имущества, не включенные в государственный оборонный заказ, приобретаются воинскими частями самостоятельно в порядке, установленном Министерством обороны Российской Федерации и федеральными органами исполнительной власти. Размеры же денежных компенсаций доводятся до воинских частей централизованно. Они устанавливаются Центральным вещевым управлением МО РФ по согласованию с ГлавФЭУ МО РФ.

В Положении о вещевом обеспечении говорится, что денежная компенсация может выплачиваться:

офицерам, прикомандированным к Администрации Президента Российской Федерации, Аппарату Совета Федерации Федерального Собрания, Аппарату Государственной Думы Федерального Собрания, Аппарату Правительства Российской Федерации, за счет Министерства обороны Российской Федерации и федеральных органов исполнительной власти, где они проходили военную службу до прикомандирования;

офицерам, прикомандированным к федеральным органам исполнительной власти, за счет этих федеральных органов исполнительной власти;

офицерам, проходящим военную службу на военных кафедрах при государственных образовательных учреждениях высшего профессионального образования, за счет Министерства обороны Российской Федерации.

Также денежная компенсация выплачивается:

лицам, увольняемым без права ношения военной формы одежды;

военнослужащим, увольняемым в запас или отставку с правом ношения военной формы одежды, – по их желанию, по ценам на день издания в воинской части приказа об увольнении;

наследникам умершего военнослужащего, проходившего военную службу по контракту, за вещевое имущество, подлежавшее выдаче, но не полученное им в связи со смертью;

членам семей военнослужащих⁶, захваченных в плен или в качестве заложников, а также интернированных в нейтральных странах, в размерах, положенных в соответствии с нормами, установленными законодательством Российской Федерации, военнослужащим, до полного выяснения обстоятельств их захвата в плен или в качестве заложников, интернирования или освобождения (постановление Правительства Российской Федерации “О материальном и иных (кроме денежного довольствия) видах обеспечения членов семей военнослужащих, захваченных в плен или в качестве заложников, а также интернированных в нейтральных странах” от 30 августа 2001 г. № 641).

Офицеры, прапорщики и мичманы, уволенные в запас или отставку с правом ношения военной формы одежды, приобретают предметы этой формы одежды за счет собственных средств.

По желанию офицеров, прапорщиков и мичманов взамен предусмотренных нормами снабжения предметов вещевого имущества им могут быть выданы другие, стоимость которых не превышает стоимости заменяемых предметов. Порядок такой замены устанавливается Министерством обороны Российской Федерации и федеральными органами исполнительной власти.

Некоторые категории военнослужащих (например, курсанты военных образовательных учреждений профессионального образования, проходящие военную службу по контракту, старшины, сержанты и солдаты, проходящие военную службу по контракту, и др.) имеют право на получение денежной компенсации за мыло. Причем указанная компенсация должна производиться с учетом того, что мыло в воинские части поступает особое и хозяйственное.

Вещевое имущество личного пользования выдается офицерам, прапорщикам и мичманам в готовом виде или изготавливается в ателье (мастерских) по индивидуальным заказам с оплатой стоимости пошива за счет Министерства обороны Российской Федерации и федеральных органов исполнительной власти.

Старшинам, сержантам, солдатам и матросам, проходящим военную службу по контракту или призыву, и курсантам военных образовательных учреждений профессионального образования вещевое имущество выдается, как правило, в готовом виде. В случаях когда подобрать отдельные предметы вещевого имущества по росту и размеру не представляется возможным, производится их подгонка или пошив в ателье (мастерских) с оплатой стоимости подгонки или пошива в установленном порядке.

В случае досрочного увольнения военнослужащего, проходящего военную службу по контракту, назначения ему уголовного наказания в виде лишения свободы, лишения его воинского звания, невыполнения им условий контракта или совершения проступка, порочащего честь военнослужащего, а также в случае его несоответствия требованиям, установленным Федеральным законом “О воинской обязанности и военной службе”, стоимость выданных ему предметов вещевого имущества удерживается в порядке, устанавливаемом Министерством обороны Российской Федерации и федеральными органами исполнительной власти.

Необеспеченность военнослужащих положенными видами довольствия вынуждает их искать защиты своих прав в судебных инстанциях. Следует иметь в виду, что при присуждении ко взысканию в пользу военнослужащего своевременно не выданного ему денежного и иного довольствия, а также других выплат суд в случае признания жалобы обоснованной в соответствии с законом должен восстановить нарушенные права заявителя в полном объеме⁷. Убытки, вызванные задержкой выплаты причитающихся военнослужащему денежных средств, в соответствии со ст. 7 Закона Российской Федерации “Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан” (с последующими изменениями и дополнениями) и нормами гл. 59 ГК РФ возмещаются судом с учетом требований заявителя в зависимости от доказанности их размера и наличия к тому оснований, предусмотренных законом. В результате инфляции своевременно не выплаченные денежные суммы значительно утрачивают свою покупательную способность. Это снижение покупательной способности полученных денег также является причиненным убытком, который в соответствии со ст.ст. 15, 1064 и 1082 ГК РФ должен быть полностью компенсирован⁸.

При определении убытков от инфляции размер подлежащих выплате денежных сумм может определяться с учетом индекса потребительских цен, рассчитанного государственными органами статистики Российской Федерации. Следует учесть, что Закон РСФСР “Об индексации денежных доходов и сбережений граждан в РСФСР” от 24 октября 1991 г. № 1799-1 (с последующими изменениями) в данном случае не применим, поскольку он не регулирует вопросы определения судом размера убытков, подлежащих на момент вынесения решения возмещению гражданам, права которых были нарушены неправомерными действиями должностных лиц и государственных органов. Как следует из содержания ч. 2 ст. 2 упомянутого Закона, а также соответствующей ей ст. 1091 ГК РФ, указанные нормы регулируют

порядок индексации уже взысканных сумм периодических платежей за ущерб, причиненный жизни или здоровью гражданина, или иной аналогичный ущерб, на протяжении периода выплаты этих сумм, т. е. в процессе исполнения решения о возмещении вреда.

Порядок обеспечения военнослужащих положенными видами довольствия, установленный федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, обязателен к исполнению в равной степени как для командира воинской части, непосредственно выдающего военнослужащим соответствующее довольствие, так и для всех иных вышестоящих органов и должностных лиц, на которых законом возложено выполнение соответствующих функций, связанных с обеспечением военнослужащих положенным довольствием. Ненадлежащее финансирование не является основанием для отказа в удовлетворении законных требований военнослужащих⁹.

Несколько слов о компенсации морального вреда. Согласно ст. 151 ГК РФ компенсации подлежит моральный вред, причиненный действиями, нарушающими личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага.

Моральный вред, связанный с нарушением имущественных прав граждан, подлежит компенсации только при наличии специального указания об этом в законе. К сожалению, в законодательстве Российской Федерации не содержится указаний о возможности компенсации морального вреда, причиненного военнослужащим нарушением их имущественных прав. Поэтому в тех случаях, когда военнослужащие оспаривают в суде действия должностных лиц, причинившие им только имущественный вред (невыплата денежного довольствия, компенсаций, невыдача различных видов довольствия и т.п.), компенсация морального вреда не производится.

В заключение хотелось бы отметить, что законодательство в сфере вещевого имущества развито плохо из-за того, что основные нормативные акты в этой сфере были признаны незаконными с момента издания.

¹ П. 13 Устава внутренней службы Вооруженных Сил Российской Федерации.

² Ст. 24 Положения о вещевом обеспечении военнослужащих, утвержденное постановлением Правительства Российской Федерации от 26 июня 1995 г. № 605.

³ Подробнее см. ст. 10 Гражданского процессуального кодекса РСФСР и п. 5 ст. 3 Гражданского кодекса Российской Федерации.

⁴ См. утвержденные приказом Министра обороны РФ от 16 августа 2000 г. № 428 Временные нормы (действуют до 16 августа 2002 г.) снабжения вещевым имуществом военнослужащих (в том числе военнослужащих женского пола), проходящих военную службу по контракту на должностях старшин, сержантов, солдат и матросов сроком от шести месяцев до одного года, в период чрезвычайных обстоятельств для выполнения обязанностей в условиях ликвидации последствий стихийных бедствий, выполнения мероприятий чрезвычайного положения, восстановления конституционного порядка и в иных чрезвычайных ситуациях (указанные военнослужащие не обеспечиваются форменной и полевой одеждой по нормам снабжения, утвержденным постановлением Правительства Российской Федерации «Об утверждении Положения о вещевом обеспечении военнослужащих» 1995 г. № 605) и утвержденные приказом МВД РФ от 20 декабря 1999 г. № 1048 Временные нормы снабжения вещевым имуществом военнослужащих внутренних войск МВД РФ, выполняющих служебно-боевые задачи в Северо-Кавказском регионе (инвентарное имущество).

⁵ Впоследствии указанный приказ был отменен приказом Министра обороны Российской Федерации 2000 г. № 414.

⁶ Право на материальное и иные (кроме денежного довольствия) виды обеспечения имеют следующие члены семей военнослужащих:

а) супруга (супруг) или проживающие совместно с ними несовершеннолетние дети;
б) дети старше 18 лет, ставшие инвалидами до достижения ими возраста 18 лет;
в) дети в возрасте до 23 лет, обучающиеся в общеобразовательных учреждениях по очной форме обучения;
г) лица, находящиеся на иждивении военнослужащих, или родители (усыновители) в равных долях, если военнослужащие не состоят в браке и не имеют детей.

⁷ См. ст. 239 ГПК РСФСР и ст. 7 Закона Российской Федерации «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» от 27 апреля 1993 г. (с изменениями и дополнениями).

⁸ См.: Обзор судебной практики рассмотрения дел по жалобам военнослужащих на действия и решения органов военного управления и воинских должностных лиц (Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2000. – № 11).

⁹ См. п. 14 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами законодательства о воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих» от 14 февраля 2000 г. № 9.

Путь в Страсбург военнослужащим не «заказан» (как подать жалобу в Европейский Суд по правам человека)

А.В. Ищенко, полковник юстиции, кандидат юридических наук, председатель судебного состава по гражданским делам 4-го окружного военного суда.

Военнослужащие в соответствии со ст. 1 Федерального закона «О статусе военнослужащих» обладают правами и свободами человека и гражданина лишь с некоторыми ограничениями, установленными федеральными конституционными законами и федеральными законами. Конституция Российской Федерации (*далее — Конституция*) (ч. 3 ст. 55) допускает ограничение прав военнослужащих только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Исходя из конституционного принципа равноправия, закрепленного в ст.ст. 6 и 19 Конституции, правом на защиту своих прав и свобод наделяется каждый гражданин Российской Федерации независимо от его правового статуса. Согласно ч. 2 ст. 45 Конституции каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом.

Международная защита гарантируется ч. 3 ст. 46 Конституции и основана на праве каждого обращаться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты.

Пять лет назад, 28 февраля 1996 г., Россия была принята в Совет Европы. Федеральным законом от 30 марта 1998 г. Российская Федерация ратифицировала Европейскую Конвенцию о защите прав человека и основных свобод (*далее — Конвенция*) и протоколы к ней. Конвенция вступила в силу на территории России с 5 мая 1998 г. В соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции Конвенция является частью правовой системы нашего государства. Каждый гражданин России, включая военнослужащих, получил возможность обращаться с жалобами в Страсбург — в Европейский Суд по правам человека (*далее — Суд*). Это позволяет сделать ст. 13 Конвенции, провозглашающая право на эффективные средства правовой защиты. Однако реальная возможность рассмотрения жалоб из России появилась с избранием на сессии Парламентской ассамблеи судей Суда в сентябре 1999 г. судьи от Российской Федерации Анатолия Ивановича Ковлера.

Советом Европы установлены достаточно жесткие требования к обращению в Суд.

Прежде всего, чтобы обратиться в данный международный судебный орган необходимо помнить о том, что согласно подп. «б» п. 2 ст. 35 Конвенции Суд не примет жалобу, если она уже подавалась в другой международный орган, например в Комитет по правам человека ООН.

Прежде чем обратиться в Суд, необходимо убедиться в том, что нарушенное право регламентируется Конвенцией. Краткий перечень основных прав, защищенных Конвенцией, включает:

- право на жизнь (ст. 2);
- право на защиту от пыток и другого жестокого, бесчеловечного или унижающего обращения или наказания (ст. 3);
- право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 5), кроме ограничений по основаниям, предусмотренным законом;
- право на свободу передвижения и выбора места жительства (ст. 2 четвертого Протокола Конвенции);
- право на равенство всех перед судами, на справедливый суд (ст. 6), что включает в себя: право при рассмотрении любого уголовного обвинения на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом; право считаться невиновным, пока вина не будет доказана; право быть в срочном порядке и подробно уведомленным о характере и основаниях предъявленного обвинения; право иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты; право быть судимым без неоправданной задержки; право на гарантированную и эффективную защиту и право вызова в суд свидетелей; право допрашивать свидетелей обвинения на тех же условиях, что и свидетелей защиты; право на бесплатного переводчика (когда это необходимо); право не быть принуждаемым к даче показаний против самого себя или к признанию себя виновным;
- право на защиту от посягательств на частную жизнь (ст. 8);
- право на свободу мысли, совести, религии (ст. 9);
- право на свободу выражения мнения и свободу поиска, получения и распространения всякого рода информации и идей (ст. 10);
- право на свободу ассоциаций (ст. 11);
- право вступать в брак и создавать семью по достижении брачного возраста (ст. 12);
- право на эффективные средства правовой защиты перед государством, даже в том случае, если такое нарушение совершено лицами, действовавшими в официальном качестве (ст. 13);
- право на защиту от дискриминации (ст. 14).

Право на обращение в Суд возникает при одновременном соблюдении следующих условий.

Во-первых, нарушение прав и свобод должно иметь место после вступления Конвенции в силу на территории России, т.е. после 5 мая 1998 г.

Во-вторых, если исчерпаны все возможные способы правовой защиты внутри страны. Это означает, что необходимо пройти первую и кассационную судебные инстанции, рассмотрение дела в которых зависит от инициативы заинтересованного лица. В силу сложившейся судебной практики при решении вопроса о принятии жалобы Суд будет исходить из того, что эффективным средством правовой защиты является только кассационное обжалование судебного акта, результаты пересмотра которого и следует считать окончательным принятием внутригосударственного решения.

В-третьих, если не пропущен срок подачи жалобы. Согласно ст. 26 Конвенции обратиться в Суд можно в течение шести месяцев с момента вынесения окончательного судебного решения (получило название «правило шести месяцев»). Чтобы не пропустить этот срок, имеет смысл подавать жалобу сразу после получения решения кассационной инстанции. Принимая во внимание вышесказанное, не следует дожидаться “вердикта” высшей надзорной судебной инстанции (Верховного Суда РФ). Достаточно обжаловать решение районного суда в областной (гарнизонный военный суд — в окружной). Восстанавливать пропущенный срок Суд не вправе ни по каким основаниям. Датой подачи жалобы считается дата поступления от заявителя первого письменного обращения, излагающего хотя бы в краткой форме предмет жалобы. Если Суд сочтет это оправданным, то датой подачи жалобы может быть признана дата ее составления либо отправления по почте.

Не подлежит рассмотрению в Суде жалоба, если она: анонимна либо подана в защиту неопределенного круга лиц; является предметом рассмотрения другого международного органа (например, Комитета по правам человека ООН); признана несовместимой с положениями Конвенции; недостаточно обоснованна; подана с нарушением сроков, оговоренных Конвенцией, или процедур обжалования внутри страны.

Многие граждане направляют в Суд заявления не правового характера, поэтому их не принимают к рассмотрению, т.е. Суд не является органом правосудия в российском (внутригосударственном) понимании этого слова. Он не пересматривает дела как суд более высокой инстанции, не обсуждает доказанность обвинения, правильность применения внутреннего законодательства той или иной страны, не дает оценку принятым или отклоненным судом доказательствам и мере наказания (кроме проявлений несправедливого суда). Конвенция устанавливает главным образом гражданские и политические права и не защищает трудовые, жилищные права, а также право на достойную жизнь и тому подобные социальные права, поэтому Суд не рассматривает жалобы о нарушении таких прав. Иначе говоря, жаловаться можно только в случаях нарушений соответствующих статей Конвенции о защите прав человека.

Для обращения в Суд необходимо собрать следующие документы:

- копию приговора по уголовному делу или решения суда первой инстанции по гражданскому делу;
- копию определения суда кассационной инстанции;
- копию ответа надзорной инстанции (необязательно, но если она есть, то ее тоже следует отправить в Суд);
- любые документы и материалы, подтверждающие факт нарушения прав человека, о которых указывается в заявлении.

Бремя доказывания фактов нарушения прав человека лежит на заявителе. Это справедливо, поскольку в данном случае государство выступает в роли ответчика и ему также должно быть обеспечено право на беспристрастный суд.

Обращаться за международной защитой может только тот, чье право, закрепленное в Конвенции, нарушено со стороны государства. В исключительных случаях в интересах пострадавшего могут обратиться его родственники (если человек по состоянию здоровья сам не может это сделать или если его нет в живых, а также родители несовершеннолетних лиц).

Иногда бывает крайне трудно процессуально доказать факт нарушения прав человека. Если не хватает документов, можно предъявить косвенные доказательства: ссылки на свидетелей, их показания, неудовлетворенные судом ходатайства о допросе свидетелей, которые могут подтвердить правоту заявителя, доказательства отсутствия реальной возможности равноправной защиты.

Для рассмотрения жалобы в Суде необязательно (но весьма желательно) личное присутствие заявителя или его представителя. На процессе обязательно должен быть представитель государства. Все расходы по рассмотрению дела, в том числе и компенсацию расходов по участию в процессе, несет Совет Европы. При определенных условиях Суд может оказывать бесплатную юридическую помощь заявителю, не имеющему достаточных финансовых средств. В этом случае заявитель должен документально подтвердить отсутствие у него необходимых средств.

Многие из тех, кто хотел бы обратиться в Суд, не делают этого из-за боязни расходов. В данном вопросе необходимо иметь в виду, что заявитель не несет никаких затрат во время рассмотрения жалобы. Переписка, поездки, проживание — все за счет Совета Европы. Госпошлин, как в наших судах, нет. Все бесплатно. Эти расходы будут компенсированы из «кармана» государства, виновного в нарушении прав человека.

Суд рассматривает только те жалобы, которые направлены против государства, подписавшего и ратифицировавшего Конвенцию, и которые относятся к событиям, наступившим после ратификации Конвенции этим государством. Суд не может рассматривать жалобы, направленные против частных лиц или негосударственных (коммерческих) организаций. На это положение следует обратить особое внимание. Ни один российский гражданин не имеет права настаивать на удовлетворении даже самых справедливых требований, если они адресованы не к государству.

И еще. Суд принимает к рассмотрению жалобы в случаях, когда не выполняются уже принятые судебные решения. Например, о выплате зарплаты, о вселении, о возврате собственности и др. Также примут жалобу о длительном, беспричинном нерассмотрении дела в суде.

Несмотря на то, что жалоба в Суд является официальным документом и согласно Правилу 47 Правил процедуры Суда с 4 ноября 1998 г. установлена новая форма бланка, который выдается заявителю Секретариатом Суда, отсутствие бланка у заявителя не может служить препятствием для обращения в Суд. Первичное обращение может быть составлено не на бланке, однако должно быть изложено по форме, близкой к установленной (*форму жалобы, которой рекомендуется придерживаться, см. в приложении*). Тексты жалобы и всех прилагаемых к ней документов могут быть на русском языке и переводить их на французский язык не требуется.

Регламентом Суда (Правилами процедуры) установлены требования к содержанию жалобы. В ней должны быть указаны: заявитель, его дата рождения, гражданство, пол, род занятий и адрес; представитель, если таковой имеется, его род занятий и адрес; государство или государства — участники Конвенции, на действия которых подана жалоба. Кроме того, жалоба в соответствующих ее разделах должна содержать: краткое изложение фактов, являющихся ее

предметом, в той последовательности, в которой они имели место, точные даты; краткое изложение предполагаемого(ых) нарушения(ий) конкретных положений Конвенции и соответствующих доказательств; краткое подтверждение, что соблюдены условия приемлемости (исчерпание внутренних средств правовой защиты и «правило шести месяцев»), предусмотренные п. 1 ст. 35 Конвенции; цель жалобы и общее указание на наличие требований о выплате справедливой компенсации, которые заявитель может предъявить в соответствии со ст. 41 Конвенции. Если есть возможность, желательно жалобу напечатать (это условие необязательно).

К жалобе должны быть приложены копии любых относящихся к делу документов и, в частности, судебных и иных решений, связанных с целью жалобы. Заявитель, кроме того, должен представить информацию, прежде всего документы и решения, которые подтверждают, что условия приемлемости (исчерпание внутренних средств правовой защиты и «правило шести месяцев»), установленные п. 1 ст. 35 Конвенции, соблюдены, указать, подавалась ли жалоба в какой-либо иной орган международного разбирательства и урегулирования.

Прилагать подлинники документов и заверять их у нотариуса не нужно. Только копии судебных решений должны быть заверены в судах, их принявших. Важно, чтобы все копии можно было прочесть без труда. Если заявитель действует через представителя, к жалобе следует приложить доверенность на имя представителя, подписанную заявителем. Представителем может выступать адвокат или иное лицо, при этом обязательным является требование, чтобы представитель проживал в одной из стран, подписавших Конвенцию.

Жалоба в Суд должна быть отправлена заявителем самостоятельно, т.е., никакие государственные учреждения (кроме почты) не могут быть использованы в качестве посредников для пересылки. Жалобу вместе с прилагаемыми к ней документами желательно (хотя и не обязательно) отправить заказным письмом с уведомлением.

Адрес Суда:

COUR EUROPEENNE DES DROITS DE L'HOMME CONSEIL DE L'EUEROPPE F-67075 STRASBOURG CEDEX FRANCE.

Факс: 8-10-33-88-41-27-30.

Интернет-адрес — <http://www.echr.coe.int>.

После поступления жалобы в Суд там сначала изучаются документы, запрашиваются недостающие бумаги и принимается промежуточное решение о том, относится ли содержание жалобы к компетенции Суда. В любом случае Секретариат Суда направит заявителю необходимую информацию о его дальнейших действиях.

Приняв положительное решение, Суд дает сторонам возможность уладить дело миром. Если стороны не согласны на это, Суд начинает рассматривать жалобу по существу.

Если решение или мера, принятые судебными или иными властями внутри государства, полностью или частично противоречат обязательствам, вытекающим из положений Конвенции, а также если внутреннее право обжалуемого государства допускает лишь частичное возмещение последствий такого решения, Суд принимает решение в пользу потерпевшей стороны, т.е. признает, что права человека нарушены, и обязывает страну-ответчика компенсировать это нарушение в денежном выражении. По существующей практике сумма компенсации может быть разной — от 10 до 40 тысяч долларов США — в зависимости от того, насколько пострадал заявитель. Решение Суда обжалованию не подлежит и обязательно к исполнению.

Если Суд признает жалобу приемлемой, необходимо быть готовым к длительной процедуре рассмотрения дела. Иногда она тянется, как показывает анализ практики Суда, до пяти лет. Но время, как известно, летит быстро, и если вы считаете, что не добились восстановления своих прав в собственном государстве, помните, шанс получить поддержку в международном суде есть.

Приложение

Форма жалобы

COUR EUROPEENNE DES DROITS DE L'HOMME

ЕВРОПЕЙСКИЙ СУД ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА

Conseil de l'Europe — Совет Европы

Strasbourg, France — Страсбург, Франция

REQUETE

ЖАЛОБА

presentee en application de l'article 34 de la Convention europeenne des Droits de l'Homme, ainsi que des articles 45 et 47 du Reglement de la Cour

в соответствии со статьей 34 Европейской Конвенции по правам человека и статьями 45 и 47 Регламента Суда

IMPORTANT: La presente requete est un document juridique et peut affecter vos droits et obligations.

Данная жалоба является официальным юридическим документом, который может затрагивать юридические права и обязанности.

I. LES PARTIES

СТОРОНЫ

A. LE REQUERANT/LA REQUERANTE

ЗАЯВИТЕЛЬ

(Renseignements a fournir concernant le requérant et son représentant éventuel)

(Данные о заявителе и его представителе, при наличии такового)

1. nom de famille **Фамилия заявителя** _____

2. Prenom (s) **Имя (имена)** _____

Sexe: masculin/feminin

Пол: мужской/женский

3. nationalite **Гражданство** _____

4. Profession **Род занятий** _____
5. Date et lieu de naissance **Дата и место рождения** _____
6. Domicile **Постоянный адрес** _____
7. Tel. n. /**Номер телефона** _____
8. Adresse actuelle (si differente de 6) **Адрес проживания в настоящее время (если отличается от п. 6)** _____

9. nom et prenom du/de la representant(e) **Имя и фамилия представителя** _____
10. Profession du/de la representant(e) **Род занятий представителя** _____
11. Adresse du/de la representant(e) **Адрес представителя** _____
12. Tel. n./**Номер телефона** _____

Fax n/ **Номер телефакса** _____

**V. LA HAUTE PARTIE CONTRACTANTE
ВЫСОКАЯ ДОГОВАРИВАЮЩАЯСЯ СТОРОНА**

(Indiquer ci-apres le nom de(s) l'Etat(s) contre le(s)quel(s) la requete est dirigee)

(Укажите название государства, против которого направлена жалоба)

13. _____

II. EXPOSE DES FAITS

ИЗЛОЖЕНИЕ ФАКТОВ

14. _____

(Если необходимо, продолжите на отдельном листе бумаги)

III. EXPOSE DE LA OU DES VIOLATION(S) DE LA CONVENTION ALLEGUEE(S) PAR LE REQUERANT, AINSI QUE DES ARGUMENTS A L'APPUI

ИЗЛОЖЕНИЕ ИМЕВШЕГО(ИХ) МЕСТО, ПО МНЕНИЮ ЗАЯВИТЕЛЯ, НАРУШЕНИЯ(ИЙ) КОНВЕНЦИИ И/ИЛИ ПРОТОКОЛОВ К НЕЙ И ПОДТВЕРЖДАЮЩИХ АРГУМЕНТОВ.

15. _____

IV. EXPOSE RELATIF AUX PRESCRIPTIONS DE L'ARTICLE 35 § 1 DE LA CONVENTION

ЗАЯВЛЕНИЕ В СООТВЕТСТВИИ СО СТАТЬЕЙ 35 § 1 КОНВЕНЦИИ

16. Decision interne definitive (date et nature de la decision, organe — judiciaire ou autre — l'ayant rendue)

Окончательное внутреннее решение (дата и характер решения, орган — судебный или иной, — его вынесший)

17. Autres decisions (enumerées dans l'ordre chronologique en indiquant, pour chaque decision, sa date, sa nature et l'organe — judiciaire ou autre — l'ayant rendue)

Другие решения (список в хронологическом порядке, даты этих решений, орган — судебный или иной, — его принявший)

18. Dispos(i)ez-vous d'un recours que vous n'avez pas exerce? Si oui, lequel et pour quel motif n'a-t-il pas ete exerce?

Располагаете ли Вы каким-либо средством защиты, к которому Вы не прибегли? Если да, то объясните, почему оно не было Вами использовано?

(Если необходимо, продолжите на отдельном листе)

V. EXPOSE DE L'OBJET DE LA REQUETE ET PRETENTIONS PROVISOIRES POUR UNE SATISFACTION EQUITABLE

ИЗЛОЖЕНИЕ ПРЕДМЕТА ЖАЛОБЫ И ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ ПО СПРАВЕДЛИВОМУ ВОЗМЕЩЕНИЮ

19. _____

VI. AUTRES INSTANCES INTERNATIONALES TRAITANT OU AYANT TRAITÉ L'AFFAIRE.

ДРУГИЕ МЕЖДУНАРОДНЫЕ ИНСТАНЦИИ, ГДЕ РАССМАТРИВАЛОСЬ ИЛИ РАССМАТРИВАЕТСЯ ДЕЛО

20. Avez-vous soumis a une autre instance internationale d'enqukte ou de reglement les griefs enonces dans la presente requete? Si oui, fournir des indications detaillees a ce sujet.

Подавали ли Вы жалобу, содержащую вышеизложенные претензии, на рассмотрение в другие международные инстанции? Если да, то предоставьте полную информацию по этому поводу.

VII. PIÈCES ANNEXEES (PAS D'ORIGINAUX, UNIQUEMENT DES COPIES).

СПИСОК ПРИЛОЖЕННЫХ ДОКУМЕНТОВ (НЕ ПРИЛАГАЙТЕ ОРИГИНАЛЫ ДОКУМЕНТОВ, А ТОЛЬКО ФОТОКОПИИ)

(Joindre copie de toutes les decisions mentionnees sous ch. IV et VI ci-avant. Se procurer, au besoin, les copies necessaires, et, en cas d'impossibilite, expliquer pourquoi celles-ci ne peuvent pas ktre obtenues. Ces documents ne vous seront pas retournes.)

(Приложите копии всех решений, упомянутых в разделах IV и VI. Если у Вас нет копий, Вам следует их получить. Если Вы не можете их получить, то объясните причину. Полученные документы не будут Вам возвращены.)

21.

a).....

b).....

c).....

VIII. DECLARATION ET SIGNATURE **ЗАЯВЛЕНИЕ И ПОДПИСЬ**

22. Je declare en toute conscience et loyaute que les renseignements qui figurent sur la presente formule de requete sont exacts.

Настоящим, исходя из моих знаний и убеждений, заявляю, что все сведения, которые я указал(а) в формуляре, являются верными.

Lieu/Место _____.

Date/Дата “__” _____ 200__ г.

(Signature du/de la requerant(e) ou du/de la representant(e))

(Подпись заявителя или его представителя)

Право на пенсию за выслугу лет военнослужащим - медикам

С.Л. Паншев, адвокат юридической консультации

В последнее время одна из тем, наиболее активно обсуждаемая в сфере изменения законодательства, – пенсионная реформа. Отношение к ней даже среди специалистов в сфере социального обеспечения неоднозначное, профессионалы высказывают порой явно противоположные мнения. Что же касается рядовых граждан, то, безусловно, преобладает недоверие и скепсис, что и понятно: в очередной раз нам предлагают раскошелиться сегодня в обмен на безбедное существование в будущем, что мы уже проходили не раз. Реформы последнего десятилетия не только оставили пенсионеров далеко за чертой бедности, но и заставили бороться за выживание. Галопирующая инфляция, полное обесценивание вкладов в начале 90-х гг. подорвали веру в государственные гарантии, люди не доверяют банкам и предпочитают хранить деньги в “чулках”. Поэтому, по моему мнению, в нынешних условиях наивно надеяться, что люди начнут активно накапливать будущую пенсию путем перечисления части заработной платы в пенсионный фонд.

Очевидно одно: если предлагаемая накопительная система и сможет улучшить положение пенсионеров, то произойдет это с теми, кто только начинает свою трудовую жизнь. Те, кому сегодня 40 и более лет, накопить значительную сумму при существующих окладах, особенно в бюджетной сфере, уже не успеют. У тех, кто имеет низкие доходы, на учете каждый рубль; средний класс, по мнению социологов, у нас пока так и не появился, а богатые в состоянии сами обеспечить свою старость. Поэтому те граждане, у которых пенсия уже “не за горами”, могут рассчитывать только на получение пенсии в соответствии с действующим пенсионным законодательством, которое предусматривает ряд льгот и преимуществ отдельным категориям работников. В частности, законодательством предусмотрена пенсия до достижения пенсионного возраста, за выслугу лет, медицинским работникам, причем при определенных условиях выслуга лет может исчисляться по льготным правилам.

В соответствии со ст.ст. 81, 83 Закона РФ “О государственных пенсиях в Российской Федерации” пенсия за выслугу лет в связи с лечебной и иной работой по охране здоровья населения устанавливается при выслуге не менее 25 лет в сельской местности и поселках городского типа и не менее 30 лет в городах; списки соответствующих работ (профессий и должностей), с учетом которых назначается пенсия за выслугу лет, а в необходимых случаях и правила утверждены Список профессий и должностей работников здравоохранения, лечебная и иная работа которых дает право на пенсию за выслугу лет. В соответствии с этим Списком право на пенсию за выслугу лет имеют:

1. Врачи и средний медицинский персонал независимо от наименования должности лечебно-профилактических и санитарно-эпидемиологических учреждений всех форм собственности (в редакции от 22 сентября 1993 г.).

2. Врачи и средний медицинский персонал, занимающиеся индивидуальной трудовой деятельностью (в редакции от 21 августа 1992 г.).

Кроме того, п. 2 Постановления Совета Министров РСФСР от 6 сентября 1991 г. № 464 установлено, что исчисление сроков выслуги лет производится по следующим правилам:

работникам здравоохранения и санитарно-эпидемиологических учреждений, указанным в прилагаемом Списке, один год работы в сельской местности или поселке городского типа (рабочем поселке) считать за один год и 3 месяца;

врачам-хирургам всех наименований, среднему медицинскому персоналу отделений (палат) хирургического профиля стационаров, врачам-анестезиологам-реаниматорам, среднему медицинскому персоналу отделений (групп) анестезиологии-реанимации, отделений (палат) реанимации и интенсивной терапии – один год работы в этих должностях и подразделениях считать за один год и 6 месяцев.

В выслугу лет работникам здравоохранения и санитарно-эпидемиологических отделений включается служба по специальности в составе Вооруженных Сил и правоохранительных органов.

В стаж, дающий право на пенсию за выслугу лет работникам здравоохранения и санитарно-эпидемиологических учреждений, засчитываются все виды лечебной и иной работы по охране здоровья населения в учреждениях (организациях) и на должностях, предусмотренных прилагаемым Списком, независимо от ведомственной подчиненности учреждений (организаций).

Как видим, постановление № 464 не содержит конкретного перечня лечебно-профилактических и санитарно-эпидемиологических учреждений для назначения пенсии за выслугу лет, а также конкретного перечня наименований должностей врачей и среднего медицинского персонала для применения льготных правил исчисления выслуги лет. Поэтому для получения пенсии за выслугу лет и ее исчисления по правилам 1 год – за 1 год и 6 месяцев достаточно, скажем, работать медсестрой в отделении (палате) хирургического профиля стационарного лечебно-профилактического учреждения независимо от ведомственной подчиненности.

Именно по данным правилам была назначена пенсия за выслугу лет гражданке П. Она в 1982 г. была принята на должность медицинской сестры в хирургическое отделение отдельной медицинской роты (воинская часть 00000), непродолжительное время работала на должности медицинской сестры-анестезистки. В связи с организационно-штатными мероприятиями (ОШМ) отдельная медицинская рота была преобразована в отдельный медицинский батальон, т.е. более крупную организационную единицу, и П. была назначена на должность старшей операционной сестры в операционно-перевязочный взвод. В 1994 г. П. заключила контракт о прохождении военной службы по контракту и продолжила работать на прежней должности, однако имея уже статус военнослужащего. С апреля 1999 г. ей районным Управлением социальной защиты населения (УСЗН) назначена и выплачивалась пенсия за выслугу лет, причем при исчислении учитывались льготы и выслуга лет была рассчитана исходя из правила 1 год работы – за 1 год и 6 месяцев.

22 сентября 1999 г. было принято постановление Правительства РФ “Об утверждении Списка должностей, работа в которых засчитывается в выслугу, дающую право на пенсию за выслугу лет в связи с лечебной и иной работой по охране здоровья населения, и Правил исчисления сроков выслуги лет для назначения пенсии за выслугу

лет в связи с лечебной и иной работой по охране здоровья населения” № 1066 (в настоящее время действует в редакции постановления Правительства от 19 февраля 2001 г. № 130, причем новая редакция по желанию гражданина может применяться с **1 ноября 1999 г.**). Постановление вступило в силу с 1 ноября 1999 г. От постановления Совета Министров РСФСР № 464 указанный документ отличается тем, что он содержит конкретный перечень наименований должностей и учреждений, работа в которых засчитывается в выслугу, дающую право на пенсию за выслугу лет, а также конкретный перечень наименований структурных подразделений и наименований должностей, работа в которых дает право один год работы считать за один год и шесть месяцев (другие изменения мы не рассматриваем, так как они выходят за рамки данного конкретного дела). При этом в п. 3 постановления установлено, что периоды работы до 1 ноября 1999 г. засчитываются по правилам, утвержденным постановлением Совета Министров РСФСР № 464.

В связи с изданием данного постановления областное Главное управление социальной защиты населения (ГУСЗН) провело проверку и выплата пенсии П. была приостановлена. Ей было предложено представить доказательства того, что операционно-перевязочный взвод является стационарным лечебным учреждением хирургического профиля. Такие доказательства были представлены путем выезда на место и составления акта работниками УСЗН совместно с командованием отдельного медицинского батальона. В акте было указано, что операционно-перевязочный взвод полностью занимает второй этаж капитального двухэтажного здания, имеет операционную и послеоперационную палаты, стационар на 50 коек, в котором проводится послеоперационное лечение, должностные обязанности старшей операционной сестры предусматривают участие в проведении хирургических операций. Однако решение о приостановке пенсии не было отменено, пенсионное дело в течение полутора лет “путешествовало по инстанциям”, включая пенсионный департамент Министерства социального обеспечения. В конце 2000 г. П. получила извещение о том, что пенсия за выслугу лет была назначена ей ошибочно в связи с неправильным применением льготного исчисления выслуги лет (при этом официального решения об отмене назначенной пенсии принято не было). Это послужило основанием обращения в районный суд с иском о восстановлении нарушенного пенсионного права. Мне довелось участвовать в качестве представителя П. по данному делу.

Ответчики – районное УСЗН и областное ГУСЗН (в ходе судебного разбирательства выяснилось, что ГУСЗН не является надлежащим ответчиком, так как в соответствии с п. 5 Положения о районном УСЗН именно этой организации предоставлено право назначать, приостанавливать и отменять назначенную пенсию; впрочем, определения по этому поводу суд не выносил) против иска возражали. Свое мнение об ошибочности льготного исчисления выслуги лет также прислал пенсионный департамент Министерства социальной защиты РФ. Возражения ответчиков сводились к следующему.

1. Так как постановление Совета Министров РСФСР № 464 не содержит конкретного перечня наименований лечебно-профилактических учреждений хирургического профиля стационара, необходимо руководствоваться Перечнем военно-медицинских учреждений (подразделений) на 1 декабря 1992 г. (для перевода гражданского персонала на новые условия труда), утвержденным начальником медицинской службы ВС РФ 18 марта 1993 г., а также приказом Министра обороны РФ “О введении новых условий оплаты труда гражданского персонала воинских частей, учреждений, ВВУЗов, предприятий и организаций МО РФ, находящихся на сметно-бюджетном финансировании, на основе единой тарифной сетки” 1993 г. № 130, а также постановлением Правительства РФ 1999 г. № 1066. Указанные документы не содержат в своих перечнях “операционно-перевязочный взвод”, следовательно, он не является отделением хирургического профиля стационара и исчислять выслугу лет по льготным правилам нельзя. Обосновывались эти утверждения конструкциями типа “по нашему мнению”, “с учетом сложившейся практики назначения пенсий” и т.п., без ссылки на нормы материального права.

Мы свою позицию обосновывали следующими аргументами. По смыслу постановления Совета Министров РСФСР № 464 правила исчисления льготной выслуги лет применяются к среднему медицинскому персоналу *любых* лечебно-профилактических учреждений, без каких-либо ограничений, в том числе без ограничений по названию учреждения; главное, чтобы эти учреждения имели хирургический профиль, проводили стационарное хирургическое лечение. Факт проведения хирургических операций и стационарного хирургического лечения был подтвержден вышеназванным актом. Кроме того, в соответствии с Руководством по медицинскому обеспечению в СА и ВМФ, введенному в действие приказом Министра обороны СССР от 31 января 1989 г. № 64, отдельный медицинский батальон является воинской частью медицинской службы, предназначенной для всестороннего медицинского обеспечения соединения (ст. 804). На медицинский батальон возлагается решение задачи оказания квалифицированной хирургической и терапевтической помощи и стационарное лечение больных (п. 3 ст. 805). Операционно-перевязочный взвод, организационно входящий в состав медицинской роты и медицинского батальона (ст. 807), развертывает и обеспечивает работу хирургического отделения, предназначенного для квалифицированной помощи больным хирургического профиля и их лечения (ст. 811).

Постановление Совета Министров РСФСР от 6 сентября 1991 г. № 464 не содержит отсылочных норм и не наделяет какие-либо ведомства или должностных лиц полномочиями по разъяснению, толкованию и применению установленных правил исчисления льготной выслуги либо полномочиями по установлению ограниченного перечня учреждений, к которым должны применяться установленные правила. Поэтому ограниченное толкование постановления Правительства на основании нормативного правового акта Министерства обороны РФ и ненормативного акта начальника медицинской службы ВС РФ является неправильным.

Постановление Правительства РФ от 22 сентября 1999 г. № 1066 (в редакции от 19 февраля 2001 г.) содержит наименование лечебных учреждений без развернутого указания штатных структурных подразделений, но в соотношении с наименованиями должностей врачей и среднего медицинского персонала. В связи с этим лечебные учреждения “30. Отдельный медицинский батальон” и “31. Медицинская рота” включены без указания на их

структурное подразделение – операционно-перевязочный взвод. Поэтому работа в должности старшей операционной медицинской сестры (указанной в графе “наименование должности”) в операционно-перевязочном взводе, входящем в состав медицинской роты (указанной в графе “наименование учреждения”), дает право на льготное исчисление выслуги лет при условии занятости в течение полного рабочего дня в отделениях хирургического профиля стационаров, отделений (палатах) анестезиологии (пп. 1, 2 Перечня указанного постановления). Кроме того, данное постановление применяется с 1 ноября 1999 г., после получения П. права на пенсию.

Суд согласился с нашими доводами и признал операционно-перевязочный взвод, входящий в состав медицинского батальона, лечебным учреждением хирургического профиля стационара, а его врачей-хирургов и операционных сестер – имеющими право на исчисление выслуги лет по льготным правилам: 1 год работы – за 1 год и 6 месяцев.

2. Следующее возражение касалось прохождения П. с 1994 г. военной службы по контракту на должности старшей операционной сестры в операционно-перевязочном взводе медицинского батальона. По мнению ответчиков, этот период “должен расцениваться как служба”, “истича с 1994 г. обладала особым статусом военнослужащей, поэтому на нее не распространяются нормы трудового законодательства”, “в соответствии с Постановлением Совмина РСФСР № 464 период военной службы следует засчитывать в выслугу лет в календарном, а не льготном исчислении”.

Мы свою позицию обосновывали тем, что в соответствии со ст. 90 Закона РФ “О государственных пенсиях в Российской Федерации” служба в составе Вооруженных Сил РФ включается в общий трудовой стаж наравне с работой, перечисленной в ст. 89 Закона. В соответствии с абз. 4 п. 2 постановления Совета Министров РСФСР от 6 сентября 1991 г. № 464 в выслугу лет работникам здравоохранения включается служба по специальности в составе Вооруженных Сил и правоохранительных органах. По смыслу данного постановления прохождение военной службы по контракту включается в выслугу лет; при этом, если работа связана с особыми условиями труда, т.е. в данном случае если военнослужащий проходит военную службу на должностях среднего медицинского персонала отделений (палат) хирургического профиля, исчисление сроков выслуги этого периода должно производиться (при назначении “гражданской” пенсии за выслугу лет!) по льготным правилам, т.е. один год работы – за один год и шесть месяцев. Такое понимание постановления подтверждается Федеральным законом “О статусе военнослужащих”, где в абз. 2 п. 3 ст. 10 прямо предусмотрено: “время прохождения военной службы военнослужащими на воинских должностях, связанных с повышенной опасностью для жизни и здоровья, засчитываются в специальный трудовой стаж при установлении пенсии по старости в связи с особыми условиями труда или пенсии за выслугу лет, если указанные должности включены в соответствующие перечни, утвержденные Правительством Российской Федерации (выделено автором)”.

Мнение ответчиков о том, что военная служба должна включаться в выслугу лет в календарном исчислении со ссылкой на постановление Совета Министров РСФСР № 464, является ошибочным, так как указанное постановление такого требования не содержит. Доводы ответчика о том, что военнослужащий имеет особый статус и на него не распространяются нормы трудового законодательства, являются правильными по существу. Действительно, прохождение военной службы регламентируется “пакетом военных законов” и принятыми в их развитие иными нормативными правовыми актами. Нормы трудового права не распространяются на военнослужащих, за исключением случаев, прямо предусмотренных в законе; например, на военнослужащих-женщин распространяются нормы трудового законодательства, регулирующие защиту материнства и детства. Другим исключением являются случаи, когда в военно-административном законодательстве, находящемся в стадии развития, отсутствует норма права, регулирующая спорное отношение. В этом случае на основании п. 4 ст. 10 ГПК РСФСР суд применяет норму права, регулирующую сходные отношения (аналогия закона), в первую очередь – трудовое законодательство. Однако правильное по существу заявление ответчика не является относящимся к делу, так как, во-первых, в данном конкретном случае спор разрешается судом на основании норм пенсионного, а не трудового законодательства; во-вторых, имеется спор не о порядке и правилах прохождения военной службы, а **о зачете периода военной службы в “гражданский” стаж для назначения “гражданской” пенсии.**

Другими словами, необходимо четко разграничивать назначение военнослужащему “военной пенсии” в соответствии с Законом РФ “О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, и их семей” от 12 февраля 1993 г. (с последующими изменениями) и назначение военнослужащему “гражданской” пенсии в соответствии с Законом РФ “О государственных пенсиях в Российской Федерации”, указанными выше постановлениями Совета Министров РСФСР и Правительства РФ.

Такое разграничение мы проиллюстрировали в суде следующим примером. Военнослужащий, общая продолжительность военной службы которого 18 лет в календарном исчислении, принимавший участие в боевых действиях, имеет 3 года льготной выслуги. Общая продолжительность военной службы в льготном исчислении составляет 21 год, поэтому военнослужащий имеет право в соответствии с военным законодательством на “военную” пенсию за выслугу лет. Однако если после назначения пенсии, увольнения из ВС РФ и продолжении трудовой деятельности гражданин по достижении возраста, дающего право на назначение пенсии по старости, изъявит желание о назначении пенсии в соответствии с “гражданским” пенсионным законодательством, период участия в боевых действиях будет засчитан в календарном исчислении. Аналогично: если военнослужащий, которому назначена пенсия за выслугу лет в соответствии с “гражданским” пенсионным законодательством с учетом льгот, продолжает проходить военную службу и при определенных условиях получит право на “военную” пенсию, подсчет военной выслуги лет будет происходить без учета льгот, предусмотренных “гражданским” пенсионным законодательством.

Суд с нашими доводами согласился и признал, что период прохождения военной службы в лечебно-профилактическом учреждении должен включаться в стаж работы, дающий право на пенсию за выслугу лет, при этом если военнослужащий проходит военную службу на должностях среднего медицинского персонала отделений (палат)

хирургического профиля, то исчисление сроков выслуги лет этого периода должно производиться по правилам, установленным постановлением Совета Министров РСФСР от 6 сентября 1991 г. № 464: один год работы – за один год и шесть месяцев.

3. Были и другие несущественные возражения, в том числе и курьезные. Так, в первый день судебного заседания ответчик заявил о том, что воинское медицинское учреждение нельзя признать “стационаром”, что является обязательным условием льготного исчисления выслуги лет, так как в случае ведения боевых действий медицинский батальон будет перемещаться в составе соединения, т.е. в данном случае слову “стационар” было придано значение “постоянный, недвижимый”. После разъяснения того, что в данном случае слово “стационар” означает “лечебное учреждение с больничными койками (в отличие от поликлиники), не амбулаторное”, возражений не последовало.

В результате суд признал право П. на пенсию за выслугу лет с апреля 1999 г., решение районного УСЗН о приостановке выплаты пенсии отменил и взыскал с ответчика в пользу истицы пенсию за весь период невыплаты исходя из ее размера, установленного на день вынесения решения суда.

Коллегия по гражданским делам областного суда по кассационной жалобе ГУСЗН области решение районного суда в части взыскания пенсии исходя из ее размера, **установленного на день вынесения решения суда**, отменила, дело в этой части направила на новое рассмотрение, в остальной части – оставила без изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения.

Военнослужащие не должны уплачивать государственную пошлину при подаче исков в военный суд

О.А. Корнеев, майор юстиции, помощник начальника Челябинского военного автомобильного института по правовой работе

Каждый военнослужащий должен знать, что в соответствии с дополнением Гражданского процессуального кодекса РСФСР (далее – ГПК РСФСР) ст. 1141 “Гражданские дела, подсудные военным судам”, внесенным Федеральным законом от 7 августа 2000 г. № 120-ФЗ, в случаях, предусмотренных федеральными конституционными законами и федеральными законами, гражданские дела о защите нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов военнослужащих Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, граждан, проходящих военные сборы, от действий (бездействия) органов военного управления, воинских должностных лиц и принятых ими решений рассматриваются военными судами.

Согласно ст. 82 ГПК РСФСР каждое исковое заявление, первоначальное и встречное, а также кассационные жалобы должны оплачиваться государственной пошлиной в размере, установленном Законом Российской Федерации “О государственной пошлине”. Под *государственной пошлиной* понимается обязательный и действующий на всей территории Российской Федерации платеж, взимаемый за совершение юридически значимых действий либо выдачу документов уполномоченными на то органами или должностными лицами. Забегая несколько вперед, хочу довести до читателей статьи то, что в соответствии с действующим налоговым законодательством государственная пошлина относится к *федеральным сборам* (ст. 13 Налогового кодекса РФ).

Несмотря на то, что по общему правилу государственная пошлина является обязательным платежом, сам Закон Российской Федерации “О государственной пошлине”, а также ГПК РСФСР предусматривают исключения из этого правила.

Для военнослужащих, размер денежного довольствия которых невелик, одно из исключений, содержащееся в подп. 1 п. 2 ст. 5 Закона Российской Федерации “О государственной пошлине” и п. 1 ст. 80 ГПК РСФСР, играет немаловажную роль в деле реализации ими права на доступ к правосудию, а именно права подачи и рассмотрения исков военнослужащих военными судами без уплаты государственной пошлины. Указанными нормами права от уплаты *судебных расходов* в доход государства (государственная пошлина является составной частью судебных расходов) по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, освобождаются истцы – рабочие и служащие – по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и по другим требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений.

В среде военных юристов существует мнение о том, что на военнослужащих данная льгота не распространяется, так как они являются субъектами не трудовых, а военно-служебных правоотношений, обеспечиваются не денежным содержанием, а денежным довольствием. Часть военных юристов считает, что указанная льгота освобождает от уплаты государственной пошлины только рабочих и служащих, к которым военно-служащие не относятся.

По моему глубокому убеждению, военная служба по контракту является одной из форм реализации права человека на труд, т.е. гражданин, выбирая род деятельности и профессию, может остановиться на избрании именно военной службы по контракту как вида трудовой деятельности. Следовательно, понятие “*военно-служебные правоотношения*” должно признаваться видовым понятием по отношению к родовому – “*трудовые правоотношения*”. При этом следует помнить, что нормы трудового законодательства не регулируют военно-служебные правоотношения и могут применяться к ним лишь в случаях, когда об этом имеется прямое указание в законе (*данное требование изложено в п. 2 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации “О некоторых вопросах применения судами законодательства “О воинской обязанности, военной службе и статусе военнослужащих” от 14 февраля 2000 г. № 9*).

Ст. 10 Федерального закона “О статусе военнослужащих” так и называется – “Право на труд”, в пункте первом этой статьи разъясняется, что право на труд реализуется военнослужащими посредством прохождения ими военной службы. Несмотря на то, что законодатель не указал здесь на какой-то конкретный вид военной службы, автор статьи считает, что он подразумевал военную службу по контракту.

По моему мнению, военная служба по призыву не может являться формой реализации права гражданина Российской Федерации на труд, так как согласно Федеральному закону “О воинской обязанности и военной службе” ее прохождение является воинской обязанностью граждан мужского пола Российской Федерации. Основания, по которым гражданин освобождается от данной обязанности, перечислены в ч. 3 ст. 59 Конституции Российской Федерации и ст. 23 Федерального закона “О воинской обязанности и военной службе”.

Понятие “*денежное содержание*” также является видовым по отношению к родовому понятию “*денежное довольствие*”, что подтверждается нормой, изложенной в п. 1 ст. 12 Федерального закона “О статусе военнослужащих” и раскрывающей понятие денежного довольствия. Об окладах денежного содержания военнослужащих также упоминается в новой редакции абз. 3 п. 2 ст. 12 Федерального закона “О статусе военнослужащих”. Но зачастую военнослужащие подают в военный суд иски о возмещении убытков, причиненных несвоевременным предоставлением им той или иной дополнительной выплаты или денежной компенсации, которые не входят в состав оклада месячного денежного содержания. Поэтому именно в таких случаях может возникнуть неопределенность (сомнения, противоречия и неясности) в решении вопроса об освобождении военнослужащих от уплаты государственной пошлины. Данная неопределенность не должна являться для судьи основанием для оставления поданного в военный суд искового заявления военнослужащего без движения или, тем более, для отказа в его принятии (*у судьи нет возможности отказать в принятии иска, неоплаченного государственной пошлиной ввиду отсутствия такого основания в ст. 129 ГПК РСФСР*). Наилучшим образом проблему разрешения неопределенностей в вопросах уплаты налогов и сборов разъясняет п. 7 ст. 3 Налогового кодекса РФ, согласно

которому все неустранимые сомнения, противоречия и неясности актов законодательства о налогах и сборах толкуются в пользу налогоплательщика (плательщика сбора).

Далее следует выяснить, как соотносятся понятия “*служащий*” и “*военнослужащий*”. Думаю, что многие со мной согласятся, если я укажу на то, что понятие “*служащий*” является общим по отношению к частному понятию “*военнослужащий*”. Тем более всем известно определение понятия “*военная служба*”, под которой понимается особый вид федеральной государственной службы. И несмотря на то, что в национальном законодательстве нет четкого указания по поводу того, являются ли военнослужащие государственными служащими, военнослужащих следует приравнивать к ним исходя из нормы, изложенной в п. 2 ст. 2 Федерального закона “О воинской обязанности и военной службе”. Противникам этого умозаключения порекомендую ответить на простой вопрос: “Разве не государству мы служим?”.

Для более наглядной убедительности довода о том, что военнослужащие являются государственными служащими приведу пример из практики Европейского суда по правам человека. Так, Европейский суд по правам человека в своем решении от 8 декабря 1999 г. по жалобе № 28541/95 “Пеллегран против Франции” установил, что споры о приеме на работу (об отстранении от работы) между государственными органами и *государственным служащим*, в чьи обязанности входило осуществление специфической деятельности государственной службы (когда последний действовал в качестве облеченного государственной властью лица, ответственного за защиту интересов государства), не расцениваются как “гражданские”. Европейский суд отмечает, что ярким примером такой деятельности могут послужить *вооруженные силы* и полиция (Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. – 2001. – № 7. – С. 33).

Поэтому считаю, что нормы права, изложенные в п. 1 ст. 80 ГПК РСФСР и подп. 1 п. 2 ст. 5 Закона Российской Федерации “О государственной пошлине”, в полной мере освобождают военнослужащих, проходящих военную службу по призыву или по контракту от уплаты ими государственной пошлины в доход государства по делам, рассматриваемым военными судами по искам о взыскании денежного довольствия (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из военно-служебных правоотношений.

Напомню, что военнослужащие, проходящие военную службу по контракту, не освобождаются от уплаты государственной пошлины за подачу жалобы (не иска. – *Прим. автора*) в военный суд по делам, связанным с прохождением военной службы, а в соответствии с п. 1 ст. 21 Федерального закона “О статусе военнослужащих” военнослужащие, проходящие военную службу по призыву, за подачу жалобы в военный суд от уплаты государственной пошлины освобождены.

Казалось бы, проблем в приеме и рассмотрении исков, подаваемых военнослужащими, неоплаченных государственной пошлиной, в военных судах быть не должно. Но из писем выпускников Челябинского военного автомобильного института, проходящих службу за пределами Уральского военного округа, к автору статьи стало известно, что во многих гарнизонных военных судах считается, что льгота, предусмотренная п. 1 ст. 80 ГПК РСФСР и подп. 1 п. 2 ст. 5 Закона Российской Федерации “О государственной пошлине”, на военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, не распространяется.

С целью попытаться разрешить данную проблему мне пришлось сделать запрос в Министерство Российской Федерации по налогам и сборам, так как в соответствии со ст. 7 Закона Российской Федерации “О государственной пошлине” контроль за его соблюдением регулируется Законом Российской Федерации “Об основах налоговой системы в Российской Федерации” и другими законодательными актами. В развитие данного требования была издана Инструкция Госналогслужбы Российской Федерации “По применению Закона Российской Федерации “О государственной пошлине” от 15 мая 1996 г. № 42. Следует отметить, что п. 17 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 февраля 2001 г. № 5 разъясняет то, что поскольку государственная пошлина подпадает под определение сбора, содержащееся в п. 2 ст. 8 Налогового кодекса РФ, впредь до введения в действие соответствующей главы части второй Налогового кодекса РФ при решении вопросов уплаты государственной пошлины судам следует руководствоваться гл. 11 Арбитражного процессуального кодекса РФ и положениями Закона РФ “О государственной пошлине”.

Ответ на запрос приводится в разъяснительном письме Министерства Российской Федерации по налогам и сборам, в котором, по сути, и решается все в пользу военнослужащих. Данное письмо является документом, изданным компетентным органом ввиду того, что во исполнение п. 4 ст. 32 Налогового кодекса РФ налоговые органы обязаны проводить разъяснительную работу по применению законодательства о налогах и сборах, давать разъяснения о порядке исчисления и уплаты налогов и сборов.

МИНИСТЕРСТВО РФ
ПО НАЛОГАМ И СБОРАМ

ЗАМЕСТИТЕЛЬ МИНИСТРА

От 02.07.2001 г. № 04-3-10/2290-T079

Челябинский военный автомобильный институт, 454029, г. Челябинск.
Управление Министерства РФ по налогам и сборам по Челябинской области.

Министерство Российской Федерации по налогам и сборам, рассмотрев письмо от 25 мая 2001 г. № 1/294, сообщает следующее.

Согласно статье 10 Федерального закона от 27 мая 1998 г. № 76-ФЗ “О статусе военнослужащих” (далее – Закон) право на труд реализуется военнослужащими посредством прохождения военной службы. Время нахождения граждан на военной службе по контракту засчитывается в их трудовой стаж.

В соответствии со статьей 12 Закона денежное содержание военнослужащих состоит из месячного оклада в соответствии с занимаемой воинской должностью и месячного оклада в соответствии с присвоенным воинским званием. Кроме того, статьей 13 Закона установлены дополнительные выплаты военнослужащим в связи с прохождением военной службы по контракту.

Ст.ст. 14 и 15 Закона государство гарантирует продовольственное обеспечение военнослужащих и предоставление им жилых помещений, но по их желанию может выплачиваться денежная компенсация взамен положенного продовольственного пайка (питания) и за наем (поднаем) жилых помещений.

Выплата денежного содержания, дополнительные выплаты и компенсации, в том числе и за наем жилых помещений, вытекают из трудовых отношений военнослужащих.

Согласно ст. 1 Федерального конституционного закона от 23.06.99 г. № 1-ФКЗ “О военных судах Российской Федерации” военные суды Российской Федерации входят в судебную систему Российской Федерации, являются федеральными судами общей юрисдикции и осуществляют судебную власть в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских формированиях и федеральных органах исполнительной власти, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба.

В соответствии с подп. 1 п. 2 ст. 5 Закона Российской Федерации от 9 декабря 1991 г. № 2005-1 “О государственной пошлине” (с учетом внесенных изменений и дополнений) от уплаты государственной пошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, освобождаются истцы по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений.

Иски, подаваемые военнослужащими о взыскании денежного содержания, дополнительных выплат и компенсаций, вытекающих из трудовых отношений военнослужащих, не должны оплачиваться государственной пошлиной.

*Государственный советник
налоговой службы III ранга*

(подпись) С.Х. Аминев

Несомненно, все стало бы намного понятнее, если бы законодатель внес в ныне действующий ГПК РСФСР или в Закон РФ “О государственной пошлине”, а в будущем и в соответствующую главу части второй НК РФ дополнение, освобождающее в ясном и определенном для всех изложении военнослужащих, проходящих военную службу по призыву или по контракту от уплаты государственной пошлины при подаче ими исковых заявлений в военные суды. Тем более в соответствии с позицией Конституционного Суда РФ “общеправовой критерий определенности и ясности правовой нормы вытекает из конституционного принципа равенства всех перед законом и судом (статья 19, часть 1, Конституции РФ), поскольку такое равенство может быть обеспечено лишь при условии единообразного понимания и толкования нормы всеми правоприменителями. Неопределенность содержания правовой нормы, напротив, допускает возможность неограниченного усмотрения в процессе правоприменения и неизбежно ведет к произволу, а значит – к нарушению принципов равенства, а также верховенства закона”.

Со страниц журнала “Право в Вооруженных Силах” обращаюсь к субъектам права законодательной инициативы с предложением внести в действующее законодательство понятное для всех и не требующее разъяснения со стороны Министерства РФ по налогам и сборам дополнение, освобождающее от уплаты государственной пошлины военнослужащих, обращающихся в военные суды с исками о взыскании денежного довольствия, денежных компенсаций и по иным требованиям, вытекающим из военно-служебных правоотношений.

Необходимо отметить, что в случае удовлетворения военным судом иска военнослужащего, оплаченного государственной пошлиной, все понесенные военнослужащим судебные расходы суд присуждает с ответчика в пользу истца. Но зачастую бывает, что военнослужащие месяцами ожидают исполнения решений военных судов и не могут получить ни присужденных сумм, ни возмещения уплаченной государственной пошлины. И в таких случаях военнослужащий начинает сожалеть о том, что он, будучи законопослушным и не сведущим в юридических тонкостях гражданином, уплатил в доход федерального бюджета государственную пошлину по своему иску, подлежащему рассмотрению в военном суде. Более того, ситуация, когда военнослужащему в воинской части не производят своевременно соответствующие денежные выплаты или производят их с большим опозданием, а он с целью возмещения причиненных убытков решает подать иск в военный суд, но при этом с него в военном суде еще и требуют уплатить государственную пошлину, является вдвойне безнравственной и незаконной, а также носящей дискриминационный характер.

В заключение приведу выдержку из п. 2 постановления Пленума Верховного Суда СССР “О применении процессуального законодательства при рассмотрении гражданских дел в суде первой инстанции” от 1 декабря 1983 г. № 10 (с изменениями от 3 апреля 1987 г.), согласно которому определение судьбы об оставлении искового заявления без движения обжалованию и опротестованию в суд кассационной инстанции не подлежит, за исключением случаев, когда оно вынесено по мотиву неуплаты государственной пошлины.

Образец частной жалобы на определение судьбы об оставлении искового заявления без движения, вынесенное по мотиву неуплаты военнослужащим государственной пошлины, приводится в данной статье.

через _____ гарнизонный военный суд
от _____
(воинское звание, ф.и.о.)
проживающего по адресу: _____

Частная жалоба на определение судьи об оставлении искового заявления без движения

Определением судьи _____ гарнизонного военного суда от “ “ _____ 200__ г. поданное мной исковое заявление к войсковой части 00000 о взыскании убытков, образовавшихся в связи с несвоевременной выплатой денежной компенсации взамен положенного продовольственного пайка, было оставлено без движения.

Оставление иска без движения мотивировано тем, что он не оплачен государственной пошлиной.

Я не согласен с определением судьи по следующим основаниям: в соответствии с подп. 1 п. 2 ст. 5 Закона РФ “О государственной пошлине” от уплаты госпошлины по делам, рассматриваемым в судах общей юрисдикции, освобождаются истцы по искам о взыскании заработной платы (денежного содержания) и иным требованиям, вытекающим из трудовых правоотношений. Проходя военную службу по контракту, я реализую свое право на труд, как то установлено в п. 1 ст. 10 Федерального закона “О статусе военнослужащих”. Выплата денежной компенсации взамен продовольственного пайка вытекает из указанных правоотношений военнослужащих.

На основании ст. 315 ГПК РСФСР

прошу:

Определение судьи _____ гарнизонного военного суда от “ ” _____ 200__ г. об оставлении моего искового заявления к войсковой части 00000 о взыскании убытков, образовавшихся в связи с несвоевременной выплатой денежной компенсации взамен положенного продовольственного пайка, без движения отменить и передать вопрос на новое рассмотрение в _____ гарнизонный военный суд.

Приложения: копия частной жалобы; копия иска.

Дата _____

Подпись _____

Концептуальные положения правовой охраны секретных изобретений в Российской Федерации

В.Ф. Евстафьев, полковник, кандидат технических наук; С.В. Иванушкин, полковник, доктор военных наук;

А.В. Наумов, полковник

Успех пятого Международного авиакосмического салона МАКС-2001 убедительно доказал, что российские военные специалисты и предприятия оборонной промышленности все еще способны удивлять и восхищать мир свежими идеями и новыми разработками в области вооружения и военной техники (ВВТ). Этот успех достигнут не только благодаря стремлению выжить в сложных условиях реформирования, но и благодаря такому неиссякаемому источнику научно-технического прогресса, как изобретательство и рационализация.

Известно, что военно-техническому превосходству над потенциальным противником и конкурентоспособности образцов ВВТ на мировом рынке способствует строгое сохранение в тайне новых конструкторских решений и технологических процессов, положенных в основу их создания¹. Между тем авторы прорывных технологий и новейших научных достижений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, практически не защищены действующим законодательством Российской Федерации. Введенные в 1992 – 1993 гг. специальные законы по охране интеллектуальной, в том числе промышленной, собственности позволяют осуществить правовую охрану относительно небольшой части научно-технических достижений оборонного значения. Существенным изъяном действующего законодательства является отсутствие в России правовой охраны секретных изобретений, что ущемляет экономические интересы предприятий и организаций, где они созданы, и лишает авторов изобретений права авторства и права на вознаграждение.

В результате после 1992 г. количество заявок на выдачу охранных документов на изобретение резко сократилось, что отрицательно сказывается на общем состоянии патентно-лицензионной работы в Вооруженных Силах Российской Федерации². Исключение секретных изобретений из числа охраняемых законом объектов промышленной собственности негативно сказывается и на состоянии российского экспорта, поскольку незащищенные патентами изделия ценятся на мировом рынке в два-три раза ниже, чем защищенные³.

Для решения возникших проблем Правительство Российской Федерации запланировало ряд мероприятий по совершенствованию нормативно-правового регулирования прав интеллектуальной собственности. В настоящее время согласно распоряжению Правительства Российской Федерации от 14 июля 2001 г. № 933-р специалистами Министерства науки, промышленности и технологий, Министерства обороны, Роспатента и ряда других заинтересованных министерств и ведомств Российской Федерации разрабатывается проект федерального закона «О секретных изобретениях».

По нашему мнению, в основу законопроекта должна быть положена следующая схема регулирования правоотношений по вопросам создания, правовой охраны и использования секретных изобретений. В качестве охранного документа на секретное изобретение предлагается ввести свидетельство, юридическая сущность которого отличается от патента: свидетельство на секретное изобретение удостоверяет приоритет, авторство секретного изобретения, исключительное право государства на использование секретного изобретения. Данное положение является концептуальным и отражает тот факт, что на период засекречивания государство ограничивает право на использование секретного изобретения (ст. 24 Закона РФ «О государственной тайне»). Государство же определяет сферу его применения и определяет порядок использования секретного изобретения. Таким образом, *исключительное право на использование секретного изобретения должно принадлежать государству* при любом сочетании участников правоотношений, условий создания и использования секретных изобретений.

Свидетельство на секретное изобретение выдается по результатам государственной экспертизы заявки на такое изобретение при условии соответствия заявленного изобретения критериям охраноспособности. Необходимость такого подхода обусловлена тем, что засекречивание является временным периодом в жизненном цикле изобретения и после рассекречивания на него может быть выдан патент.

Государство делегирует правомочие распоряжения исключительным правом на использование секретных изобретений федеральным органам исполнительной власти, уполномоченным Президентом России с учетом требований Закона РФ «О государственной тайне» (Минпромнауки России, Министерство обороны России, Минатом России, ФСБ, ФАПСИ и т.д.). Эти же органы выдают разрешения на использование секретных изобретений, осуществляют учет разрешений и государственный контроль за правомерностью использования и своевременностью выплат вознаграждений авторам секретных изобретений и компенсаций организациям, являющимся обладателями свидетельств на секретные изобретения.

Являясь обладателем исключительных прав на использование секретных изобретений, государство должно проводить последовательную научно-техническую политику, направленную на стимулирование инновационной деятельности в области секретного изобретательства. В частности, организациям, в которых созданы секретные изобретения, целесообразно предоставить право на беспошлинную подачу заявок на эти изобретения и на безвозмездное использование секретных изобретений для государственных нужд в собственном производстве.

Использование секретных изобретений третьими лицами должно осуществляться на основании разрешений, выдаваемых соответствующими федеральными органами исполнительной власти, при наличии у третьих лиц права на проведение работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну. Для повышения заинтересованности в разработке и правовой охране секретных изобретений целесообразно обязать третьих лиц,

¹ См.: *Евстафьев В.Ф.* Основы научно-информационной деятельности в Вооруженных Силах Российской Федерации – М.: Воентехиниздат, 1997. – 218 с.

² Основы изобретательской, рационализаторской и патентно-лицензионной работы в Вооруженных Силах Российской Федерации / Под ред. А.П. Ситнова. – М.: Воениздат, 2001. – 207 с.

³ См.: *Камакин А.* Капкан для похитителей технологий // Независимое военное обозрение. – 1999. – № 1. – С. 8.

получивших разрешение на использование секретного изобретения, уплачивать организации, создавшей его, компенсацию в фиксированном размере.

Авторам секретных изобретений должно быть предоставлено право авторства и право на вознаграждение за создание и за использование изобретения.

Организационно-функциональная модель правовой охраны секретных изобретений должна быть ориентирована преимущественно на существующие структуры, задействованные в системах правовой охраны государственной тайны и несекретных объектов промышленной собственности. В частности, засекречивание сведений, содержащихся в материалах заявки на изобретение, должны осуществлять предприятия, организации или частные фирмы, где создано изобретение. В случае отсутствия у предприятия права работать со сведениями, составляющими государственную тайну, оно должно обратиться в органы защиты государственной тайны, определенные российским законодательством. Проверка законности и обоснованности засекречивания материалов заявки, периодический пересмотр грифа секретности и рассекречивание изобретений должны осуществлять федеральные органы исполнительной власти, к компетенции которых относится секретное изобретение.

Экспертизу заявок на секретные изобретения на соответствие условиям охраноспособности целесообразно возложить на Патентное ведомство Российской Федерации, которое в целях определения грифа секретности может обращаться в Министерство обороны, ФСБ, ФАПСИ, Минатом России согласно тематической направленности секретного изобретения. Экспертизу заявок на секретные изобретения, относящиеся к принципиально новым образцам вооружения, военной техники и к специальным средствам обеспечения безопасности, целесообразно возложить в зависимости от их тематической принадлежности на федеральные органы исполнительной власти, которые будут определены Правительством Российской Федерации. Критерии охраноспособности секретных изобретений не должны отличаться от тех, которые предъявляются к несекретным изобретениям.

Финансово-экономические отношения в области правовой охраны секретных изобретений предлагается построить следующим образом. Выплату вознаграждения авторам за создание секретного изобретения должны осуществлять предприятия, организации или частные фирмы, где оно создано (фиксированная сумма). Выплату вознаграждения авторам за использование секретного изобретения должны осуществлять предприятия и организации, где оно используется (на основе договора). Выплату вознаграждения авторам, создавшим секретное изобретение в порядке личной инициативы и на собственные средства, должны осуществлять федеральные органы исполнительной власти, в распоряжение которых переходит информация об изобретении, например Министерство обороны Российской Федерации.

Государство должно взять на себя расходы на проведение экспертизы секретных заявок, на функционирование системы информации о секретных изобретениях и на компенсацию ущерба, понесенного индивидуальными изобретателями в связи с засекречиванием созданных ими новых технических решений.

После рассекречивания изобретения вопрос о его патентообладателе предлагается решать следующим образом. Согласно принципу непрерывности прав исключительное право на использование изобретения после его рассекречивания принадлежит государству. Государство в лице уполномоченных федеральных органов государственной власти может либо сохранить за собой это право, либо уступить его заявителю, автору или третьему лицу. Сохранение исключительного права государства на использование рассекреченного изобретения целесообразно лишь в том случае, когда оно продолжает служить общенациональным интересам страны и приносит прибыль в федеральный бюджет. Примером может служить заключение лицензионных договоров в рамках военно-технического сотрудничества с зарубежными странами. В других случаях преимущественное право на получение патента на секретное изобретение должно быть предоставлено работодателю автора, если изобретение создано в рамках выполнения служебного задания, либо автору, если изобретение создано по его личной инициативе. Если автор и работодатель автора не претендуют на получение патента, это право может быть предоставлено иному лицу, пожелавшему стать патентообладателем рассекреченного изобретения.

Законодательное регулирование правоотношений, связанных с созданием и использованием секретных изобретений, позволит сформировать в Российской Федерации социально-правовые условия для научно-технического прогресса в сферах деятельности, связанных с обеспечением национальной безопасности и повышением обороноспособности страны. Важным социальным последствием введения в действие федерального закона "О секретных изобретениях" станет привлечение к техническому творчеству большого числа военных ученых и специалистов, разработки которых содержат сведения, составляющие государственную тайну. При этом расходы по правовой охране их изобретений берет на себя государство, в интересах которого создаются и используются данные изобретения. Указанные расходы могут быть компенсированы доходами от реализации рассекреченных изобретений на зарубежном рынке интеллектуальной собственности, а также за счет повышения конкурентоспособности создаваемых образцов ВВТ. Государственную поддержку изобретательства в областях, касающихся разработки принципиально новых изделий и технологий, можно рассматривать как гарантию возрождения не только оборонных отраслей промышленности, но и отечественной экономики в целом.