

Конкурсант полагает, что в данном случае нарушаются права Шемякина-Сибиряка Савватия Павловича (далее – гражданин, Шемякин-Сибиряк С.П.) в силу следующего.

Согласно статье 59 Конституции РФ защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации (часть 1); гражданин Российской Федерации несет военную службу в соответствии с федеральным законом (часть 2).

Правовое регулирование в области воинской обязанности и военной службы в целях реализации гражданами РФ конституционного долга и обязанности по защите Отечества осуществляется ФЗ от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (далее – Закон № 53-ФЗ), а также ФЗ от 25 июля 2002 г. № 113-ФЗ «Об альтернативной гражданской службе» (далее – Закон № 113-ФЗ).

Правовое регулирование в области мобилизационной подготовки и мобилизации в РФ устанавливает ФЗ от 26 февраля 1997 года № 31-ФЗ «О мобилизационной подготовке и мобилизации Российской Федерации» (далее – Закон № 31-ФЗ).

Указом Президента РФ от 21.09.2022 № 647 «Об объявлении частичной мобилизации в Российской Федерации» объявлена частичная мобилизация.

По условиям задачи гражданин получил повестку, что он подлежит **призыву на военную службу по мобилизации.**

Согласно п.2 ст. 17 Закона № 31-ФЗ призыву на военную службу по мобилизации подлежат **граждане, пребывающие в запасе, не имеющие права на отсрочку от призыва на военную службу по мобилизации.**

Согласно ст. 22 Закона № 53-ФЗ призыву на военную службу подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие на воинском учете или не состоящие, но обязанные состоять на воинском учете **и не пребывающие в запасе.**

Пунктом 2 ст. 22 Закона № 53-ФЗ установлено, что на военную службу не призываются граждане, которые в соответствии с настоящим Федеральным законом освобождены от исполнения воинской обязанности, призыва на военную службу, **граждане, которым предоставлена отсрочка от призыва на военную службу**, а также граждане, не подлежащие призыву на военную службу.

Указом Президента РФ от 22.06.2006 № 637 «О мерах по оказанию содействия добровольному переселению в Российскую Федерацию соотечественников, проживающих за рубежом» утверждена Государственная программа по оказанию содействия добровольному переселению в Российскую Федерацию соотечественников, проживающих за рубежом.

Из условия задач следует, что Шемякин-Сибиряк С.П. является соотечественником из числа старообрядцев, являющимся участниками Государственной программы по оказанию

содействия добровольному переселению в РФ соотечественников, проживающих за рубежом, которые прибыли на постоянное место жительства на территории субъектов РФ, входящих в состав Дальневосточного федерального округа, и осуществляют трудовую деятельность в крестьянских (фермерских) хозяйствах, расположенных на указанных территориях.

На основании Указа Президента РФ от 13.04.2020 № 256 «О предоставлении старообрядцам права на получение отсрочки от призыва на военную службу» (далее – Указ № 256) по просьбе митрополита Московского и всея Руси Русской православной старообрядческой церкви предоставляется право на получение в **2020-2025 годах** отсрочки от призыва на военную службу соотечественникам из числа старообрядцев, прибывшим из-за рубежа на постоянное место жительства на территории субъектов Российской Федерации, входящих в состав Дальневосточного федерального округа.

Право на получение отсрочки от призыва на военную службу предоставляется лицам, названным в пункте 1 настоящего Указа, при условии, что такие лица **имеют статус участника Государственной программы** по оказанию содействия добровольному переселению в Российскую Федерацию соотечественников, проживающих за рубежом, и **осуществляют трудовую деятельность в крестьянских (фермерских) хозяйствах**, расположенных на территориях субъектов Российской Федерации, входящих в состав Дальневосточного федерального округа (абзац 2 Указа № 256).

Таким образом, Шемякин-Сибиряк С.П. подпадает под условия предоставления отсрочки от призыва на военную службу до 2025 года, поскольку является участником соответствующей Государственной программы, зарегистрировал крестьянское (фермерское) хозяйство и проживает на территории Дальневосточного Федерального округа.

Поскольку гражданин имеет отсрочку от призыва на военную службу, значит он не пребывает в запасе.

Соответственно, призыв гражданина на военную службу по мобилизации является **незаконным в силу** вышеуказанного **п. 2 ст. 17 Закона № 31-ФЗ**.

Из условий задачи следует, что гражданин изъявил желание принять участие в мобилизационных мероприятиях в качестве лица гражданского персонала на альтернативной гражданской службе, однако решением призывной комиссии Военного комиссариата ему был отказано в прохождении альтернативной гражданской службы.

В данном случае **усматривается нарушение конституционных прав** Шемякина-Сибиряка С.П. в силу следующего.

Конституция РФ, как об этом указано в ч. 1 ст. 15 этого основного закона, имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России, а все

законы и правовые акты, применяемые на ее территории, не должны противоречить Конституции.

Как отмечалось выше, согласно статье 59 Конституции РФ защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации (часть 1); гражданин Российской Федерации несет военную службу в соответствии с федеральным законом (часть 2).

Также Конституция РФ гарантирует каждому свободу совести, свободу вероисповедания, включая право свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними, а также устанавливает запрет на принуждение человека к отказу от его мнений и убеждений, закрепляя, в частности, что в случае, если убеждениям или вероисповеданию гражданина противоречит несение военной службы, он имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой (статья 28; часть 3 статьи 29; часть 3 статьи 59). Это корреспондирует пункту 1 статьи 18 Международного пакта о гражданских и политических правах и пункту 1 статьи 9 Конвенции о защите прав человека и основных свобод.

Федеральный закон от 26.09.1997 № 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях» также предусматривает, что гражданин Российской Федерации в случае, если его убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой (пункт 4 статьи 3).

Одними из форм реализации конституционной обязанности по защите Отечества являются призыв на военную службу и прохождение альтернативной гражданской службы вместо военной службы по призыву в порядке, установленном Законом № 113-ФЗ.

В Постановлении Конституционного Суда РФ от 15.11.2011 № 24-П «По делу о проверке конституционности положений статьи 3 Федерального закона «О ветеранах» в связи с запросом Казбековского районного суда Республики Дагестан» указано, что защита Отечества не сводится к обязанности несения военной службы или участию в отражении внешней агрессии, а, будучи также моральным обязательством, проистекающим из любви и уважения к Родине, своему народу, своим близким, является конституционным императивом, который определяет поведение гражданина, в том числе в случае вооруженных посягательств на основы конституционного строя РФ, ее суверенитет и территориальную целостность. Из этого следует, что выполнение гражданином РФ конституционного долга по защите Отечества возможно как посредством несения военной службы, так и в других формах.

Закон № 113-ФЗ определяет альтернативную гражданскую службу как особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемой гражданами взамен военной службы по призыву (пункт 1 статьи 1), и предусматривает, что на такую службу направляются граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, которые не пребывают в

запасе, имеют право на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, лично подали заявление в военный комиссариат о желании заменить военную службу по призыву альтернативной гражданской службой и в отношении которых в соответствии с данным Федеральным законом призывной комиссией, создание которой регулируется Федеральным законом от 28 марта 1998 года «О воинской обязанности и военной службе», принято соответствующее решение (пункт 1 статьи 3); граждане, прошедшие альтернативную гражданскую службу, зачисляются в запас Вооруженных Сил Российской Федерации и на военные сборы не призываются (статья 24).

Согласно пункту 5 статьи 1 Закона № 53-ФЗ граждане имеют право на замену военной службы альтернативной гражданской службой в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральным законом.

Согласно статье 2 Закона № 113-ФЗ гражданин имеет право на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой в случаях, **если: несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию;** он относится к коренному малочисленному народу Российской Федерации, ведет традиционный образ жизни, осуществляет традиционную хозяйственную деятельность и занимается традиционными промыслами коренных малочисленных народов Российской Федерации.

Конкурсант полагает, что Шемякин-Сибиряк С.П. не желает проходить военную службу по призыву, а готов пройти альтернативную гражданскую службу в силу своих религиозных убеждений (гражданин – старообрядец).

В связи с указанными ранее положениями Конституции РФ (статья 28; часть 3 статьи 29; часть 3 статьи 59), а также нормами вышеуказанных федеральных законов усматривается нарушение конституционного права гражданина на прохождение им альтернативной гражданской службы в период мобилизации.

Следует отметить, что в настоящее время не сложилось единообразной судебной практики относительно **вопроса возможности прохождения альтернативной гражданской службы в период мобилизации.**

Некоторые суды считают, что действующим законодательством замена военной службы на альтернативную гражданскую службу для граждан, пребывающих в запасе и подлежащих мобилизации, не предусмотрена; альтернативная служба предусмотрена лишь для определенной категории граждан, указанной в ч. 1 ст. 22 Закона № 53-ФЗ взамен военной службы по призыву (*Кассационное определение Девятого кассационного суда общей юрисдикции от 31.05.2023 № 88а-4839/2023 по делу № 2а-1792/2022; Апелляционное определение Приморского краевого суда от 15.03.2023 по делу № 33а-2357/2023; Решение Шкотовского районного суда Приморского края от 08.12.2022 по делу № 2а-1792/2022 и др.*).

Другие суды имеют иную точку зрения, полагают, что замена военной службы по мобилизации на альтернативную гражданскую службу возможна (**Кассационное определение Третьего кассационного суда общей юрисдикции от 17.07.2023 № 88а-12904/2023**):

*«Указ Президента Российской Федерации говорит о частичной мобилизации, что подразумевает под собой дифференцированный подход при выполнении мероприятий по призыву по мобилизации, в связи с чем, обязанность по защите Отечества при мобилизации может быть реализована не только путем призыва на военную службу, но и направлением на альтернативную гражданскую службу по мобилизации, в частности для работы на должностях гражданского персонала Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований, органов и специальных формирований, при этом».*

*«Доводы кассационной жалобы о том, что федеральным законодательством не предусмотрена возможность замены гражданину военной службы по мобилизации на альтернативную гражданскую службу получили оценку суда апелляционной инстанции и были **правомерно отклонены со ссылкой на ст. 28 и ч. 3 ст. 59 Конституции Российской Федерации**, предусматривающим, что гражданам гарантируется свобода вероисповедания и свобода действовать в соответствии со своими религиозными убеждениями и в случаях, когда несение военной службы гражданином России противоречит его убеждениям и вероисповеданию, он имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой».*

Конкурсант придерживается второй точки зрения и считает, что возможность прохождения альтернативной гражданской службы в период мобилизации должна гарантироваться Конституцией РФ (статьи 28,59).