
В.И. Миронов
Постатейный комментарий законодательства
об альтернативной гражданской службе



ББК 67.400.7

М22



Книга подготовлена и издана Независимым экспертно-правовым советом в рамках проекта «За социальную альтернативную гражданскую службу» по программе «Европейская инициатива в области демократии и прав человека» при финансовой поддержке Фонда Джона Д. и Кэтрин Т. Макартуров, Национального фонда поддержки демократии и Института «Открытое общество»

М22

Миронов В.И.

**Комментарий норм законодательства
об альтернативной гражданской службе**

М.: Р.Валент, 2005 – 264 с.

С 1 января 2004 г. введены в действие Федеральный закон «Об альтернативной гражданской службе» и Положение о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, в связи с чем, неизбежно возникнут и уже возникают вопросы их применения. В предлагаемой работе рассматривается соответствие данного Закона требованиям Конституции РФ и международно-правовых норм и даны варианты правового разрешения возникающих противоречий. Книга адресована всем, кого интересуют вопросы становления альтернативной гражданской службы в России.

Содержание данной публикации является предметом ответственности Независимого экспертно-правового совета и не отражает точку зрения Европейского Союза

© Миронов В.И., 2005

© Независимый экспертно-правовой совет, 2005

© Художественное оформление, Афанасьев А.Н., 2005

ISBN 5-93439-160-7

В.И. Миронов

Комментарий норм законодательства об альтернативной гражданской службе

Р.Валент
Москва 2005

Содержание

Введение	6
Комментарий к Федеральному закону от 25 июля 2002 г. № 113-ФЗ «Об альтернативной гражданской службе»	9
Комментарий к Положению о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, утвержденному Постановлением Правительства РФ от 28 мая 2004 г. № 256	146
Комментарий Указа Президента РФ от 21 июля 2003 г. № 793 «Вопросы организации альтернативной гражданской службы»	206
Комментарий Правил компенсации расходов, связанных с реализацией права на бесплатный проезд граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 5 октября 2004 г. № 518	209
Приложения	
Всеобщая декларация прав человека Статья 18	220
Международный пакт о гражданских и политических правах Статья 8	221
Международный пакт о гражданских и политических правах Статья 18	222
Отказ от военной службы по убеждениям Резолюция 1995/83 Комиссии по правам человека ООН ..	223
Вопрос об отказе от несения военной службы по соображениям совести Доклад Генерального секретаря ООН, подготовленный во исполнение резолюции 1995/83 Комиссии по правам человека ООН	226

Гражданские и политические права, включая вопрос об отказе проходить воинскую службу по причине убеждений Доклад Генерального секретаря ООН, представленный в соответствии с резолюцией 1998/77 Комиссии по правам человека ООН	233
---	-----

Отказ от воинской службы по соображениям совести Доклад Комиссии по правам человека ООН о работе ее 49-й сессии	249
Документ Копенгагенского совещания конференции по человеческому измерению СБСЕ (1990)	253
Осуществление права на отказ от воинской службы по соображениям совести в Совете Европы Доклад Комитета по правовым вопросам и правам человека Совета Европы от 13 июля 2000 г.	254
Отказ от военной службы по убеждениям Резолюция 1998/77 Комиссии по правам человека ООН ..	255
Определение Конституционного Суда РФ от 22 мая 1996 г. Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Беловского городского народного суда	258
Рекомендации по использованию заключений Независимого экспертно-правового совета в гражданском процессе	261

Введение

С 1 января 2004 г. вступил в действие ФЗ «Об альтернативной гражданской службе». Президент РФ 21 июля 2003 г. издал Указ № 793 «Вопросы организации альтернативной гражданской службы». Постановлением Правительства РФ от 28 мая 2004 г. № 256 утверждено Положение о порядке прохождения альтернативной гражданской службы. Перечисленным нормативным правовым актам будет дан правовой комментарий на предмет их применения. Федеральному закону «Об альтернативной гражданской службе» в настоящей работе дается постатейный комментарий. Комментарий законодательства об альтернативной гражданской службе основан на действующем гражданском процессуальном праве, регламентирующем порядок его реализации.

Процессуальные правила применения законодательства, в частности об альтернативной гражданской службе, предполагают проведение нескольких этапов. Во-первых, правоприменитель должен правильно определить материальные нормы права, направленные на регламентацию возникших отношений. Нарушение норм материального права в соответствии со ст. 362, 363 Гражданско-процессуального кодекса (ГПК) РФ является основанием для признания незаконным вынесенного решения. Во-вторых, правоприменитель должен из содержания норм материального права, направленных на регулирование возникших отношений, выделить юридически значимые обстоятельства, т.е. обстоятельства, имеющие правовое значение для принятия правильного решения. Неправильное определение юридически значимых обстоятельств в соответствии с п. 1 ч. 1 ст. 362 ГПК РФ также является основанием для признания вынесенного решения, в т.ч. по вопросам применения законодательства об альтернативной гражданской службе, незаконным. Очевидно, что неправильное определение юридически значимых обстоятельств приводит к нарушению норм материального права. Ведь неправильный выбор материальных норм приводит к тому, что и юридически значимые обстоятельства определяются неправильно. Выделение из норм материального права не всех юридически значимых обстоятельств приводит к их неправильному толкованию. В связи с этим также можно констатировать неправильное толкование норм материального права, что в ст. 363 ГПК РФ признается одним из нарушений указанных норм. В-третьих, правоприменитель законодательства об альтернативной гражданской службе должен проверить выделенные из материальных

норм, регламентирующих возникшие отношения, юридически значимые обстоятельства на предмет их подтверждения и опровержения совокупностью относимых, допустимых, достоверных и достаточных, с точки зрения правоприменителя, доказательств. Подтверждение юридически значимых обстоятельств совокупностью относимых, допустимых, достоверных и достаточных доказательств превращает их в юридические факты. Доказанность этих обстоятельств позволяет вынести положительное решение о применении норм материального права. Отсутствие таких доказательств превращает указанные обстоятельства в юридические факты со знаком минус, что влечет отказ в удовлетворении требований, основанных на нормах материального права. Недоказанность юридически значимых обстоятельств позволяет признать решение о применении законодательства об альтернативной гражданской службе необоснованным, что также должно влечь его отмену.

Соблюдение процессуальных правил принятия решений о применении законодательства об альтернативной гражданской службе позволяет признать их законными и обоснованными. Однако едва ли сами участники отношений, регулируемых нормами об альтернативной гражданской службе, способны дать правильную правовую оценку при принятии решений о применении данных норм. Конечно, они могут использовать настоящий Комментарий, в котором излагаются правила применения законодательства об альтернативной гражданской службе. По крайней мере, заинтересованные лица могут использовать его для обоснования своей правовой позиции. В этом случае изложенным в нем доводам правоприменитель обязан дать правовую оценку. Отсутствие такой оценки позволяет требовать признания вынесенного правоприменителем решения незаконным и необоснованным.

Комментарий может быть использован при оспаривании правоприменительных решений в области альтернативной гражданской службы в государственных органах, в частности в судебном порядке. Использование его положений возможно в соответствии с Рекомендациями по применению заключений Независимого экспертно-правового совета (НЭПС) в гражданском процессе. Данные рекомендации воспроизведены в приложениях к Комментарию законодательства об альтернативной гражданской службе. В них имеются и другие нормативные правовые акты, которые подлежат применению при решении вопросов в области прохождения альтернативной гражданской службы, например, международно-правовые акты.

Предлагаемая работа призвана в первую очередь выработать у правоприменителей навыки по правильному применению законодательства об альтернативной гражданской службе, она может быть использована для приведения перечисленных нормативных правовых актов в соответствие с Конституцией РФ и требованиями международно-правовых актов.

Российская Федерация
Федеральный закон № 113-ФЗ от 25 июля 2002 г.
Об альтернативной гражданской службе

Принят Государственной думой 28 июня 2002 г.
Одобен Советом Федерации 10 июля 2002 г.

Глава 1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 1. Альтернативная гражданская служба

1. Альтернативная гражданская служба – особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемой гражданами взамен военной службы по призыву.

2. Правовой основой альтернативной гражданской службы являются Конституция Российской Федерации, федеральные конституционные законы, настоящий Федеральный закон, другие федеральные законы и принятые в соответствии с ними иные нормативные правовые акты Российской Федерации, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

3. Статус граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, устанавливается настоящим Федеральным законом в соответствии с Конституцией Российской Федерации.

Трудовая деятельность граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу регулируется Трудовым кодексом Российской Федерации с учетом особенностей, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

1. Понятие альтернативной гражданской службы (далее – АГС) имеет первостепенное значение при применении законодательства об АГС. В связи с этим при применении понятия АГС следует учитывать требования других нормативных правовых актов, которые имеют большую юридическую силу по сравнению с комментируемым Законом. В ч. 3 ст. 59 Конституции РФ сказано о возможности замены военной службы альтернативной гражданской службой. Следовательно, другие нормативные правовые акты, посвященные решению данной проблемы, должны исходить из того, что в определенных Конституцией РФ и комментируемым Законом случаях вместо военной гражданину гарантируется прохождение именно АГС. В названии Федерального закона «Об альтернативной гражданской службе» сохранено понятие АГС. В п. 1 ст. 1 названного Закона дано определение АГС. Из данного определения можно выделить следующие юридически значимые обстоятельства: во-

первых, осуществление трудовой деятельности в интересах общества и государства; во-вторых, несение АГС взамен военной службы по призыву.

Понятие АГС, вытекающее из Конституции РФ и рассматриваемого Закона, должно соответствовать требованиям международно-правовых норм, принципов и договоров с участием Российской Федерации. В связи с этим включение в понятие «альтернативная гражданская служба» других характеристик, имеющих значение при принятии решения о ее прохождении, должно происходить с соблюдением международно-правовых норм.

В ч. 3 ст. 8 Международного пакта о гражданских и политических правах говорится о службе военного характера и иных видах службы, предусматриваемых законом для лиц, которые имеют право на замену военной службы по политическим или религиозно-этическим мотивам. Следовательно, служба, заменяющая военную, может носить как военный, так и гражданский характер. Поэтому служба военного характера, заменяющая военную, должна отличаться от АГС. Юридически значимые обстоятельства, позволяющие отличать службу военного характера от альтернативной гражданской, определены в международно-правовых актах.

В своей резолюции 1995/83 от 8 марта 1995 г. Комиссия по правам человека подчеркнула, что альтернативные формы службы, заменяющей военную, должны носить невоенный или гражданский характер. В докладе Генерального секретаря, подготовленном во исполнение названной резолюции Комиссии по правам человека ООН, от 16 января 1997 г. также констатируется, что формы альтернативной службы, заменяющей военную службу, носят нестроевой или гражданский характер. При этом под нестроевой понимается альтернативная служба, связанная с работой в воинских формированиях, в то время как АГС носит общественный характер и не связана с деятельностью вооруженных сил и иных силовых структур.

В докладе Генерального секретаря, представленном в соответствии с резолюцией 1998/77 Комиссии по правам человека ООН 17 декабря 1999 г., также говорится о том, что существуют различные виды альтернативной службы, заменяющей военную службу, в частности небоеая альтернативная служба, которая связана с работой в воинских формированиях, т.е. альтернативная служба военного характера, и альтернативная служба гражданского характера, не связанная с деятельностью военных формирований.

В докладе Комиссии по правам человека от 26 апреля 1993 г. и резолюции 1995/83 от 8 марта 1995 г. также говорится о двух видах альтернативной службы, заменяющей военную. Во-первых, в них

сказано о возможности замены военной службы альтернативной службой военного характера, которая связана с работой в воинских формированиях. Во-вторых, в названных докладах предусмотрено возможность замены военной службы АГС, не связанной с деятельностью воинских формирований. Критерии отличия альтернативной службы военного характера от АГС закреплены в резолюции 1995/83 от 8 марта 1995 г. Комиссии по правам человека ООН. В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ данную резолюцию следует признать источником российского права, обязательным для исполнения. Из содержания данной резолюции следует, что юридически значимым обстоятельством, позволяющим признать военный характер альтернативной службы, является наличие связи лица, проходящего альтернативную службу взамен военной, с воинскими формированиями. В свою очередь, юридически значимым обстоятельством, отличающим АГС от альтернативной службы военного характера, является отсутствие связи лица, проходящего альтернативную службу взамен военной, с воинскими формированиями.

В связи с изложенным перечисленные международно-правовые акты обязывают включить в понятие АГС отсутствие связи с воинскими формированиями у лиц, проходящих такую службу взамен военной.

В Документе Копенгагенского совещания конференции по человеческому измерению СБСЕ (1990 г.) также говорится о различных формах альтернативной службы, заменяющей военную службу. В частности, в нем сказано о возможности прохождения альтернативной службы, не связанной с работой в боевых частях, но носящей военный характер в силу того, что лица, проходящие альтернативную службу, работают в небоевых воинских формированиях. В этом же документе говорится и об альтернативной службе гражданского характера, связанной с общественно полезной деятельностью, не имеющей отношения к работе в воинских формированиях.

В докладе Комитета по правовым вопросам и правам человека Парламентской ассамблеи Совета Европы от 13 июля 2000 г. говорится, что АГС не должна находиться под управлением министерств обороны и управление гражданской службой не должно иметь ничего общего с военными учреждениями, которые не оснащены для того, чтобы осуществлять социальную деятельность. Данные документы также закрепляют общие международные принципы прохождения АГС, они соответствуют названным нормам международного права, принятым Комиссией по правам человека ООН.

Из этих актов можно выделить следующие юридически значимые обстоятельства, определяющие понятие АГС. Во-первых, таким обстоятельством является отсутствие управления альтернативной гражданской службой со стороны военных ведомств. Во-вторых, к числу указанных обстоятельств относится отсутствие связи с любыми военными учреждениями, не оснащенными для осуществления социальной деятельности.

Таким образом, действующее российское законодательство и международно-правовые нормы и принципы позволяют выделить следующие юридически значимые обстоятельства, характеризующие правовое понятие «альтернативная гражданская служба»: во-первых, осуществление трудовой деятельности на альтернативной гражданской службе в интересах общества и государства; во-вторых, несение АГС взамен военной; в-третьих, отсутствие связи лица, проходящего данную службу, с воинскими формированиями; в-четвертых, отсутствие управления АГС со стороны военных ведомств; в-пятых, отсутствие связи АГС с любыми военными учреждениями, не оснащенными для осуществления социальной деятельности.

Как видно из содержания комментируемого Закона, в нем даны лишь два первых юридически значимых обстоятельства, определяющих понятие АГС. Другие юридически значимые обстоятельства предусмотрены в международно-правовых актах, являющихся составной частью правовой системы Российской Федерации. В связи с этим и остальные юридически значимые обстоятельства должны проверяться при определении АГС. Недоказанность каждого из перечисленных юридически значимых обстоятельств не позволяет признать службу альтернативной гражданской, тогда как в ст. 59 Конституции РФ говорится о возможности замены военной службы только альтернативной гражданской. Поэтому недоказанность каждого из названных юридически значимых обстоятельств при применении законодательства об АГС позволяет сделать вывод о нарушении конституционных требований.

Следует заметить, что понятие АГС искажено в отдельных статьях комментируемого Закона. Например, в ст. 4 Закона говорится о возможности прохождения АГС в организациях Вооруженных сил РФ, других войск, воинских формирований и органов в качестве гражданского персонала. Данная формулировка противоречит, как минимум, трем из пяти перечисленных юридически значимых обстоятельств, определяющих понятие АГС. Служба в указанных формированиях и организациях означает наличие связи с воинскими формированиями и органами, что позволяет признать такую

службу имеющей военный характер, поскольку она предполагает выполнение обязанностей в воинских формированиях и органах. Таким образом, управление АГС и выполнение обязанностей АГС, исходя из требований международно-правовых норм, не должны находиться под контролем военных ведомств. Нарушение данного правила позволяет не признавать службу альтернативной гражданской.

Комментируемый Закон имеет в своем содержании правила, не позволяющие признать службу альтернативной гражданской, в частности, в тех случаях, когда предполагается ее прохождение в воинских формированиях и органах. Имеющиеся в названном Законе противоречия требованиям международно-правовых норм могут быть устранены при применении нормативных правовых актов, регламентирующих прохождение АГС.

Необходимо признать, что наличие связи альтернативной службы с деятельностью воинских формирований и органов вступает в противоречие и с названием рассматриваемого Закона об АГС. Наличие такой связи свидетельствует о прохождении альтернативной службы военного характера. Данное противоречие также может быть устранено при применении нормативных правовых актов, регулирующих прохождение АГС.

Таким образом, правоприменители, в частности призывная комиссия, суд, по требованию граждан могут отказать в отправлении лица на АГС военного характера. Правила законодательства об АГС реализуются в соответствии с нормами гражданского процессуального права. Поэтому только лица, права которых нарушены при его применении, могут потребовать от судебных органов применить законодательство, имеющее большую юридическую силу, в частности нормы Конституции РФ и международно-правовые акты, определяющие дополнительные, по сравнению с настоящим Законом, юридически значимые обстоятельства, входящие в понятие «альтернативная гражданская служба». Обязанность доказать перечисленные юридически значимые обстоятельства лежит на органах и лицах, принимающих решение о направлении гражданина на АГС. Недоказанность каждого из названных обстоятельств позволяет признать решение о направлении гражданина на АГС незаконным и (или) необоснованным.

2. Во п. 2 комментируемой статьи перечислены нормативные правовые акты, которыми следует руководствоваться при применении законодательства об АГС. При выявлении противоречий между нормативными правовыми актами правоприменитель обязан применить акт, имеющий большую юридическую силу. Поэтому следу-

ет определить соотношение нормативных правовых актов, направленных на регламентацию отношений, возникающих при применении законодательства об АГС.

В соответствии с ч. 1 ст. 15 Конституции РФ она имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации; законы и иные нормативные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ. На основании п. 2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 8 от 31 октября 1995 г. «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» при противоречии любого нормативного правового акта Конституции РФ правоприменитель обязан руководствоваться непосредственно Конституцией РФ, в т.ч. и при принятии решений по вопросу прохождения АГС.

В ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры Российской Федерации названы составной частью ее правовой системы. Поэтому законы и иные нормативные правовые акты не должны противоречить международно-правовым нормам, принципам и договорам. Данное правило относится и к нормативным правовым актам, регламентирующим прохождение АГС. При возникновении подобных противоречий правоприменители на основании ст. 15 Конституции РФ, п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» должны воспользоваться правилами международно-правовых норм, принципов и договоров.

Таким образом, Федеральный закон «Об альтернативной гражданской службе» не должен противоречить Конституции РФ, международно-правовым нормам и принципам, а также международным договорам с участием Российской Федерации. Наличие указанных противоречий должно приводить к применению непосредственно Конституции РФ, международно-правовых норм, принципов и договоров.

В ч. 3 ст. 59 Конституции РФ говорится о праве граждан на замену военной службы АГС, если убеждению или вероисповеданию гражданина противоречит несение военной службы, а также в иных случаях, установленных федеральным законом. Из содержания данной конституционной нормы следует, что дополнительные по сравнению с ее положениями случаи прохождения АГС взамен военной службы могут быть предусмотрены в федеральном законе.

Названная конституционная норма не предусматривает издание подзаконных нормативных правовых актов, регламентирующих прохождение АГС. Однако комментируемый Закон предполагает разработку именно подзаконных нормативных правовых актов, регулирующих порядок прохождения АГС. В связи с этим можно сделать вывод, что по своей форме подзаконные акты по вопросу АГС не соответствуют названной конституционной норме, а также ч. 2 ст. 4 Конституции РФ, провозглашающей верховенство Конституции РФ и федеральных законов, поскольку рассматриваемый Закон позволяет путем принятия подзаконных актов урегулировать важные вопросы реализации права граждан на прохождение АГС, в частности порядок ее прохождения. Очевидно, что действие подзаконных актов по регламентации прохождения альтернативной службы должно носить временный характер, их следует заменить федеральным законом, соответствующим требованиям Конституции РФ и международно-правовых норм.

При разработке подзаконных нормативных правовых актов, регламентирующих прохождение АГС, следует помнить, что их содержание должно соответствовать требованиям Конституции РФ и международно-правовых норм, принципов и договоров. Нельзя не заметить, что подзаконные нормативные правовые акты, устраняющие противоречия федерального закона Конституции РФ, положениям международно-правовых норм, не могут быть признаны недействительными или недействующими. Из содержания ст. 15 Конституции РФ, Постановления Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» следует, что определяющим обстоятельством применения нормативных правовых актов, в т.ч. и федеральных законов и подзаконных актов, является не только юридическая сила нормативного правового акта, но и его соответствие Конституции РФ и международно-правовым нормам. При разработке подзаконных нормативных правовых актов также необходимо учитывать прежде всего требования Конституции РФ и международно-правовых норм, принципов и договоров. И в случае, если действующий федеральный закон, регламентирующий отношения, являющиеся предметом действия подзаконного нормативного правового акта, вступает в противоречие с Конституцией РФ, международно-правовыми нормами, при принятии подзаконного нормативного правового акта следует руководствоваться положениями Конституции РФ, международно-правовых норм, а не противоречащими им предписаниями федерального закона.

Таким образом, разработка и принятие подзаконных актов, регламентирующих прохождение альтернативной гражданской службы, должны быть подчинены соблюдению Конституции РФ, международно-правовых норм и соответствующих им положений рассматриваемого Федерального закона. Правила Закона, вступающие в противоречие с Конституцией РФ, международно-правовыми актами, при разработке и принятии подзаконных нормативных правовых актов, регулирующих прохождение АГС, не должны учитываться. Такой подход позволяет привести законодательство о прохождении АГС в соответствие с требованиями Конституции РФ, международно-правовых норм, принципов и договоров.

При применении подзаконных нормативных правовых актов необходимо помнить, что в их содержании не должны появляться нормы, умаляющие права и свободы человека и гражданина, которые в соответствии с ч. 3 ст. 55 Конституции РФ могут быть ограничены лишь федеральным законом и только для достижения перечисленных в этой конституционной норме целей. Принятие подзаконных актов в силу прямого указания в федеральном законе, в т.ч. в комментируемом, не придает этим актам силу федерального закона, в связи с чем имеющиеся в их содержании правила, ограничивающие права и свободы человека и гражданина, не должны применяться. Наличие таких противоречий обязывает правоприменителей использовать закон, гарантирующий права и свободы человека и гражданина, а не подзаконный нормативный правовой акт, ограничивающий данные права и свободы.

3. Из п. 3 комментируемой статьи следует, что настоящий Федеральный закон не может ограничивать конституционный статус граждан, проходящих АГС. Применение этого пункта также позволяет непосредственно руководствоваться нормами Конституции РФ, а не положениями комментируемого Закона, противоречащими конституционным требованиям. Отказ правоприменителей от устранения таких противоречий путем применения Конституции РФ позволяет заинтересованным лицам обратиться в Конституционный Суд РФ с заявлением о неконституционности примененного в конкретном деле положения федерального закона или подзаконного нормативного правового акта.

В правовой статус граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, входят их права и обязанности. Конституционные права и свободы могут быть ограничены лишь федеральным законом для достижения целей, перечисленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ. В остальных случаях они не могут быть ограничены вопреки конституционным требованиям ни федеральным законом, ни

подзаконным нормативным правовым актом. Однако в федеральных законах, подзаконных нормативных правовых актах могут быть помещены дополнительные по сравнению с конституционными права и свободы человека и гражданина. В этом случае их ограничение также может быть проведено только с соблюдением требований ч. 3 ст. 55 Конституции РФ.

Из п. 3 комментируемой статьи следует, что трудовая деятельность лиц, проходящих АГС, регулируется Трудовым кодексом (ТК) РФ с учетом особенностей, предусмотренных комментируемым Федеральным законом.

В ч. 1 ст. 349 ТК РФ также говорится о том, что на лиц, проходящих АГС, распространяется трудовое законодательство с особенностями, предусмотренными федеральными законами и иными нормативными правовыми актами. При этом в ч. 2 ст. 349 ТК РФ сказано, что для них устанавливаются особые условия труда, а также дополнительные льготы и преимущества. В связи с изложенным напрашивается вывод, что на лиц, проходящих АГС, в полном объеме распространяются льготы, установленные трудовым законодательством. В то же время специальное законодательство, в частности комментируемый Федеральный закон и принятые в его развитие подзаконные нормативные правовые акты, в соответствии с ч. 2 ст. 349 ТК РФ могут лишь устанавливать особые условия оплаты труда, а также дополнительные по сравнению с имеющимися в трудовом законодательстве льготы и преимущества. Наличие в нормативных правовых актах о прохождении АГС положений, направленных на ограничение гарантированных трудовым законодательством прав, следует рассматривать как противоречие ст. 349 ТК РФ. При наличии подобных противоречий правоприменитель на основании ст. 5 ТК РФ обязан руководствоваться положениями ТК РФ и других нормативных правовых актов, гарантирующих трудовые права граждан, а не положениями законодательства о прохождении АГС, ограничивающими права и свободы в сфере труда. Причем подзаконные нормативные правовые акты могут быть оспорены в Верховном Суде РФ на предмет их противоречия ТК РФ. Правом такого обжалования обладают лица, права которых затрагивают названные подзаконные акты, а также общественные организации, выступающие в защиту неопределенного круга лиц на основании ч. 1 ст. 46 ГПК РФ, ст. 27 ФЗ «Об общественных объединениях», определения Конституционного Суда РФ № 265-0 от 11 октября 2002 г.

При применении законодательства о прохождении АГС как одного из видов трудовой деятельности необходимо учитывать тре-

бования ст. 8, 9 ТК РФ, которые позволяют на уровне локальных актов организации, в которой трудятся лица, проходящие АГС, договоров о труде улучшать положение работников по сравнению с действующим законодательством, в т.ч. по сравнению с комментируемым Федеральным законом, иными нормативными правовыми актами о прохождении АГС. В то же время в локальных актах, договорах о труде не должны появляться условия, ограничивающие права и свободы лиц, проходящих АГС, гарантированные законодательством. Наличие таких условий позволяет работникам, их представителям требовать в установленном законодательством порядке, в частности путем обращения в государственную инспекцию труда и (или) суд, восстановления нарушенных прав, а также признания недействующими условий локальных актов и договоров о труде, ограничивающих установленные законодательством права и свободы граждан в сфере труда.

Статья 2. Право гражданина на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой

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, ведет традиционный образ жизни, осуществляет традиционное хозяйство и занимается традиционными промыслами.

В ч. 3 ст. 59 Конституции РФ гарантируется право на замену военной службы альтернативной гражданской в случае, если убеждениям или вероисповеданию гражданина противоречит несение военной службы, а также в иных, установленных федеральным законом случаях.

Комментируемый Закон дополняет Конституцию РФ в части предоставления права поступления на АГС гражданам, относящимся к коренным малочисленным народам, при ведении ими традиционного образа жизни, осуществлении традиционного хозяйствования и занятии традиционными промыслами. Данное дополнение соответствует ч. 3 ст. 59 Конституции РФ, позволяющей путем принятия федерального закона предусмотреть иные случаи предоставления гражданину права на замену военной службы альтернативной гражданской.

При решении вопроса о реализации прав граждан, включая право на прохождение АГС, следует помнить, что никакое право не

может иметь абстрактный характер. Каждому праву гражданина корреспондирует соответствующая обязанность по его реализации определенного в законодательстве субъекта. Если данный субъект в законодательстве не определен, то в соответствии со ст. 2 Конституции РФ такая обязанность возникает у полномочного государственного органа. В связи с этим требования о нарушении права на прохождение АГС могут быть предъявлены не только к определенным в законодательстве субъектам, но и к другим полномочным государственным органам.

Статья 3. Граждане, направляемые на альтернативную гражданскую службу

1. На альтернативную гражданскую 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 настоящим Федеральным законом призывной комиссией района, города без районного деления, иного муниципального (административно-территориального) образования (далее – призывная комиссия) принято соответствующее решение.

2. На альтернативную гражданскую службу не направляются граждане, которые в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе»:

- имеют основания для освобождения от призыва на военную службу;
- не подлежат призыву на военную службу;
- имеют основания для предоставления отсрочки от призыва на военную службу.

1. Из п. 1 комментируемой статьи следует, что право на замену военной службы АГС может возникнуть у лиц мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет. В связи с этим напрашивается вывод, что лица, не попадающие в указанные возрастные рамки, не могут заниматься реализацией данного права. Возраст в 18 лет определен исходя из возраста призыва на военную службу. Поэтому установление низшего предела для реализации права на прохождение АГС не вступает в противоречие с конституционными требованиями, поскольку до наступления 18-летнего возраста гражданин не может быть призван на военную службу. Но в данном случае ком-

ментируемый Федеральный закон имеет в своем содержании противоречия, которые связаны с процедурой реализации гражданином права на прохождение АГС. Данная процедура в соответствии с комментируемым Законом может начинаться и до достижения гражданином возраста 18 лет. В этом случае налицо явное противоречие данному пункту, в котором говорится, что на АГС могут быть направлены лишь лица, достигшие 18 лет. Направление на АГС с очевидностью является одним из главных составляющих права на ее прохождение. Следовательно, реализация этого права должна происходить на основании комментируемой нормы с 18 лет. Другие положения комментируемого Федерального закона устанавливают определенные рамки для подачи заявления о прохождении АГС. Поэтому срок реализации этого права может наступить и до достижения 18 лет. Конечно, перед военным комиссаром весьма сложно доказать нарушение права на АГС в связи с установлением процедуры, требующей совершения действия по подаче заявления до наступления указанного возраста. Однако лица, пропустившие установленные комментируемым Законом сроки, вынуждающие их совершать действия по реализации права на АГС до достижения 18 лет, вправе вновь требовать его реализации по достижении указанного возраста. Тем более, что в ч. 3 ст. 59 Конституции РФ реализация права на прохождение АГС поставлена в зависимость от возникновения обязанности по несению военной службы, которая может возникнуть лишь по достижении 18 лет. Следовательно, действия по реализации права на АГС, заменяющую обязанность по прохождению военной службы, также должны быть совершены по достижении 18 лет. Возложение на лиц, претендующих на АГС, обязанностей по совершению действий по реализации права на АГС до достижения 18 лет вступает в противоречие со ст. 59 Конституции РФ, гарантирующей реализацию данного права взамен обязанности пройти военную службу. Поэтому нормы комментируемого Федерального закона, возлагающие на граждан подобные обязанности, могут быть обжалованы в Конституционном Суде РФ на предмет их противоречия конституционным требованиям.

Комментируемый пункт ограничивает возраст направления на АГС. В связи с этим напрашивается вывод о том, что комментируемый Закон позволяет заменить на АГС лишь военную службу по призыву, хотя в ч. 3 ст. 59 Конституции РФ и в международно-правовых актах говорится о замене военной службы на АГС. Очевидно, что понятие «военная служба» шире, чем понятие «военная служба по призыву». Военная служба включает в себя как военную

службу по призыву, так и военную службу по контракту. В связи с изложенным следует признать, что рассматриваемый Закон исключает предусмотренную в ч. 3 ст. 59 Конституции РФ и международно-правовых актах возможность замены военной службы по контракту на АГС. И в этой части настоящий Закон вступает в противоречие с требованиями Конституции РФ и международно-правовых норм. Граждане, проходящие военную службу по контракту, также должны иметь право на ее замену на АГС по соображениям совести в качестве законного осуществления права на свободу мысли, совести и религии. В частности, право на замену военной службы по контракту на АГС может возникнуть в период, когда гражданин заявил о расторжении контракта на прохождение военной службы по причине возникших убеждения или вероисповедания, противоречащих несению военной службы. В период с момента подачи такого заявления и до прекращения контракта на военную службу гражданину должна быть предоставлена возможность проходить АГС. И в данном случае прекращение контракта о военной службе может происходить с соблюдением установленных сроков предупреждения, требования об этом могут быть заявлены и в судебном порядке. Однако с момента подачи заявления о замене военной службы по контракту на АГС и до расторжения контракта о прохождении военной службы гражданин в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 59 Конституции РФ и перечисленных международно-правовых норм должен иметь право на подобную замену. Ограничение возраста направления на АГС вступает в противоречие со ст. 19 Конституции РФ, которая запрещает любые дискриминационные формы ограничения прав и свобод человека и гражданина, включая конституционное право на прохождение АГС взамен военной службы по контракту. В свою очередь ограничение по возрасту является одной из дискриминационных форм ограничения прав и свобод человека и гражданина. В связи с изложенным заинтересованные лица также могут потребовать проверки конституционности ограничения права на замену военной службы альтернативной гражданской службой лиц, заключивших контракт на военную службу.

Комментируемый пункт возлагает на граждан обязанность лично подать заявление в военный комиссариат о желании заменить военную службу по призыву АГС, тогда как ч. 1 ст. 48 Конституции РФ гарантирует право каждого гражданина, в т.ч. претендующего на прохождение АГС, на получение квалифицированной юридической помощи. Квалифицированная юридическая помощь предполагает представительство лицом, имеющим достаточные право-

вые познания, интересов представляемого, в частности претендующего на замену военной службы АГС. Представитель может быть наделен представляемым им гражданином полномочиями действовать в его интересах. Одним из таких полномочий является подача представителем заявления от имени представляемого им гражданина. Данное конституционное право ограничивается при возложении на представляемого гражданина обязанности лично подавать заявление, т.к. в этом случае он лишается права действовать через своего представителя, т.е. получать квалифицированную юридическую помощь при подаче заявления на прохождение АГС. Подача заявления в военный комиссариат вступает в противоречие с понятием «альтернативная гражданская служба», которое, как уже отмечалось, исключает возможность участия военных в решении вопросов об альтернативной службе гражданско-го характера. В связи с этим и данная норма комментируемого Закона вступает в противоречие с ч. 3 ст. 59 Конституции РФ и перечисленными нормами международного права. Поэтому призывная комиссия не может на законных основаниях отказаться от рассмотрения заявления о замене военной службы АГС, поданного непосредственно в призывную комиссию.

2. Во втором пункте комментируемой статьи перечислены граждане, которые не могут быть направлены на АГС. К их числу отнесены лица, имеющие основания для освобождения от призыва на военную службу. Освобождение от военной службы может происходить по решению полномочного государственного органа в связи с выполнением трудовой функции в государственной организации, что и гарантирует освобождение от военной службы. В свою очередь АГС заменяет военную службу. В связи с этим лица, освобожденные в установленном законодательством порядке от прохождения военной службы, не могут быть направлены на АГС, т.к. обязанности по прохождению военной службы у них не возникает. Не подлежат призыву на военную службу лица, которые признаны негодными для ее прохождения по состоянию здоровья. Коль скоро они не подлежат призыву на военную службу, они не могут быть направлены на АГС. Поэтому при решении вопроса о замене военной службы АГС в отношении перечисленных в Конституции РФ и рассматриваемом Законе лиц представителями призывной комиссии должна быть доказана годность гражданина к военной службе. Данное юридически значимое обстоятельство вытекает из ч. 3 ст. 59 Конституции РФ, международно-правовых актов, норм настоящего Закона, в которых АГС названа заменяющей военную службу, в связи с чем одним из юридически значи-

мых обстоятельств при принятии решения о замене военной службы альтернативной гражданской является годность гражданина именно к военной службе. При признании гражданина годным к военной службе он может ходатайствовать о ее замене АГС. Указанное юридически значимое обстоятельство должно быть доказано представителями призывной комиссии. Отсутствие доказательств, подтверждающих годность гражданина к военной службе, освобождает его от обязанности прохождения как военной службы, так и АГС.

Для освобождения от обязанности по прохождению военной службы по состоянию здоровья гражданин вправе представлять доказательства того, что он по состоянию здоровья не подлежит призыву на военную службу. Такими доказательствами могут стать любые письменные документы, включая медицинские заключения независимых медицинских учреждений. Отказ призывной комиссии в вынесении решения на основании представленных гражданином доказательств позволяет ему требовать признания такого решения незаконным и необоснованным в судебном порядке. При рассмотрении подобных требований гражданина на представителях призывной комиссии лежит обязанность по доказыванию законности и обоснованности вынесенного решения. Причем должны быть опровергнуты и представленные гражданином документы о наличии у него противопоказаний для прохождения военной службы. Вынесение решения в пользу гражданина исключает возможность его направления на АГС, тогда как вступление в законную силу решения о признании гражданина годным к военной обязанности на основании ст. 59 Конституции РФ влечет возникновение у него права на подачу заявления о ее замене на АГС. Отказ в рассмотрении такого заявления вступает в противоречие с конституционными нормами и нормами международного права. Поэтому он также может быть обжалован в судебном порядке. В этом случае на представителях призывной комиссии также лежит обязанность по доказыванию законности и обоснованности своего решения. Нельзя не заметить, что данное решение может быть признано соответствующим законодательству только при доказанности отсутствия у гражданина права на замену военной службы АГС. Формальные процедурные препятствия, в т.ч. установленные комментируемым Федеральным законом, не могут быть признаны законным основанием для ограничения конституционного права гражданина на замену военной службы АГС.

Лица, имеющие право на отсрочку от призыва на военную службу, также не могут быть направлены на АГС. В данном случае также действует правило о том, что АГС заменяет военную службу,

в связи с чем отсрочка от военной службы исключает возможность направления на АГС.

Перечисленные в комментируемом пункте обстоятельства могут возникнуть и после направления гражданина на АГС. Например, гражданин может получить травму, исключающую возможность прохождения военной службы. В этом случае он должен быть уволен и с АГС, которая заменяет военную службу. Следовательно, возникновение препятствий для прохождения военной службы в период нахождения на АГС должно влечь на основании ст. 59 Конституции РФ прекращение АГС, которая может выступать лишь в качестве альтернативы по выполнению обязанностей военной службы. Поэтому наличие препятствий для прохождения военной службы исключает возможность нахождения на АГС.

Право на отсрочку от призыва на военную службу также может возникнуть в период работы на АГС, например, при поступлении лица, проходящего АГС, на очную форму обучения в высшее учебное заведение, аспирантуру. В этом случае у него также возникает право на отсрочку от военной службы, что исключает возможность продолжения работы на АГС, в связи с чем должно последовать увольнение гражданина с АГС. Хотя в комментируемом Федеральном законе такое основание для увольнения с АГС, как поступление на очную форму обучения, отсутствует, руководствоваться в подобной ситуации следует ст. 80 ТК РФ, признающей поступление в образовательное учреждение уважительной причиной для увольнения работника по собственному желанию. Наличие в рассматриваемом Федеральном законе запрета на увольнение работника, находящегося на АГС, по собственному желанию не может служить законным основанием для отказа лицу, проходящему АГС, в праве обучаться по очной форме. Прежде всего такой отказ вступает в противоречие с комментируемым пунктом, который исключает возможность нахождения на АГС лиц, имеющих право на отсрочку от призыва на военную службу. Данная норма является нормой-принципом по отношению к другим предписаниям комментируемого Федерального закона, поскольку она помещена в общих положениях. Следовательно, она имеет приоритет при применении перед другими нормами этого Федерального закона. Более того, отказ от увольнения в рассматриваемой ситуации вступает в противоречие с ч. 1 ст. 37 Конституции РФ, гарантирующей свободу выбора рода деятельности и профессии, а также со ст. 43 Конституции РФ, гарантирующей право на образование. Таким образом, гражданин, получивший в связи с поступлением в образовательное учреждение, право на отсрочку от призыва на военную службу имеет пра-

во на досрочное увольнение с АГС. В качестве основания для увольнения может быть применен и п. 1 ст. 77 ТК РФ (соглашение сторон), который позволяет применять данное основание по соглашению между работодателем и работником независимо от волеизъявления государственных органов.

Статья 4. Место прохождения гражданами альтернативной гражданской службы

1. Граждане проходят альтернативную гражданскую службу индивидуально, а также в составе групп или формирований:

- в организациях, подведомственных федеральным органам исполнительной власти;
- в организациях, подведомственных органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации;
- в организациях Вооруженных сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов в качестве гражданского персонала.

Прохождение альтернативной гражданской службы в организациях, подведомственных органам местного самоуправления, определяется федеральным законом.

2. Граждане проходят альтернативную гражданскую службу, как правило, за пределами территорий субъектов Российской Федерации, в которых они постоянно проживают.

При невозможности направления граждан для прохождения альтернативной гражданской службы за пределы территорий субъектов Российской Федерации, в которых они постоянно проживают, граждане в соответствии с решением специально уполномоченного федерального органа исполнительной власти могут быть направлены для прохождения альтернативной гражданской службы в организации, находящиеся на территориях субъектов Российской Федерации, в которых они постоянно проживают.

3. Граждане, относящиеся к коренным малочисленным народам, направляются для прохождения альтернативной гражданской службы в организации традиционных отраслей хозяйствования и традиционных промыслов.

4. Перечни видов работ, профессий, должностей, на которых могут быть заняты граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, а также организаций, где предусмотрено прохождение альтернативной гражданской службы, определяются в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.

5. При определении вида работы, профессии, должности, на которых может быть занят гражданин, направляемый на альтернатив-

ную гражданскую службу, и места прохождения альтернативной гражданской службы учитываются образование, специальность, квалификация, опыт предыдущей работы, состояние здоровья, семейное положение гражданина, а также потребность организаций в трудовых ресурсах.

6. Трудовая деятельность граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу не должна препятствовать трудоустройству других лиц, а также служить основанием для перевода на другое место работы лиц, выполняющих работу по трудовому договору, или для их увольнения.

1. Условия прохождения АГС определяются не только законодательством, но и трудовым договором, который не может ухудшать положение лица, проходящего АГС, по сравнению с ним. Трудовой договор с гражданами, поступающими на АГС, заключается индивидуально, в связи с чем каждый гражданин проходит АГС индивидуально. Упоминание в комментируемом пункте о прохождении АГС в составе групп и формировании противоречит принципу свободного заключения трудового договора с каждым гражданином, направленным на АГС. Поэтому прохождение АГС не может быть поставлено в зависимость от вхождения гражданина в упомянутые в комментируемом пункте группы или формирования. Видимо, данная формулировка появилась ввиду горячего желания составителей комментируемого Федерального закона поставить лиц, проходящих АГС, в строй под названием группы и формирования.

В комментируемом пункте перечислены организации, в которых граждане могут проходить АГС. Как уже отмечалось, прохождение АГС в организациях Вооруженных сил РФ, других войск и воинских формирований и органов в качестве гражданского персонала вступает в противоречие с понятием «альтернативная гражданская служба», поскольку прохождение такой службы не должно находиться под управлением военных.

Следует отметить, что в подзаконных нормативных правовых актах уже не упоминается о возможности прохождения АГС в организациях, подведомственных органам местного самоуправления. Очевидно, что до появления соответствующего федерального закона направление на АГС в указанные организации остается под большим вопросом. Хотя прохождение АГС в названных организациях не может быть поводом для ограничения прав граждан, выполнивших свои трудовые обязанности. В частности, на основании ст. 59 Конституции РФ срок работы на АГС в ходе эксперимента в Нижнем Новгороде должен быть зачтен лицам, участвующим

в его проведении. Очевидно, что граждане не могут нести бремя неблагоприятных последствий за несогласованные действия органов государственной власти и местного самоуправления по реализации конституционного права на замену военной службы АГС. Тем более, что в ст. 2 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина, в т.ч. на замену военной службы АГС, объявлены высшей ценностью, а их реализация отнесена к обязанностям государства. В связи с данным конституционным требованием государственные органы должны выступать в качестве субъекта, защищающего, а не попирающего права и свободы граждан.

При определении места прохождения АГС должны быть учтены требования Конвенции МОТ № 105 об упразднении принудительного труда. Пунктом «б» ст. 1 этой конвенции запрещено использовать труд лиц, которые ограничены в свободе распоряжения своими способностями к труду, в качестве метода мобилизации и использования рабочей силы для нужд экономического развития. В связи с этим деятельность лиц, направленных на АГС, не может быть использована на законных основаниях для нужд экономического развития, т.е. для извлечения прибыли, она должна иметь социальный характер, что означает трудовую деятельность в сфере выполнения государством обязательств по социальному обеспечению и иных социально значимых функций.

2. В п. 2 комментируемой статьи сказано, что гражданин может поступить на АГС по месту своего жительства лишь в соответствии с решением специально уполномоченного федерального органа исполнительной власти, т.е. Федеральной службы по труду и занятости Министерства здравоохранения и социального развития РФ. Однако решение о месте прохождения АГС должно быть законным и обоснованным. В нем, в частности, должны быть учтены критерии, которые перечислены в п. 5 комментируемой статьи. Кроме того, поступление на АГС предполагает заключение трудового договора, который должен выступать в качестве акта добровольного волеизъявления. При поступлении на АГС принцип добровольности волеизъявления работника ограничивается перечнем организаций, в которых может проходить АГС. Отказ от учета волеизъявления гражданина, выразившего согласие на прохождение АГС по вакансии, имеющейся в месте его проживания, является нарушением принципа свободного распоряжения своими способностями к труду, закрепленного в ст. 37 Конституции РФ, ст. 2 ТК РФ. В связи с этим решение об определении места прохождения АГС без учета волеизъявления гражданина, направленного на данную службу, следует признавать незаконным. В свою очередь гражданин, име-

ющий информацию о возможных вариантах прохождения АГС в месте проживания, вправе обратиться непосредственно к работодателю, который может выдать ему письменное согласие на заключение трудового договора о прохождении АГС в месте проживания. На основании данного документа работодателя и ст. 2, 9 ТК РФ гражданину может быть определено место прохождения АГС с последующим уведомлением Федеральной службы по труду и занятости, которая может утвердить решение об определении места прохождения АГС.

Гражданин с письменным согласием работодателя на заключение с ним трудового договора по месту проживания может непосредственно обратиться в Федеральную службу по труду и занятости с целью определения места прохождения АГС. Отказ в удовлетворении заявления гражданина об определении места прохождения АГС может быть обжалован в судебном порядке.

При рассмотрении подобных жалоб на государственном органе лежит обязанность по доказыванию законности и обоснованности вынесенного решения. Поэтому такой отказ должен быть основан на перечисленных в законодательстве обстоятельствах, которые должны быть подтверждены совокупностью относимых, допустимых, достоверных и достаточных доказательств. Невыполнение обязанности по доказыванию законности и обоснованности вынесенного решения об определении места прохождения АГС должно влечь удовлетворение жалобы гражданина и обязанность предоставить ему возможность прохождения АГС в соответствии с имеющейся с работодателем предварительной договоренностью.

Таким образом, место прохождения АГС должно быть определено с учетом волеизъявления гражданина. Отсутствие доказательств, подтверждающих невозможность определения места прохождения АГС с учетом волеизъявления гражданина, позволяет признать решение об определении места прохождения АГС незаконным и необоснованным.

3. Принадлежность граждан к коренному малочисленному народу определяется на основании Единого перечня коренных малочисленных народов Российской Федерации, который утвержден в соответствии с ФЗ «О гарантиях прав коренных малочисленных народов Российской Федерации». Однако и лица, относящиеся к коренным малочисленным народам, могут потребовать направления на АГС в другую местность. То есть указанные лица могут потребовать прохождения АГС не только в организациях традиционных отраслей хозяйствования и традиционных промыслов, но и в других местах, определенных для прохождения АГС. В подобной ситуации им так-

же не может быть отказано на законных основаниях в определении места прохождения АГС в соответствии с выраженным волеизъявлением, если не имеется предусмотренных законодательством препятствий для направления на АГС в избранное ими место. Отказ от удовлетворения такого заявления в связи с принадлежностью к названным народам вступает в противоречие со ст. 19 Конституции РФ, которая запрещает ограничение прав и свобод человека и гражданина в зависимости от национальности, расы, происхождения. Поэтому граждане, принадлежащие к коренному малочисленному народу, не могут быть лишены права выбора места прохождения АГС.

4. Перечни видов работ, профессий, должностей, на которых могут быть заняты граждане при прохождении АГС, определяются Федеральной службой по труду и занятости с учетом поступивших от работодателей перечисленных в п. 1 комментируемой статьи предложений. Данные предложения могут быть оформлены в виде предварительного соглашения о приеме на работу конкретного лица, направляемого для прохождения АГС. С перечнями видов работ, профессий, должностей, на которых в соответствии с решением Федеральной службы по труду и занятости возможно прохождение АГС, должны быть ознакомлены граждане, направляемые на АГС. Лишение их возможности ознакомления с такими перечнями следует рассматривать как ограничение их права свободно распорядиться своими способностями к труду в пределах, определенных законодательством. Из данного перечня лицо, поступающее на АГС, может выбрать несколько вариантов трудоустройства, включая места, находящиеся в районе его места жительства. Отказ в удовлетворении заявления гражданина о месте прохождения АГС должен быть мотивирован предусмотренными законодательством причинами. Отсутствие в решении об определении места прохождения АГС подобных причин позволяет признать его в судебном порядке незаконным и необоснованным.

5. В п. 5 комментируемой статьи перечислены юридически значимые обстоятельства, которые в обязательном порядке должны быть учтены при определении вида работы, профессии, должности и места прохождения АГС гражданина, направленного на данную службу. К числу этих обстоятельств комментируемая норма относит: 1) образование лица, поступающего на АГС; 2) наличие у него специальности, квалификации, опыта предыдущей работы; 3) состояние здоровья лица, поступающего на АГС; 4) семейное положение гражданина, направляемого на АГС; 5) потребность организации в направляемом на АГС работнике.

Данный перечень не является исчерпывающим. Как уже отмечалось, при определении места прохождения АГС должно быть учтено волеизъявление гражданина в пределах имеющихся вакансий для прохождения данного вида службы. Причем решение об отказе в удовлетворении заявления гражданина о выборе места прохождения АГС может быть мотивировано исключительно перечисленными в комментируемом пункте обстоятельствами. Другие обстоятельства не могут быть признаны законным основанием для ограничения конституционного права гражданина на свободное распоряжение своими способностями к труду в пределах имеющихся вакансий, поскольку в соответствии со ст. 55 Конституции РФ основания подобного ограничения должны быть определены в федеральном законе. Комментируемый Федеральный закон не предусматривает иных обстоятельств для возможного ограничения права гражданина, направляемого на АГС, на выбор места ее прохождения.

6. Поступление гражданина на АГС не должно препятствовать трудоустройству других лиц. В связи с этим наличие у работодателя предварительного соглашения о приеме на работу, в т.ч. лица, направляемого на АГС, является препятствием для направления на данное место другого гражданина, поступающего на АГС. Указанное соглашение может быть оформлено в виде приглашения гражданина на работу. Как уже отмечалось, подобное приглашение работодатель вправе выдать и лицу, направляемому на АГС. Прием на работу граждан, проходящих АГС, не может быть признан законным основанием для перевода на другую работу работников организации, в которой проходит АГС, а также для их увольнения, например, по сокращению численности или штата работников организации. В случае установления в судебном порядке факта перевода на другую работу или увольнения по причине поступления в организацию лиц, направленных на АГС, указанный перевод или увольнение должны признаваться незаконными и необоснованными.

Статья 5. Срок альтернативной гражданской службы

1. Срок альтернативной гражданской службы в 1,75 раза превышает установленный Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» срок военной службы по призыву и составляет 42 месяца, а для граждан из числа окончивших государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования – 21 месяц.

2. Срок альтернативной гражданской службы для граждан, проходящих данную службу в организациях Вооруженных сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, в 1,5 раза превышает установленный Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» срок военной службы по призыву и составляет 36 месяцев, а для граждан из числа окончивших государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования – 18 месяцев.

3. Началом альтернативной гражданской службы гражданина считается день его убытия к месту прохождения альтернативной гражданской службы, указанный в предписании военного комиссариата.

4. Окончанием альтернативной гражданской службы гражданина считается день прекращения работодателем срочного трудового договора с гражданином при его увольнении с альтернативной гражданской службы. При этом срочный трудовой договор с гражданином, проходящим альтернативную гражданскую службу, должен быть прекращен работодателем в день истечения срока его альтернативной гражданской службы.

5. Срок альтернативной гражданской службы не засчитываются:

- прогулы (отсутствие на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня);
- время нахождения в дополнительных отпусках, предоставляемых работодателем гражданам, обучающимся в образовательных учреждениях;
- время отбывания уголовного или административного наказания в виде ареста;
- появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного опьянения.

1. В ч. 2 ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах сказано, что никто не должен подвергаться принуждению, умаляющему его свободу иметь или принимать религию или убеждения по своему выбору. Одним из главных видов государственного принуждения является применение наказания к лицам, имеющим религиозные и иные убеждения, противоречащие несению военной службы. В связи с этим данная норма запрещает использовать сроки АГС в качестве наказания лиц, отказавшихся от военной службы по религиозным или иным убеждениям.

В докладе Комиссии по правам человека ООН о работе ее пятьдесят первой сессии (30 января – 10 марта 1993 г.) также указано на

то, что АГС не должна носить характер наказания. Сказанное относится и к срокам АГС, которые должны быть соразмерны со сроками исполнения обязанностей военной службы. Безмотивное увеличение сроков АГС по сравнению со сроком прохождения военной службы рассматривается в качестве наказания за религиозные или иные убеждения, послужившие основанием для замены военной службы альтернативной гражданской. В частности, Совет Европы в комментарии к ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах выразил озабоченность по поводу завышения сроков АГС по сравнению со сроками военной службы.

Пунктом «а» ст. 1 Конвенции МОТ № 105 об упразднении принудительного труда запрещено использовать в какой-либо форме обязательный труд в качестве средства политического воздействия или воспитания в качестве меры наказания за наличие или выражение политических взглядов или идеологических убеждений, противоположных установленной политической, социальной или экономической системе. Очевидно, что безмотивное увеличение срока АГС является наказанием за убеждения, которые не вписываются в рамки общепринятых в обществе, тогда как предписания международно-правовых норм исходят из того, что продолжительность АГС не должна служить наказанием для лиц, отказавшихся от прохождения военной службы по религиозным и иным убеждениям. Однако по нашему законодательству срок АГС существенно превышает срок военной службы по призыву. Мотивы такого увеличения в комментируемом Законе не определены, тогда как безмотивное увеличение сроков АГС по сравнению с военной службой по призыву считается наказанием для лиц, отказавшихся от военной службы по религиозным и иным убеждениям.

В ст. 20 Конституции РФ каждому гарантируется право на жизнь. Право на жизнь гражданин реализует путем использования по своему усмотрению отведенных ему земных часов, дней и лет жизни. Поэтому установление обязанности по прохождению службы в интересах государства является ограничением права гражданина на жизнь, поскольку он вынужден определенную часть жизни посвятить исполнению государственного долга. Изначально государство определяет срок, в течение которого гражданин должен выполнять государственные обязанности. Причем установление различных сроков исполнения государственных обязанностей должно иметь правовые основания. Безмотивное установление различных сроков выполнения государственных обязанностей позволяет сделать вывод о нарушении принципа равенства прав и свобод человека и гражданина. Установленные сроки АГС и военной службы по призыву позволяют сделать

вывод о неравенстве граждан, отказавшихся от военной службы, и лиц, призванных на данную службу. Существенное увеличение срока АГС позволяет констатировать применение наказания к лицам, отказавшимся от прохождения военной службы по религиозным и иным убеждениям. В связи с изложенным государство вправе установить равное количество часов для лиц, исполняющих обязанности по несению военной службы и АГС. В этом случае граждане, исполняющие обязанности перед государством, будут находиться в равном положении, их право на жизнь будет ограничено в равной мере.

Правовым основанием для установления различных сроков военной и АГС может стать разное количество часов, в течение которых граждане выполняют обязанности военной и альтернативной гражданской службы во время ее прохождения. Например, на военной службе лицо может быть занято 13 часов в сутки, а на альтернативной гражданской – 8 часов. В связи с этим появляется правовое основание для увеличения срока АГС ровно на одну треть. Однако подобные правовые основания для установления различных сроков АГС и военной службы по призыву в законодательстве отсутствуют. Причем и военнослужащие, и лица, проходящие АГС, могут быть использованы без ограничения количества рабочего времени при выполнении определенных мероприятий. Военнослужащие во время прохождения военной службы находятся под контролем командования. Однако и лица, проходящие АГС, находятся под контролем работодателя не только в течение рабочего времени. Как следует из комментируемого Закона, гражданин не может отлучиться из населенного пункта, в котором проходит АГС, без разрешения работодателя. Следовательно, работодатель имеет возможность в любое время привлечь к исполнению трудовых обязанностей гражданина, проходящего АГС, который находится в том же населенном пункте. Очевидно, что в течение всего срока АГС работодатель контролирует время гражданина, проходящего данную службу. Исключение составляют периоды, когда гражданин отсутствует в населенном пункте с разрешения работодателя. Сказанное позволяет сделать вывод, что действующее законодательство позволяет в равной мере использовать труд лиц, проходящих АГС, и военнослужащих в течение всего срока службы. Поэтому правовых оснований для установления различных сроков АГС и военной службы по призыву в законодательстве не имеется.

В связи с изложенным заинтересованные лица могут обратиться в Конституционный Суд РФ на предмет признания неконституционным комментируемого пункта в части установления срока АГС, превышающего срок военной службы по призыву.

2. Как уже неоднократно отмечалось, прохождение АГС в организациях Вооруженных сил РФ, других войск, воинских формирований и органов противоречит понятию «альтернативная гражданская служба». В связи с этим также может быть поставлен вопрос о конституционности положений комментируемого Федерального закона, позволяющих использовать труд лиц, направляемых на АГС, в войсках, воинских формированиях и органах, т.е. под управлением людей в погонах, что исключает возможность признания этой службы в качестве имеющей гражданский характер. Составители закона для привлекательности альтернативной службы военного характера уменьшили ее срок по сравнению с АГС, хотя прохождение альтернативной службы военного характера в ст. 59 Конституции РФ вообще не предусмотрено. Однако при установлении различных сроков для службы, заменяющей военную, также допущено нарушение конституционных требований. Из содержания законодательства можно выделить единственное обстоятельство, имеющее правовое значение для установления различных сроков альтернативной службы. Им является прохождение АГС в организациях Вооруженных сил РФ, других войск, воинских формирований и органов. Граждане, проходящие альтернативную службу в указанных организациях, по сроку службы имеют преимущества перед гражданами, проходящими эту службу в других организациях. Следовательно, срок АГС поставлен в зависимость от ведомственной принадлежности организации, в которой она проходит. Налицо дискриминация граждан, проходящих АГС в организациях, не имеющих отношения к военному ведомству. Введение необоснованных ограничений прав и свобод граждан, в т.ч. путем увеличения срока АГС, вступает в противоречие со ст. 19 Конституции РФ, которая гарантирует равенство прав и свобод независимо от того, в какой организации гражданин проходит АГС. В связи с изложенным следует признать, что критерий установления различных сроков альтернативной службы, имеющийся в содержании комментируемого Закона, носит ярко выраженный антиправовой характер.

В связи с этим также имеются основания для обращения в Конституционный Суд РФ граждан, которым отказано в установлении срока АГС с соблюдением конституционных принципов.

3. Из п. 3 комментируемой статьи следует, что срок АГС исчисляется с момента убытия гражданина к месту ее прохождения. Таким образом, время нахождения в пути входит в срок АГС. Убытие к месту прохождения АГС в данном пункте связано с предписанием военного комиссара. Однако, как уже неоднократно отмеча-

лось, представители военного ведомства не должны осуществлять управление альтернативной службой, имеющей гражданский характер. Поэтому отсутствие предписания военного комиссара при наличии других документов, подтверждающих нахождение гражданина в пути к месту прохождения АГС, не может стать законным основанием для иного исчисления срока АГС. Наличие любых документов, в т.ч. проездных, подтверждающих убытие гражданина к месту прохождения АГС, является основанием для исчисления срока АГС с момента фактического убытия гражданина для исполнения обязанностей указанной службы. Следует также заметить, что участие военного комиссара в отправлении на АГС также может стать поводом для признания комментируемого пункта в этой части противоречащим Конституции РФ.

4. В данном пункте закреплено право гражданина на прекращение срочного трудового договора в день истечения срока АГС. Права и свободы человека и гражданина, включая право на прекращение трудового договора по истечении срока АГС, имеют корреспондирующий характер. По этой причине праву гражданина из увольнения по окончании срока АГС корреспондирует обязанность работодателя по оформлению прекращения трудовых отношений в день окончания АГС. Невыполнение работодателем этой обязанности не может влечь для гражданина неблагоприятных последствий. В связи с этим гражданин вправе прекратить работу по окончании срока АГС. В свою очередь работодатель обязан своевременно оформить его увольнение. Уклонение работодателя от выполнения этой обязанности является основанием для его привлечения к материальной ответственности. В частности, гражданин может потребовать выплаты среднего заработка за весь период задержки трудовой книжки, а также компенсации морального вреда. Таким образом, задержка в оформлении документов об увольнении гражданина по окончании срока АГС не является законным основанием для возложения на гражданина обязанности продолжить исполнение трудовых обязанностей. При ненадлежащем оформлении увольнения гражданин вправе по окончании срока АГС не только прекратить работу, но и потребовать от работодателя выслать в его адрес документы об увольнении, в частности трудовую книжку.

5. В п. 5 комментируемой статьи дан исчерпывающий перечень периодов, которые могут быть не включены в срок АГС. К их числу отнесены прогулы, т.е. отсутствие без уважительных причин на рабочем месте более четырех часов подряд в течение рабочего дня. Исключение прогулов из срока АГС должно происходить на осно-

вании приказа (распоряжения) полномочного представителя работодателя. Данный приказ (распоряжение) должен быть законным и обоснованным. В частности, должно быть доказано отсутствие гражданина на рабочем месте в течение определенного в законодательстве периода времени именно без уважительных причин. Не может быть признано прогулом отсутствие гражданина на работе по уважительным причинам, например, в связи с отказом от работы по причине невыплаты всей или части заработной платы. Из срока АГС могут быть исключены лишь часы, в течение которых гражданин фактически отсутствовал на работе. Поэтому в приказе (распоряжении) работодателя должно быть указано конкретное количество часов, исключаемых из срока АГС. С данным приказом (распоряжением) должен быть ознакомлен гражданин, в отношении которого он вынесен. Гражданин вправе обжаловать данный приказ (распоряжение) в государственную инспекцию труда и (или) в суд. Отсутствие такого приказа, а также его признание незаконным и (или) необоснованным указанными государственными органами не позволяет исключить из срока АГС периоды отсутствия работника на работе.

Исключение времени прогула из срока АГС является правом, а не обязанностью работодателя. В соответствии со ст. 9 ТК РФ работодатель и работник могут заключать любые соглашения, которые улучшают положение работника по сравнению с законодательством, например, о включении времени отсутствия работника на работе в срок АГС. Кроме того, периоды отсутствия на работе могут быть компенсированы работником путем увеличения продолжительности работы в другие дни.

Вторым периодом, которым может быть исключен из срока АГС, в комментируемом пункте названо нахождение в учебных отпусках. Исключение этого периода из срока АГС вступает в противоречие со ст. 19, 37, 43, 55 Конституции РФ. В ст. 43 Конституции РФ гражданину гарантируется право на образование. В случае исключения срока, необходимого для получения образования соответствующего уровня из АГС, фактически устанавливается ответственность в виде исключения периода учебных отпусков из срока АГС за реализацию этого права. Ограничение права на образование лишает гражданина возможности свободно выбрать род деятельности, свою будущую профессию. Граждане, осуществляющие другие виды трудовой деятельности, не лишены права включения учебных отпусков в срок данной деятельности. АГС в соответствии с действующим законодательством является одним из видов трудовой деятельности. Следовательно, ограничение прав лиц, про-

ходящих АГС, на включение учебных отпусков в срок службы проведено исключительно исходя из их принадлежности к определенному виду трудовой деятельности, что прямо запрещено в ст. 19 Конституции РФ. К этому следует добавить, что ограничение прав свобод человека и гражданина должно быть подчинено перечисленным в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ целям. Достижение этих целей при ограничении права лиц, проходящих АГС, на включение в срок этой службы учебного отпуска не просматривается. В связи с чем можно сделать вывод, что имеются веские основания для обращения в Конституционный Суд РФ на предмет признания комментируемого пункта в данной части противоречащим конституционным требованиям. Однако работодателя и лица, проходящие АГС, на основании ст. 9 ТК РФ вправе заключить соглашение о включении учебных отпусков в срок АГС. Данное соглашение, как улучшающее положение работников по сравнению с законодательством, будет действовать и до внесения соответствующих изменений в рассматриваемый Федеральный закон.

Работодатель вправе не включить в срок АГС время ареста работника, произведенного в порядке уголовного или административного судопроизводства. Однако работник по соглашению с работодателем может отработать приходящиеся на время ареста рабочие часы сверхурочно. В этом случае у работодателя возникает обязанность сократить срок АГС на количество переработанных работников часов. Последним периодом, который может быть не включен в срок АГС, в комментируемом пункте названо появление работника на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения. В соответствии со ст. 76 ТК РФ время нахождения работника в состоянии опьянения может быть исключено лишь на основании приказа (распоряжения) полномочного представителя работодателя об отстранении работника от работы в связи с нахождением на работе в состоянии опьянения. При этом из срока АГС могут быть исключены лишь часы, в течение которых работник не выполнял трудовую функцию в связи с отстранением от работы по причине нахождения в рабочее время в пьяном виде. Поэтому в приказе (распоряжении) полномочного представителя работодателя должны быть указаны часы, в течение которых работник отстранялся от работы в связи с нахождением в рабочее время в состоянии опьянения. С данным приказом (распоряжением) должен быть ознакомлен под роспись работник, в отношении которого он издан. Отсутствие письменных документов, подтверждающих ознакомление работника с приказом (распоряжением) работодателя, при возникновении спора лишает

представителей работодателя права ссылаться на свидетельские показания для подтверждения данного ознакомления. После ознакомления с данным приказом (распоряжением) работник вправе обжаловать его в государственную инспекцию труда и (или) суд. Признание этого приказа (распоряжения) не соответствующим законодательству лишает работодателя права продлить срок АГС. В свою очередь работник вправе отработать время отстранения от работы сверхурочно. В этом случае у работодателя возникает обязанность сокращения срока АГС на количество переработанных часов, т.е. переработка может поглотить часы отстранения от работы в связи с нахождением в состоянии опьянения в рабочее время.

Статья 6. Организация альтернативной гражданской службы

1. Альтернативная гражданская служба организуется в соответствии с настоящим Федеральным законом, положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, а также иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

2. Организация альтернативной гражданской службы осуществляется специально уполномоченными федеральными органами исполнительной власти, определяемыми Президентом Российской Федерации и Правительством Российской Федерации в соответствии со своими полномочиями.

Президент Российской Федерации и Правительство Российской Федерации в соответствии со своими полномочиями и настоящим Федеральным законом возлагают на специально уполномоченные федеральные органы исполнительной власти осуществление нормативного регулирования, а также организационных, контрольных и иных функций в области организации альтернативной гражданской службы.

3. Правительство Российской Федерации в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, указами Президента Российской Федерации утверждает положение о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, издает иные нормативные правовые акты в области организации альтернативной гражданской службы и обеспечивает их исполнение.

4. В организации альтернативной гражданской службы участвуют федеральные органы исполнительной власти, определяемые Президентом Российской Федерации и Правительством Российской Федерации в соответствии со своими полномочиями, органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации, которым подве-

домственны организации, где предусмотрено прохождение альтернативной гражданской службы, а также эти организации.

Функции указанных федеральных органов исполнительной власти в области организации альтернативной гражданской службы определяются Президентом Российской Федерации и Правительством Российской Федерации в соответствии со своими полномочиями и настоящим Федеральным законом.

Органы исполнительной власти субъектов Российской Федерации:

- представляют в специально уполномоченные федеральные органы исполнительной власти предложения по перечням видов работ, профессий, должностей, на которых могут быть заняты граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, а также организаций, где предлагается предусмотреть прохождение альтернативной гражданской службы;

- ведут учет подведомственных им организаций, где предусмотрено прохождение альтернативной гражданской службы;

- направляют в специально уполномоченные федеральные органы исполнительной власти необходимую информацию о гражданах, прибывших для прохождения альтернативной гражданской службы в подведомственные им организации;

- ведут учет граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу в подведомственных им организациях, организуют их размещение и бытовое обслуживание;

- контролируют исполнение трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, в подведомственных им организациях, где граждане проходят альтернативную гражданскую службу;

- обеспечивают в пределах своей компетенции соблюдение положений настоящего Федерального закона, осуществляют меры по реализации прав граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, и их социальную защиту.

Организации, где предусмотрено прохождение альтернативной гражданской службы:

- представляют в соответствующий федеральный орган исполнительной власти или в орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации предложения по перечням видов работ, профессий, должностей, на которых могут быть заняты граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу;

- заключают срочные трудовые договоры с гражданами, направленными для прохождения альтернативной гражданской службы, и прекращают с ними срочные трудовые договоры;

- организуют при необходимости профессиональное обучение

граждан, направленных для прохождения альтернативной гражданской службы;

- контролируют исполнение гражданами, проходящими альтернативную гражданскую службу, трудовых обязанностей;
- в случае уклонения граждан от альтернативной гражданской службы принимают меры по привлечению их к ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации;
- обеспечивают в пределах своей компетенции соблюдение положений настоящего Федерального закона, осуществляют меры по реализации прав граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, и их социальную защиту.

1. В п. 1 комментируемой статьи перечислены далеко не все нормативные правовые акты, в соответствии с которыми должна быть организована АГС. В частности, к их числу относятся Конституция РФ, международно-правовые акты, включая конвенции МОТ, ТК РФ, который применим к организации АГС с учетом особенностей, установленных в рассматриваемом Федеральном законе. Однако в соответствии со ст. 349 ТК РФ такие особенности должны касаться особых условий оплаты труда, а также дополнительных льгот и преимуществ. Поэтому права и свободы лиц, проходящих АГС, вытекающие из содержания ТК РФ, не могут быть ограничены. Наличие таких ограничений должно влечь применение норм ТК РФ, а не противоречащих им положений комментируемого Федерального закона. Соответствие положений данного Федерального закона Конституции РФ, действующим на основании Конституции РФ международным правовым актам может быть проверено путем обращения заинтересованных лиц в Конституционный Суд РФ. Подзаконные нормативные правовые акты, регламентирующие организацию АГС, на предмет их противоречия ТК РФ могут быть обжалованы в Верховном Суде РФ.

2. Указом Президента РФ № 793 от 21 июля 2003 г. «Вопросы организации альтернативной гражданской службы» специально уполномоченными органами по организации АГС определены Министерство здравоохранения и социального развития РФ и Министерство обороны РФ. Несмотря на то, что Минобороны РФ указано вторым органом при организации АГС, что означает ведущую роль в этой деятельности Федеральной службы по труду и занятости, входящей в структуру Министерства здравоохранения и социального развития, любое участие военных в организации АГС вступает в противоречие с понятием «альтернативная гражданская служба». Поэтому можно сделать вывод о наличии оснований для

проверки конституционности нормативных правовых актов, позволяющих военным осуществлять организацию и руководство альтернативной службой, которая должна иметь гражданский характер. Подзаконные нормативные правовые акты федеральных органов государственной власти в части, противоречащей положениям ТК РФ и других федеральных законов, могут быть обжалованы заинтересованными лицами, а также их представителями, в частности общественными организациями, в Верховный Суд РФ.

3. Положение о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, утвержденное Постановлением Правительства РФ № 256 от 28 мая 2004 г., другие нормативные правовые акты Правительства РФ в части, противоречащей Конституции РФ, могут быть обжалованы заинтересованными лицами в Конституционный Суд РФ. В случае обнаружения противоречий нормативных правовых актов Правительства РФ федеральным законам, например ТК РФ, они могут быть обжалованы заинтересованными лицами, общественными организациями, имеющими соответствующие полномочия, в Верховный Суд РФ.

4. В п. 4 комментируемой статьи перечислены основные направления деятельности органов государственной власти и организаций, в которых может проходить АГС, в сфере организации ее прохождения. Деятельность указанных органов и организаций связана с реализацией прав и исполнением обязанностей. При определении круга их полномочий действуют общие правила. В частности, права названных органов и организаций, корреспондирующие в обязанности граждан, определяются законодательством исчерпывающим образом. Возложение дополнительных обязанностей на граждан вступает в противоречие с законодательством, тогда как обязанности этих органов и организаций, корреспондирующие в права граждан, в законодательстве исчерпывающим образом не определены. В связи с этим на уровне нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации, локальных актов, договоров о труде могут появляться дополнительные для граждан льготы и преимущества. Предоставление гражданам дополнительных льгот и преимуществ соответствует ст. 2, 17, 18 Конституции РФ, ст. 5, 8, 9 ТК РФ.

Например, в комментируемом пункте организациям, в которых происходит АГС, предоставлено право организовать при необходимости профессиональное обучение граждан, направленных на АГС. Такое обучение может проходить и в учебных заведениях соответствующего уровня. Поэтому организации могут на основании норм данного Федерального закона предоставлять лицам, проходящим АГС, учебные отпуска для профессионального обучения,

которые входят в срок АГС. Как уже отмечалось, предоставление подобных отпусков соответствует конституционным требованиям, а также перечисленным положениям трудового законодательства, позволяющим предоставлять работникам дополнительные по сравнению с ним льготы, в т.ч. в виде предоставления оплачиваемых учебных отпусков, включаемых в срок АГС.

Статья 7. Ответственность должностных лиц за нарушение настоящего Федерального закона

Члены призывных комиссий, должностные лица федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и организаций, способствующие своими действиями незаконному направлению граждан на альтернативную гражданскую службу либо уклонению граждан от исполнения обязанностей альтернативной гражданской службы, а также препятствующие исполнению гражданами обязанностей альтернативной гражданской службы или не исполняющие обязанности, связанные с организацией альтернативной гражданской службы, установленные законодательными и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, привлекаются к ответственности, предусмотренной законодательством Российской Федерации.

Комментируемая норма имеет во многом отсылочный характер. Например, должностные лица за нарушение законодательства об АГС могут быть привлечены к установленным в нормах федеральных законов мерам уголовной, административной, дисциплинарной и материальной ответственности. Однако рассматриваемая норма имеет область собственного применения.

Как известно, наибольшее количество нарушений законодательства об АГС допускается на уровне решений призывных комиссий. Призывные комиссии формируются на определенный срок, они не являются полномочным субъектом права, который может нести ответственность перед гражданином, например, по компенсации морального вреда. Однако в состав призывных комиссий входят должностные лица военных комиссариатов, органов местного самоуправления, здравоохранения, которые, находясь в призывной комиссии, выполняют свои должностные обязанности. То есть должностные лица, входящие в состав призывных комиссий, действуют в пределах имеющихся у них полномочий, представляют организации, с которыми они состоят в трудовых или служебных отношениях. Свою работу в призывных комиссиях названные

должностные лица выполняют в рамках своего рабочего времени. Поэтому организации, с которыми они состоят в трудовых отношениях, должны нести ответственность за вред, причиненный их виновными и неправомерными действиями, совершенными в период работы в призывной комиссии. В ст. 1068 ГК РФ на юридическое лицо возложена обязанность по возмещению вреда, причиненного его работником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей. Данное правило применимо и к организациям, работники которых в рабочее время выполняют свои обязанности в призывных комиссиях. В связи с этим граждане, права которых нарушены решением призывной комиссии, вправе предъявить материальные претензии к организациям, работники которых выполняли свои обязанности в призывных комиссиях, в частности военному комиссариату, органу здравоохранения. На основании ст. 1080 ГК РФ вред, причиненный незаконным решением призывной комиссии, может быть взыскан с организаций, работники которых в рабочее (служебное) время исполняли в этой комиссии свои трудовые (служебные) обязанности, солидарно, поскольку он причинен совместными действиями работников различных организаций, что предполагает солидарную ответственность. Таким образом, за незаконные и необоснованные решения призывных комиссий ответственность несут организации, работники которых исполняли в указанных комиссиях свои трудовые (служебные) обязанности.

Статья 8. Финансирование мероприятий, связанных с организацией альтернативной гражданской службы

Финансирование мероприятий, связанных с организацией альтернативной гражданской службы и предоставлением прав и социальных гарантий гражданам, проходящим альтернативную гражданскую службу, осуществляется за счет федерального бюджета, а также организаций, в которых они проходят альтернативную гражданскую службу в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В комментируемой статье определены источники финансирования мероприятий, связанных с организацией АГС, а также с предоставлением прав и социальных гарантий гражданам, проходящим АГС. Распределение этих расходов относится к компетенции законодателя. Поэтому из средств федерального бюджета могут быть профинансированы мероприятия, которые определены в соответствующем федеральном законе. Средства бюджета субъекта РФ на ука-

занные цели также должны быть направлены законом соответствующего субъекта РФ. В свою очередь организации могут самостоятельно распоряжаться своими средствами, например, путем предоставления дополнительных оплачиваемых учебных отпусков лицам, проходящим АГС, с включением этих отпусков в срок данной службы. Внебюджетные источники при организации АГС могут быть использованы в порядке, установленном законодательством, действующим на территории Российской Федерации.

Следует иметь в виду, что невыполнение перечисленными в комментируемой статье органами обязательств по финансированию мероприятий по организации АГС, обеспечению прав и гарантий граждан, проходящих данную службу, не должно влечь для работников неблагоприятные последствия. Например, отсутствие денежных средств или помещений для обеспечения лиц, прибывших для прохождения АГС в другую местность, общежитием не может стать законным основанием для продления срока АГС в связи с отказом гражданина от выполнения трудовой функции до создания соответствующих законодательству условий для прохождения АГС.

Статья 9. Организация и прохождение альтернативной гражданской службы в период мобилизации, в период военного положения и в военное время

Организация и прохождение альтернативной гражданской службы в период мобилизации, в период военного положения и в военное время определяются федеральными конституционными законами, другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии со ст. 55 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина в период мобилизации, военного положения и в военное время могут быть ограничены лишь федеральным законом и только для достижения перечисленных в этой норме целей. Однако в ч. 3 ст. 56 Конституции РФ перечислены конституционные права и свободы гражданина, которые ни при каких условиях не могут быть ограничены. К их числу отнесены следующие конституционные права: 1) право на жизнь (ст. 20 Конституции РФ); 2) право на достоинство личности, исключение пыток, насилия, другого жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения или наказания, возможность отказа от участия в медицинских, научных или иных опытах (ст. 21 Конституции РФ); 3) право на получение от органов государственной власти и органов местного самоуправления, их долж-

ностных лиц документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина, недопустимость сбора, хранения, использования и распространения информации о частной жизни лица (ст. 24 Конституции РФ); 4) право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ч. 1 ст. 23 Конституции РФ); 5) право на свободу совести, свободу вероисповедания (ст. 28 Конституции РФ); 6) право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34 Конституции РФ); 7) право на жилище, которого никто не может быть лишен произвольно (ч. 1 ст. 40 Конституции РФ); 8) право на защиту своих прав и свобод всеми способами, не запрещенными законом (ст. 45 Конституции РФ); 9) право на судебную защиту, включая возможность обращения в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека (ст. 46 Конституции РФ); 10) право гражданина на рассмотрение его дела тем судом и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом (ст. 47 Конституции РФ); 11) право на получение квалифицированной юридической помощи; 12) право не доказывать свою невиновность, толкования неустранимых сомнений в пользу человека и гражданина (ст. 49 Конституции РФ); 13) право на недопустимость использования доказательств, полученных с нарушением закона, а также на пересмотр вынесенного в отношении гражданина приговора, на обращение о помиловании или смягчении наказания (ст. 50 Конституции РФ); 14) право не свидетельствовать против себя самого, своего супруга и близких родственников (ст. 51 Конституции РФ); 15) право на обеспечение государством потерпевшему доступа к правосудию и компенсации причиненного ущерба (ст. 52 Конституции РФ); 16) право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (ст. 53 Конституции РФ); 17) недопустимость придания обратной силы закону, устанавливающему или отягчающему ответственность, применение закона, устраняющего или смягчающего ответственность, независимо от срока совершения правонарушения (ст. 54 Конституции РФ). Перечисленные права и свободы человека и гражданина в соответствии с действующей Конституцией РФ не могут быть ограничены федеральным законом для достижения перечисленных в ст. 55 Конституции РФ целей даже в период мобилизации, во время военного положения и в военное время. Естественно, перечисленные права не могут быть ограничены на законных основаниях и при прохождении АГС.

Глава 2. ОРГАНИЗАЦИЯ НАПРАВЛЕНИЯ ГРАЖДАН НА АЛЬТЕРНАТИВНУЮ ГРАЖДАНСКУЮ СЛУЖБУ

Статья 10. Направление граждан на альтернативную гражданскую службу

1. Направление гражданина на альтернативную гражданскую службу включает:

- подачу им заявления о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой (далее также – заявление);
- рассмотрение заявления гражданина на заседании призывной комиссии и вынесение указанной комиссией заключения о замене гражданину военной службы по призыву альтернативной гражданской службой либо решения об отказе в такой замене;
- явку гражданина на медицинское освидетельствование и на заседание призывной комиссии для принятия решения о направлении его на альтернативную гражданскую службу;
- явку гражданина в военный комиссариат и получение предписания с указанием места прохождения альтернативной гражданской службы.

2. Направление граждан на альтернативную гражданскую службу организует глава органа местного самоуправления совместно с военным комиссаром и осуществляет призывная комиссия в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» и настоящим Федеральным законом.

3. На мероприятия, связанные с направлением на альтернативную гражданскую службу, граждане вызываются повестками военного комиссариата.

4. Порядок направления граждан на альтернативную гражданскую службу определяется настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

5. Граждане, относящиеся к коренным малочисленным народам, направляются для прохождения альтернативной гражданской службы в порядке, определяемом положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы.

1. В п. 1 комментируемой статьи перечислены этапы, которые должен пройти гражданин, пытающийся реализовать свое конституционное право на замену военной службы АГС. Комментируемый Федеральный закон построен таким образом, что каждый из названных в рассматриваемой статье этапов должен стать препятстви-

ем на пути реализации данного конституционного права, хотя его ограничение возможно только для достижения перечисленных в ст. 55 Конституции РФ целей. Поэтому правовая регламентация каждого из указанных этапов по заявлению заинтересованных лиц может стать предметом проверки ее конституционности в Конституционном Суде РФ. Нельзя не заметить, что предлагаемая в комментируемой статье очередность этапов также вступает в противоречие со ст. 59 Конституции РФ. Напомним, что в этой конституционной норме провозглашено право гражданина на замену военной службы АГС. Следовательно, вопрос о направлении на АГС может решаться лишь при возникновении обязанности по прохождению военной службы, заменой которой выступает АГС. Поступление на военную службу связано с физическим состоянием гражданина, отсутствием у него заболеваний, препятствующих несению военной службы, поэтому в соответствии со ст. 59 Конституции РФ первым этапом при решении вопроса о замене военной службы АГС должна стать доказанность отсутствия у гражданина заболеваний, препятствующих несению военной службы. Доказать данное обстоятельство обязаны государственные органы, осуществляющие призыв граждан на военную службу. Только после установления призывной комиссией факта возникновения у гражданина обязанности по несению военной службы у него может возникнуть корреспондирующее данной обязанности право на ее замену АГС. Тогда как предлагаемая очередность этапов направления на АГС предполагает заявление гражданином о своем намерении пройти АГС взамен военной службы до возникновения у него обязанности по прохождению военной службы. Данное изменение конституционного порядка замены военной службы АГС приводит к умалению прав гражданина, претендующего на АГС. Ведь при прохождении медицинской комиссии становится известно, что гражданин требует замены военной службы АГС. Поэтому медицинское освидетельствование гражданина проводится не только на предмет его годности к военной службе, но и с точки зрения определения его способностей выполнять обязанности по АГС. Очевидно, что выполнение обязанностей военной службы с ношением оружия несколько отличается от выполнения обязанностей по АГС, которые должны иметь гражданский характер и социальную направленность. В связи с этим отличаются и медицинские критерии допуска к военной службе и АГС. По этой причине медицинское освидетельствование лиц, претендующих на АГС, проходит несколько по иным правилам, чем призываемых на военную службу. В данном случае не исключены и возможности применения к граждани-

ну так называемых психиатрических санкций в виде установления ему соответствующего диагноза, после чего планы на будущее, в т.ч. на обучение, становятся у гражданина весьма призрачными. Сказанное позволяет сделать вывод о том, что перечисленные в п. 1 комментируемой статьи этапы направления на АГС вступают в противоречие с конституционными требованиями. Поэтому в соответствии с ч. 3 ст. 59 Конституции РФ первым этапом направления гражданина на АГС должно признаваться предоставление доказательств о способности гражданина выполнять обязанности военной службы. Вторым этапом должно признаваться вынесение решения о направлении гражданина на военную службу. Только после установления факта возникновения у гражданина обязанности по прохождению АГС у него может возникнуть корреспондирующее данной обязанности конституционное право о замене военной службы АГС. В противном случае нарушается право гражданина на оспаривание решения о возникновении у него обязанности по прохождению военной службы, тогда как государственные органы, осуществляющие призыв на военную службу, освобождаются от обязанности по доказыванию возникновения у гражданина обязанности по прохождению военной службы. Возложение на гражданина дополнительных обязанностей и освобождение от них государственных органов является ограничением конституционного права гражданина на замену военной службы АГС. Следовательно, имеются основания для проверки конституционности комментируемого пункта в части возложения на граждан дополнительных обязанностей и освобождения от них государственных органов. Завершающим этапом направления на АГС должна стать подача гражданином заявления о замене обязанности по прохождению военной службы АГС, вынесение законного и обоснованного решения о замене военной службы АГС и об определении места прохождения АГС.

2. Организацию направления граждан на АГС комментируемый Федеральный закон возлагает на главу органа местного самоуправления совместно с военным комиссаром. Обычно подобные формулировки употребляются для того, чтобы освободить от ответственности за незаконные действия лиц, совершивших подобные действия, поскольку весьма проблематично установить вину каждого из этих лиц в незаконных и неправомерных действиях, совершаемых по отношению к гражданину. Однако за совершение таких действий при организации АГС ответственность должны нести организации, работники которых в свое рабочее время допустили нарушение действующего законодательства. Однако в ком-

ментируемом пункте говорится о совместных действиях работников органа местного самоуправления и военного комиссариата. Ответственность за совместно причиненный вред на основании ст. 1080 ГК РФ лица, причинившие такой вред, должны нести солидарно. В связи с этим гражданин за совершение по отношению к нему незаконных и неправомерных действий при организации АГС может предъявить солидарные требования к органу местного самоуправления и военному комиссариату, допустившим подобные нарушения. Решение об удовлетворении таких требований может быть исполнено за счет одного из должников, у которого окажутся денежные средства на момент его исполнения. После чего должник, исполнивший судебное решение, вправе предъявить требования к другому должнику о взыскании причитающихся на его долю сумм.

Совместное участие военного комиссара и главы органа местного самоуправления на основании ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» в направлении на АГС вступает в противоречие с понятием «альтернативная гражданская служба», которое предполагает ее гражданский характер, что исключает возможность участия представителей военного ведомства в организации АГС и направлении на АГС. В ч. 3 ст. 59 Конституции РФ говорится о замене военной службы именно АГС, т.е. подчеркивается ее невоенный характер, в связи с чем из данной конституционной нормы вытекает обязанность по четкому разграничению полномочий между органами военного ведомства и органами местного самоуправления. В частности, из данной конституционной нормы следует, что представители военного ведомства должны иметь отношение лишь к вопросу о возникновении у гражданина обязанности по прохождению военной службы. В свою очередь орган местного самоуправления должен решать вопросы, касающиеся АГС, в т.ч. организации и направления на АГС. Поэтому на представителях военного ведомства в соответствии с ч. 3 ст. 59 Конституции РФ лежит обязанность по доказыванию возникновения у гражданина обязанности по прохождению военной службы. Решение о возникновении этой обязанности может быть обжаловано в вышестоящий орган и (или) суд. Наличие вступившего в законную силу решения полномочного государственного органа, подтверждающего возникновение у гражданина обязанности по прохождению военной службы, влечет возникновение корреспондирующего данной обязанности права по ее замене АГС. После чего гражданин и вправе обратиться в соответствующий орган местного самоуправления с заявлением о замене военной службы АГС. Поэтому воп-

росы о направлении на АГС, организации данной службы должны быть решены полномочным органом без участия представителей военного ведомства. Следовательно, после подачи заявления о замене военной службы АГС гражданин должен выбывать из юрисдикции военного ведомства. Только в этом случае будет соблюдена ст. 59 Конституции РФ.

В связи с изложенным напрашивается вывод, что и комментируемый пункт вступает в противоречие с конституционными требованиями о недопустимости вмешательства представителей военного ведомства в вопросы направления на АГС и организации АГС, что также позволяет обратиться с соответствующим заявлением в Конституционный Суд РФ.

3. Вызов на мероприятия, связанные с направлением на АГС, повесткой военного комиссариата также означает противоречащее конституционным требованиям вмешательство представителей военного ведомства в мероприятия, которые должны носить гражданский характер. Поэтому военный комиссариат должен иметь право вызывать гражданина только с целью выполнения обязанности по доказыванию обстоятельств, подтверждающих возникновение обязанности по прохождению АГС. После возникновения такой обязанности по установленным в законодательстве основаниям гражданин может обратиться в орган местного самоуправления с заявлением о замене военной службы АГС. После подачи этого заявления представители военного ведомства должны утратить власть над гражданином. В связи с этим вызов на мероприятия, необходимые для направления на АГС, должен производиться документом соответствующего органа местного самоуправления, например извещением. Сказанное также позволяет сделать вывод о том, что комментируемый пункт также вступает в противоречие с конституционными требованиями о гражданском характере службы, заменяющей военную службу, поскольку предполагает вмешательство представителей военного ведомства в мероприятия, связанные с направлением на АГС, вопреки конституционным положениям, что придает этим мероприятиям военный оттенок.

4. В данном пункте перечислены нормативные правовые акты, которые определяют порядок направления на АГС. Нельзя не заметить, что в этот перечень не включены Конституция РФ, международно-правовые акты об АГС, ТК РФ, хотя они имеют большую юридическую силу по сравнению с актами, перечисленными в комментируемом пункте. В связи с этим перечисленные в комментируемом пункте нормативные правовые акты могут применяться лишь в части, не противоречащей Конституции РФ, международно-

но-правовым актам об АГС, ТК РФ. Наличие указанных противоречий влечет возникновение у правоприменителей обязанности применить нормативный правовой акт, имеющий большую юридическую силу.

5. Особенности направления на АГС граждан, относящихся к коренным малочисленным народам, ведущим традиционный образ жизни, осуществляющим традиционное хозяйство и занимающимся традиционными промыслами, посвящены п. 35-37 Положения о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, которому также будет дан комментарий в настоящей работе. Следует только заметить, что эти граждане не могут быть лишены возможности выбора места для прохождения АГС в связи с принадлежностью к указанным народам. Поэтому они также могут обратиться с заявлением о выборе места прохождения АГС, которое должно быть разрешено в соответствии с законодательством. Отказ от рассмотрения такого заявления, отказ от его удовлетворения могут быть обжалованы в установленном порядке, в частности в суд по месту нахождения органа, отказавшего этим гражданам.

Статья 11. Подача гражданами заявлений о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой

1. Граждане вправе подать заявления о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой в военный комиссариат, где они состоят на воинском учете, в следующие сроки:

- до 1 апреля – граждане, которые должны быть призваны на военную службу в октябре-декабре текущего года;
- до 1 октября – граждане, которые должны быть призваны на военную службу в апреле-июне следующего года.

Граждане, пользующиеся отсрочками от призыва на военную службу, сроки действия которых должны истечь после окончания очередного призыва на военную службу, при преждевременном прекращении основания для отсрочки вправе подать заявления о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой после 1 апреля или после 1 октября в течение 10 дней со дня прекращения основания для отсрочки.

Граждане, пользующиеся отсрочками от призыва на военную службу, сроки действия которых должны истечь после 1 апреля или после 1 октября, но не позднее срока окончания очередного призыва на военную службу, подают заявления о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой на общих основаниях.

Граждане, изъявившие желание заменить военную службу по призыву альтернативной гражданской службой, должны обосновать,

что несение военной службы противоречит их убеждениям или вероисповеданию.

2. В заявлении о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой гражданин указывает причины и обстоятельства, побудившие его ходатайствовать об этом.

К заявлению прилагаются автобиография и характеристика с места работы и учебы гражданина (для работающих (работавших) и (или) учащихся (учившихся)). К заявлению гражданин вправе приложить другие документы.

В заявлении гражданин вправе указать лиц, которые согласны подтвердить достоверность его доводов о том, что несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию.

3. Военный комиссариат выдает гражданину документ, подтверждающий регистрацию заявления.

1. В п. 1 ст. 11 настоящего Закона говорится о том, что гражданин вправе подать заявление о замене военной службы по призыву АГС до 1 апреля при призыве на военную службу в октябре-декабре текущего года и до 1 октября при призыве на военную службу в апреле-июне следующего года. Пропуск указанного срока в соответствии с п. 4 ст. 12 комментируемого Закона является основанием для вынесения решения об отказе в замене военной службы АГС.

В связи с изложенным граждане, подлежащие призыву на военную службу в октябре-декабре текущего года, у которых убеждения или вероисповедание, препятствующие несению военной службы, возникли в период со 2 апреля до 30 сентября, лишаются права на замену военной службы АГС. При применении указанной нормы следует признать, что настоящий Закон исключает в указанный период применение ст. 59 Конституции РФ, ст. 18 Всеобщей декларации прав человека, ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах, других международных норм, гарантирующих замену военной службы АГС по соображениям совести. Очевидно, что Федеральный закон не может служить препятствием для применения Конституции РФ и международно-правовых норм.

Для лиц, подлежащих призыву на военную службу в апреле-июне следующего года, действие указанных норм на основании комментируемого Закона может быть прекращено со 2 октября текущего года до 31 марта следующего года. И в данном случае наличие противоречия рассматриваемого Закона перечисленным конституционным и международно-правовым стандартам и нормам.

Нельзя не заметить, что применение указанных норм влечет необоснованное нарушение равенства прав и свобод граждан, что является нарушением ст. 19 Конституции РФ. Ведь граждане, успевшие обратиться с заявлением о замене военной службы альтернативной гражданской соответственно до 1 апреля или 1 октября, поставлены в лучшее положение, чем граждане, обратившиеся с аналогичными заявлениями после названных сроков, пропуск которых может лишить их права на замену военной службы АГС. Данное ограничение прав и свобод граждан не вписывается и в рамки ч. 3 ст. 55 Конституции РФ.

В связи с изложенным отказ в замене военной службы АГС по причине пропуска срока на подачу заявления, который установлен в комментируемом пункте, может стать основанием для обращения с заявлением в Конституционный Суд РФ на предмет признания данного пункта противоречащим ст. 15, 19, 59, 55 Конституции РФ, ст. 18 Всеобщей декларации прав человека, ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах.

2. В п. 2 ст. 11 рассматриваемого Закона на гражданина, претендующего на замену военной службы альтернативной гражданской, возложена обязанность помимо заявления представить автобиографию и характеристику с места работы и (или) учебы. Возложение на гражданина данной обязанности также противоречит ст. 59 и 29 Конституции РФ, ст. 18 Всеобщей декларации прав человека, ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах, другим международным стандартам и нормам, гарантирующим свободу совести, исключаящую ограничения, связанные с необходимостью выражения своих религиозных взглядов и иных убеждений, противоречащих несению военной службы. В связи с этим отсутствие указанных документов не может служить основанием для отказа в принятии заявления о замене военной службы альтернативной гражданской. В свою очередь, призывная комиссия, рассматривающая данное заявление, может истребовать необходимые документы. Именно на представителей призывной комиссии законодательством возложена обязанность доказать отсутствие у гражданина оснований для замены военной службы АГС при вынесении решения об отказе в такой замене. При этом вероисповедание или убеждения гражданина могут быть подтверждены его письменным заявлением.

К числу оснований для отказа в замене военной службы альтернативной гражданской отнесено наличие заведомо ложных сведений в документах, приложенных к заявлению. Как уже отмечено, эти документы могут быть представлены другими лицами, а не

гражданином, обратившимся с заявлением о замене военной службы АГС. Поэтому гражданин не может нести ответственность за ложность сведений в документах, к составлению которых он не имеет отношения.

Таким образом, в соответствии с перечисленными нормами, которые имеют высшую юридическую силу по сравнению с комментируемым Федеральным законом, гражданину достаточно заявить о наличии вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы. Причем указанные нормы не позволяют потребовать от гражданина выражения своего вероисповедания либо убеждений, противоречащих несению военной службы, т.е. их доказывания, тогда как при отказе в замене военной службы АГС должно быть вынесено законное и обоснованное решение. Обязанность по доказыванию соответствия этого решения законодательству лежит на представителях призывной комиссии. Невыполнение этой обязанности должно влечь вынесение решения в пользу гражданина. Возложение на гражданина обязанности по доказыванию наличия у него вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы, вступает в противоречие с указанными нормами. Поэтому отказ от вынесения решения о замене военной службы АГС на основании комментируемого пункта по причине непредставления гражданином перечисленных в нем документов, которые должны подтверждать наличие вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы, также может стать поводом для обращения в Конституционный Суд на предмет проверки его конституционности.

3. В п. 3 ст. 11 комментируемого Закона закреплено правило о том, что военный комиссар должен выдать гражданину документ, подтверждающий регистрацию заявления о замене военной службы альтернативной гражданской. Отсутствие подобной регистрации также может послужить основанием для отказа в замене военной службы АГС, т.к. гражданину при ее отсутствии весьма сложно доказать своевременное обращение в военный комиссариат с указанным заявлением. Подача заявления в военный комиссариат и его регистрация военным комиссариатом также является нарушением принципа автономности и независимости рассмотрения заявления о замене военной службы АГС, поскольку принятие и регистрация данного заявления находится в ведении должностного лица военного ведомства. Кроме того, процедура регистрации данных заявлений может служить необоснованным препятствием для реализации прав на замену военной службы АГС. Поэтому подобная процедура может иметь значение только для органа или

должностного лица, уполномоченных принимать и регистрировать соответствующие заявления. В свою очередь гражданин может обратиться с подобным заявлением и путем его направления по почте. По общему правилу срок подачи такого заявления должен исчисляться с даты подачи заявления в почтовое отделение. Иное исчисление срока ставит граждан, претендующих на замену военной службы АГС, в худшее положение, чем граждан, подающих заявления в любые, в т.ч. судебные, инстанции. Подобное ограничение не соответствует ст. 19 и ч. 3 ст. 55 Конституции РФ.

В связи с изложенным заявление о замене военной службы АГС в соответствии с конституционными требованиями, положениями международно-правовых актов об АГС, исключающих возможность участия представителей военного ведомства в решении вопросов, касающихся АГС, должно подаваться непосредственно в орган, принимающий соответствующее решение, т.е. в призывную комиссию, а в период, когда она не работает, в орган местного самоуправления. Отказ в рассмотрении заявления о замене военной службы АГС либо в вынесении решения о такой замене по причине отсутствия документа о его регистрации военным комиссаром также является основанием для обращения в Конституционный Суд с целью проверки соответствия конституционным требованиям комментируемого пункта.

Статья 12. Рассмотрение заявления гражданина о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой

1. Заявление гражданина о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой рассматривается на заседании призывной комиссии только в его присутствии.

О времени и месте проведения заседания призывной комиссии гражданин извещается заблаговременно.

2. Призывная комиссия рассматривает доводы гражданина о том, что несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию, на основании:

■ **выступлений на заседании призывной комиссии гражданина, а также лиц, которые согласились подтвердить достоверность его доводов о том, что несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию;**

■ **анализа документов, представленных гражданином;**

■ **анализа дополнительных материалов, полученных призывной комиссией.**

3. По итогам рассмотрения заявления призывная комиссия выносит заключение о замене гражданину военной службы по призыву

ву альтернативной гражданской службой либо принимает мотивированное решение об отказе в такой замене.

Заключение (решение) призывной комиссии должно быть вынесено (принято) в месячный срок со дня окончания срока подачи заявления в военный комиссариат, установленный п. 1 ст. 11 настоящего Федерального закона.

При необходимости запроса призывной комиссией дополнительных материалов срок вынесения заключения или принятия решения может быть продлен председателем призывной комиссии, но не более чем на один месяц.

Заключение (решение) выносится (принимается) простым большинством голосов при участии в заседании не менее двух третей членов призывной комиссии и объявляется гражданину, в отношении которого оно принято, с выдачей ему копии заключения (решения).

4. Гражданину может быть отказано в замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой в случаях, если:

- он нарушил срок и (или) порядок подачи заявления о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, определяемые ст. 11 настоящего Федерального закона и положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы;
- характеризующие его документы и другие данные не соответствуют доводам гражданина о том, что несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию;
- в заявлении гражданина о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой и прилагаемых к нему документах указаны заведомо ложные сведения;
- он дважды вызывался на заседания призывной комиссии и не являлся на них без уважительной причины;
- ранее ему была предоставлена возможность пройти альтернативную гражданскую службу и он от нее уклонился.

5. Уважительными причинами неявки гражданина на заседание призывной комиссии при условии документального подтверждения причин неявки являются:

- заболевание или увечье (травма) гражданина, связанные с утратой трудоспособности;
- тяжелое состояние здоровья отца, матери, жены, сына, дочери, родного брата, родной сестры, бабушки, дедушки или усыновителя гражданина либо участие в похоронах указанных лиц;
- препятствие, возникшее в результате действия непреодолимой силы, или иное обстоятельство, не зависящее от воли гражданина;
- иные причины, признанные уважительными призывной комиссией или судом.

6. Гражданину, в отношении которого призывной комиссией вынесено заключение о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, вручается повестка с указанием срока явки на медицинское освидетельствование и заседание призывной комиссии для решения вопроса о направлении его на альтернативную гражданскую службу.

7. Гражданин, в отношении которого призывной комиссией принято решение об отказе в замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, подлежит призыву на военную службу в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе».

Копия решения призывной комиссии должна быть выдана гражданину в трехдневный срок со дня принятия решения.

1. В данном пункте закреплено правило об обязательном участии гражданина в заседании призывной комиссии при рассмотрении его заявления о замене военной службы АГС. Более того, неявка гражданина на заседание призывной комиссии по вторичному вызову без уважительных причин в ч. 4 комментируемой статьи названа одним из оснований для отказа в удовлетворении заявления о замене военной службы АГС. При применении этого пункта следует помнить о других нормах, регламентирующих порядок разрешения заявлений граждан, в частности имеющих большую по сравнению с комментируемым Федеральным законом силу. Как известно, законность и обоснованность применения законодательства об АГС проверяется по правилам гражданского процессуального законодательства, в связи с чем нормы комментируемого Федерального закона не должны вступать в противоречие с ГПК РФ. В ч. 1 ст. 48 ГПК РФ закреплено право гражданина вести свои дела в суде лично или через представителя. Следовательно, присутствие гражданина при рассмотрении его заявления является его правом, а не обязанностью. Данное правило распространяется и на случаи разрешения заявления о замене военной службы АГС. В связи с этим и на заседании призывной комиссии гражданин может поручить представительство своих интересов представителю, что освобождает его от обязанности личного присутствия. Очевидно, что комментируемый пункт в этой части вступает в противоречие с ч. 1 ст. 48 ГПК РФ. Данное противоречие должно быть разрешено в пользу применения нормы кодифицированного акта, имеющего большую юридическую силу.

Из содержания комментируемой статьи напрашивается вывод о том, что обязательное участие гражданина в заседании призывной комиссии необходимо для доказывания им вероисповедания ли-

бо убеждений, противоречащих несению военной службы. Как уже отмечалось, возложение этой обязанности на гражданина вступает в противоречие со ст. 29, 59 Конституции РФ, ст. 18 Всеобщей декларации прав человека, ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах. Поэтому данный пункт не может быть применен, как противоречащий перечисленным нормам, имеющим высшую юридическую силу. Поэтому гражданину достаточно заявить о наличии вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы. Такое заявление является доказательством, достаточным для вынесения решения о замене военной службы АГС. Обязанность же по опровержению заявления гражданина может быть возложена на представителей соответствующих государственных органов. Отсутствие доказательств, опровергающих заявление гражданина о наличии вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы, является безусловным основанием для ее замены АГС. Отказ от удовлетворения этого заявления при отсутствии доказательств, опровергающих его содержание, по причине неявки гражданина вступает в противоречие с перечисленными нормами, имеющими высшую юридическую силу.

Нельзя не заметить, что отказ в замене военной службы АГС по причине неявки гражданина без рассмотрения его заявления по существу также нельзя признать соответствующим законодательству. Замена военной службы АГС является конституционным правом гражданина, которое может быть ограничено лишь федеральным законом и только для достижения перечисленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ целей. Неявка гражданина на заседание призывной комиссии является формальным процессуальным поводом для ограничения его конституционного права на замену военной службы АГС. Поэтому такой отказ также может стать поводом для проверки конституционности комментируемой нормы.

В связи с изложенным напрашивается вывод о том, что призывная комиссия в отсутствие гражданина может вынести решение о замене военной службы АГС. Вынесение такого решения означает реализацию конституционного права гражданина на замену военной службы АГС, тогда как вынесение решения об отказе в замене военной службы АГС по причине неявки гражданина на заседания призывной комиссии без оценки заявления гражданина является незаконным и необоснованным ограничением данного конституционного права. Ведь в этом случае вопреки конституционным требованиям не дается оценка наличию вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы.

Кроме того, участие представителя в заседании призывной комиссии при рассмотрении заявления гражданина о замене военной службы АГС является гарантией конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи. В связи с чем возложение на гражданина обязанности по участию в заседании призывной комиссии при рассмотрении его заявления о замене военной службы АГС, отказ от признания представителя гражданина полномочным участником такого заседания с правами, предоставленными гражданином, требования об участии гражданина в этом заседании наряду с представителем вступают в противоречие со ст. 48 Конституции РФ.

В связи с изложенным можно сделать вывод о том, что при отказе в удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы АГС по причине неявки на заседание призывной комиссии также имеются основания для проверки конституционности данного пункта.

2. Из содержания этого пункта можно сделать вывод о том, что на заседании призывной комиссии должна быть проверена достоверность заявления гражданина о наличии вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы. Более того, в нем перечислены доказательства, которые могут быть исследованы для этой цели призывной комиссией. В связи с чем целесообразно содержание комментируемого пункта соотносить с законодательством об АГС, имеющим более высокую юридическую силу по сравнению с настоящим Федеральным законом.

Процедура замены военной службы АГС лицам, перечисленным в Конституции РФ, международно-правовых актах, настоящем Законе, должна соответствовать конституционным нормам и требованиям международно-правовых актов.

В ч. 3 ст. 59 Конституции РФ возникновение права на АГС связано с наличием убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы. В ч. 4 п. 1 ст. 11 комментируемого Закона говорится, что граждане, изъявившие желание на замену военной службы альтернативной гражданской, должны обосновать, что несение военной службы противоречит их убеждениям или вероисповеданию. Поэтому в п. 2 ст. 11 рассматриваемого Закона дан примерный перечень документов, которые могут подтвердить наличие у гражданина убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы. Следовательно, комментируемый Закон исходит из того, что на гражданина возложена обязанность по доказыванию убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы.

В то же время в ч. 3 ст. 29 Конституции РФ сказано, что никто не может быть принужден к выражению своих мнений и убеждений или отказу от них. Очевидно, что возложение на гражданина обязанности по доказыванию убеждений или вероисповедания, препятствующих несению военной службы, является одной из форм принуждения к выражению мнения по поводу вероисповедания или убеждения, противоречащих несению военной службы. Требования ст. 29 Конституции РФ обязательны для применения по отношению ко всем лицам, в т.ч. и гражданам, претендующим на замену военной службы альтернативной гражданской. В связи с изложенным можно сделать вывод, что положения настоящего Закона, возлагающие на гражданина обязанность по доказыванию убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы, не соответствуют требованиям ст. 29 Конституции РФ. Следовательно, обязанность по доказыванию отсутствия у гражданина убеждений вероисповедания, противоречащих несению военной службы, лежит на представителях государственных органов. Для гражданина достаточным доказательством, подтверждающим наличие убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы, будет заявление о замене военной службы АГС в связи с наличием указанных вероисповедания или убеждений. В свою очередь, представители призывной комиссии могут проверять соответствие поданного гражданином заявления действительности. Наличие доказательств, опровергающих убеждения или вероисповедание гражданина, противоречащих несению военной службы, может служить законным основанием для отказа в удовлетворении ходатайства гражданина о замене военной службы АГС.

В резолюции 1998/77 от 22 апреля 1998 г. Комиссия по правам человека ООН указала на право каждого человека на отказ от несения военной службы по соображениям совести в качестве законного осуществления права на свободу мысли, совести и религии, закрепленного в ст. 18 Всеобщей декларации прав человека и в ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах. Свобода мысли, совести и религии означает отсутствие необоснованных ограничений при их выражении. В соответствии с ч. 3 ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах свобода исповедывать религию или убеждения может быть подвергнута ограничениям, установленным законом и необходимым для охраны общественной безопасности, порядка, здоровья, морали, а равно для защиты прав и свобод других лиц. Других ограничений свободы мысли, совести и религии международно-правовые акты не допускают. В связи с изложенным следует признать, что

возложение на гражданина обязанности по доказыванию вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы, является необоснованным, с точки зрения международно-правовых норм, ограничением свободы мысли, совести и религии. Налицо противоречие комментируемого Закона требованиям международно-правовых актов. Устранение названного противоречия также связано с освобождением гражданина от обязанности по доказыванию вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы, и предоставлением призывной комиссии права проверить заявление гражданина о замене военной службы альтернативной гражданской на предмет его соответствия действительности. Хотя в докладе Комиссии по правам человека ООН от 17 декабря 1999 г. рекомендовано принимать и удовлетворять заявления об отказе от военной службы по соображениям совести без проведения дополнительного расследования. В настоящее время проведение подобного расследования не противоречит требованиям международно-правовых актов. Поэтому проведение таких расследований не может рассматриваться как ограничение права на свободу мысли, совести и религии. Однако при проведении указанных проверок представителям государственных органов необходимо соблюдать правила ст. 24 Конституции РФ, гарантирующей сбор, хранение, использование и распространение сведений о частной жизни лица только с его согласия, а также ознакомление граждан с полученными в ходе таких проверок документами.

Из п. 2 ст. 12 комментируемого Закона следует, что процедура рассмотрения заявления о замене военной службы АГС связана с оценкой выступлений на заседании призывной комиссии самого гражданина, а также лиц, которые согласились подтвердить достоверность его выводов о том, что несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию, с анализом документов, представленных гражданином, и дополнительных материалов, полученных призывной комиссией. Содержание данной нормы позволяет сделать вывод, что процедура разрешения заявления о замене военной службы АГС связана с доказыванием убеждений или вероисповедания, препятствующих несению военной службы. Но из ст. 29, 59 Конституции РФ, рассмотренных международных актов следует, что на гражданина не может быть возложена обязанность по доказыванию убеждений или вероисповедания, препятствующих несению военной службы.

По общим правилам гражданского процессуального законодательства орган, принявший решение, обязан доказать его законность и обоснованность. Анализ действующего законодательства

об АГС позволяет говорить о том, что решение призывной комиссии об удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы альтернативной гражданской не требует оценки других документов и материалов, кроме письменного заявления о наличии убеждений или вероисповедания, препятствующих несению военной службы. После такого заявления в соответствии со ст. 29, 59 Конституции РФ, перечисленными международными правовыми актами у полномочного органа возникает обязанность по вынесению решения о замене военной службы АГС. В связи с изложенным на гражданина не может быть возложена обязанность по предоставлению других, помимо письменного заявления, доказательств, свидетельствующих о наличии убеждений или вероисповедания, препятствующих несению военной службы. Поэтому при удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы АГС на призывную комиссию также не может быть возложена обязанность по проверке других материалов или документов помимо письменного заявления гражданина, заявившего о наличии убеждений или вероисповедания, препятствующих несению военной службы.

Решение об отказе в удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы АГС должно быть мотивировано. Мотивация в данном случае должна сводиться к исследованию доказательств, опровергающих заявление гражданина о наличии вероисповедания или убеждений, препятствующих несению военной службы. Однако предоставление таких доказательств неминуемо влечет возникновение у гражданина права их опровержения имеющимися у него сведениями, в результате гражданин вынужден доказывать наличие убеждений или вероисповедания, препятствующих несению военной службы. Вовлечение гражданина в процесс доказывания убеждений или вероисповедания противоречит названным конституционным и международно-правовым нормам.

Сказанное позволяет сделать вывод о том, что процедура принятия решения о замене военной службы АГС должна быть основана на волеизъявлении гражданина, подтвержденном его письменным заявлением о наличии убеждений или вероисповедания, препятствующих несению военной службы. Введение процедур проверки достоверности заявления гражданина приводит к необоснованным нарушениям свободы мысли, совести и религии.

Таким образом, заявление гражданина о наличии вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы, в соответствии с перечисленными нормами, имеющими высшую юридическую силу, является достаточным для вынесения решения о замене ее АГС. В свою очередь государственные органы не лишены возмож-

ности проводить проверку заявления гражданина о наличии таких убеждений или вероисповедания. Однако вовлечение гражданина в процесс доказывания убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы, указанными нормами запрещено. В связи с этим государственная проверка заявления гражданина о замене военной службы АГС теряет смысл, поскольку результаты такой проверки не могут стать законным основанием для его вовлечения в процесс доказывания вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы. По этой причине должен действовать заявительный порядок при замене военной службы АГС.

3. В комментируемом пункте призывной комиссии предоставлено право выносить заключение о замене военной службы АГС, а также мотивированное решение об отказе в такой замене. Хотя в своей ранней резолюции по рассматриваемому вопросу Совет Европы указал, что процесс принятия решений о замене военной службы АГС должен быть полностью отделен от военного руководства и самой своей структурой гарантировать независимость и автономность органов или должностных лиц от военного ведомства при вынесении решений по заявлениям граждан о замене военной службы АГС. В соответствии с п. 1 ст. 27 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (в редакции ФЗ от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ) в состав призывной комиссии в качестве ее заместителя входит военный комиссар. Поэтому этот орган не свободен от влияния военного ведомства, а потому не должен решать вопросы, касающиеся замены военной службы АГС. В связи с этим могут быть оспорены полномочия призывной комиссии по рассмотрению заявлений о замене военной службы АГС. Очевидно, что наделение такими полномочиями призывной комиссии, в состав которой на правах заместителя входит военный комиссар, в силу требований международно-правовой регламентации не позволяет признать ее полномочным органом по принятию решений по заявлениям граждан о замене военной службы АГС. Очевидно, что для рассмотрения таких заявлений должен быть создан орган, в работе которого не участвуют представители военного ведомства, что позволяет признать его автономным от военного руководства. В настоящее время призывная комиссия должна в соответствии с международно-правовыми нормами заниматься вопросами призыва на военную службу, тогда как разрешением заявлений о замене военной службы АГС должна заниматься комиссия органа местного самоуправления, в состав которой не должны входить представители военного ведомства. В сложившейся ситуации постановлением органа местного самоуправления может быть создана ко-

миссия по разрешению заявлений о замене военной службы АГС. В состав этой комиссии могут входить члены призывной комиссии за исключением военного комиссара. Созданная таким образом комиссия в соответствии с нормами международного права, положениями комментируемого Федерального закона полномочна принимать решения о замене военной службы АГС. На заседание такой комиссии в качестве представителя государства может быть приглашен военный комиссар, который может дать объяснения по поводу рассматриваемого заявления. Но при этом решение будет принимать комиссия органа местного самоуправления без участия представителя военного ведомства.

Заключение или решение призывной комиссии, принимаемое по заявлению гражданина о замене военной службы АГС на основании комментируемого пункта, также нельзя признать соответствующим конституционным требованиям. Данное заключение либо решение принимается до признания гражданина годным к военной службе, т.е. до возникновения у гражданина обязанности по прохождению военной службы, тогда как в соответствии с ч. 3 ст. 59 Конституции РФ право на АГС может возникнуть у гражданина лишь при возникновении у него обязанности по прохождению военной службы. На этом основании принимаемые комиссией решения могут быть обжалованы в судебном порядке. Отказ в удовлетворении требований гражданина позволяет ему потребовать проверки конституционности комментируемого пункта в части, позволяющей рассматривать заявления о замене военной службы АГС до возникновения у него обязанности по прохождению военной службы.

Установление сроков для вынесения решения о замене военной службы АГС, зависимость этих сроков от призыва на военную службу также свидетельствуют об ограничении конституционного права на замену военной службы АГС, поскольку реализация этого права ограничивается временными рамками. Данное ограничение не может быть признано соответствующим ст. 55, 59 Конституции РФ. В связи с этим отказ в разрешении заявления о замене военной службы на АГС по причине пропуска установленных рассматриваемым Федеральным законом сроков может быть обжалован в судебном порядке. Такой отказ может стать поводом и для проверки конституционности комментируемого пункта в части, ограничивающей временными рамками реализацию конституционного права граждан на замену военной службы АГС.

Заседание комиссии считается правомочным при участии в нем не менее двух третей членов комиссии, обладающей полномочиями по рассмотрению заявлений о замене военной службы АГС. Хо-

тя далеко не всегда решения, принятые комиссией в меньшем составе, могут быть отменены на законных основаниях. Комиссия принимает решение большинством голосов, в связи с чем и при отсутствии кворума может быть принято решение большинством членов комиссии. В подобной ситуации не может быть отменено по формальным соображениям правильное по существу решение комиссии, т.е. большинство членов комиссии могут принять от ее имени решение и при отсутствии кворума.

Комиссия обязана вручить копию решения гражданину, в отношении которого оно вынесено. После чего начинают течение сроки его обжалования. Доказательством вручения данного решения являются письменные документы, в частности расписка гражданина в его получении. При возникновении спора по поводу вручения такого решения гражданину в случае отсутствия письменных документов представители призывной комиссии лишаются права ссылаться на свидетельские показания в подтверждение получения им его копии. В подобной ситуации срок для обжалования решения комиссии должен исчисляться с момента, когда гражданин ознакомился с его содержанием, что подтверждается объяснениями самого гражданина.

4. В п. 4 ст. 12 настоящего Закона дан перечень оснований, позволяющих отказать в удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы альтернативной гражданской. Первым таким основанием названо нарушение гражданином срока и (или) порядка подачи заявления о замене военной службы АГС. Установление сроков обращения с подобными заявлениями фактически означает прекращение действия законодательства, гарантирующего право на замену военной службы АГС, после их наступления. Следует признать, что рассматриваемый Закон исключил применение конституционных и международно-правовых норм об АГС после наступления определенных в нем сроков. Очевидно, что в этой части данный Закон вступает в противоречие с Конституцией РФ и международными нормами об АГС. Указанное противоречие также может быть устранено путем обращения в судебные органы.

Нарушение порядка обращения с заявлением о замене военной службы альтернативной гражданской также не должно служить препятствием для реализации конституционного права на прохождение АГС взамен военной. Данное ограничение, предусмотренное рассматриваемым Законом, также не соответствует требованиям Конституции РФ и международно-правовых норм, которые не предусматривают возможности ограничения права на замену военной службы АГС при нарушении порядка подачи соответству-

ющего заявления. Установление такого порядка должно служить не ограничением, а гарантией реализации права на замену военной службы альтернативной гражданской. Только в этом случае данный порядок будет соответствовать Конституции РФ и международно-правовым нормам. Поэтому правоприменители при применении законодательства об АГС должны исходить из того, что нарушение порядка подачи заявления не может служить основанием для ограничения права на замену военной службы альтернативной гражданской. Подобные нарушения могут служить поводом для возобновления процедуры рассмотрения заявления о реализации права на АГС взамен военной.

Вторым основанием для отказа в удовлетворении заявления о замене военной службы АГС в п. 4 ст. 12 настоящего Закона названо наличие документов и иных данных, свидетельствующих о несоответствии доводов гражданина о том, что несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию. Применение данного основания предполагает вовлечение гражданина в процесс доказывания наличия вероисповедания или убеждений, препятствующих несению военной службы, что противоречит конституционным требованиям и положениям международно-правовых норм. Указанное противоречие также может быть устранено при применении законодательства об АГС путем предоставления гражданину права на замену военной службы АГС на основании заявления о наличии убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы.

Следующим основанием для вынесения решения об отказе в удовлетворении заявления о замене военной службы АГС в п. 4 ст. 12 рассматриваемого Закона названы заведомо ложные сведения в заявлении и иных представленных гражданином документах. Применение данного основания также сулит необоснованное ограничение права на замену военной службы АГС, провозглашенного в Конституции РФ и международно-правовых нормах. Например, гражданин указал в качестве свидетеля лицо, которое отказалось подтвердить наличие у него вероисповедания или убеждений, препятствующих несению военной службы, обвинив гражданина в заведомой лжи. Установление заведомой ложности сведений, изложенных в заявлении гражданина, также сопряжено с вовлечением его в доказывание вероисповедания или убеждений, препятствующих несению военной службы. И в данном случае будет нарушено право гражданина на свободу мысли, совести и религии. Более того, наличие заведомо ложных сведений не может служить основанием для лишения гражданина права на повторное обращение с заявлением о замене военной

службы АГС. Как уже сказано, наличие подобного заявления является достаточным основанием для вынесения решения о замене военной службы АГС.

Вторичная неявка без уважительных причин на заседание призывной комиссии также не должна служить основанием для ограничения права гражданина на замену военной службы АГС. Участие гражданина в заседании призывной комиссии и дача им объяснений являются составной частью процесса доказывания вероисповедания или убеждений, препятствующих несению военной службы. Возложение на гражданина обязанности по доказыванию убеждений или вероисповедания противоречит конституционным требованиям и положениям международно-правовых норм. Позиция гражданина излагается в письменном заявлении, которое и должен рассматривать полномочный орган. Рассмотрение данного заявления может происходить и в отсутствие гражданина, письменно изложившего просьбу о замене военной службы альтернативной гражданской. Неявка гражданина на заседание полномочного органа в соответствии с требованиями Конституции РФ и международно-правовых норм не может служить основанием для ограничения права на замену военной службы АГС.

Наличие решения о замене военной службы АГС свидетельствует о наличии у гражданина вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы. Поэтому уклонение гражданина от АГС может стать основанием для привлечения его к установленным законодательством мерам ответственности. Гражданин вправе изменить вероисповедание или убеждения и просить в связи с этим отменить решение о замене военной службы АГС. В этом случае он направляется на военную службу. В других ситуациях наличие у гражданина указанных вероисповедания или убеждений не позволяет ограничить его конституционное право на замену военной службы АГС, в т.ч. и при уклонении от АГС.

5. В комментируемом пункте дан примерный перечень уважительных причин неявки на заседание призывной комиссии. Этот перечень может быть расширен призывной комиссией либо судом. В связи с этим уважительными могут быть признаны любые причины неявки гражданина на заседание комиссии или суда. Однако, как уже отмечалось, неявка гражданина не может быть признана законным основанием для отказа в удовлетворении заявления о замене военной службы АГС. В любом случае полномочный орган должен дать заявлению гражданина, на основании которого возникает конституционное право на замену военной службы альтернативной гражданской, оценку по существу. Поэтому уважитель-

ные причины имеют правовое значение для оценки законности решения комиссии о замене военной службы альтернативной гражданской. В частности, призывная комиссия не вправе отказать гражданину в удовлетворении его заявления о замене военной службы альтернативной гражданской, если он отсутствует на ее заседании по уважительным причинам. В то же время комиссия вправе вынести решение о замене военной службы альтернативной гражданской в отсутствие гражданина. При этом не будут иметь правового значения причины отсутствия гражданина на заседании комиссии.

Неуважительные причины отсутствия гражданина на заседании комиссии позволяют без его участия рассмотреть по существу поданное им заявление о замене военной службы альтернативной гражданской. В данном случае, исходя из принципа процессуальной аналогии, закрепленного в ч. 4 ст. 1 ГПК РФ, применимы правила ст. 167 ГПК РФ, позволяющей рассмотреть заявление по существу в отсутствие лиц, надлежащим образом извещенных о времени и месте его рассмотрения и не явившихся без уважительных причин. Однако и в этом случае заявлению гражданина должна быть дана правовая оценка как достаточному доказательству, подтверждающему наличие убеждений или вероисповедания, несовместимых с военной службой. Таким образом, сами по себе неуважительные причины неявки гражданина на заседание комиссии не могут быть признаны законным основанием для отказа в удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы альтернативной гражданской.

6. Из комментируемого пункта следует, что гражданин после получения заключения призывной комиссии направляется на медицинское освидетельствование, после чего повторно является на ее заседание для решения вопроса о направлении на АГС. В части, возлагающей на гражданина обязанность по прохождению медицинского освидетельствования после получения заключения о замене военной службы альтернативной гражданской, данный пункт вступает в противоречие с конституционными требованиями. Напомним, что в ч. 3 ст. 59 Конституции РФ право на замену военной службы на альтернативную гражданскую поставлено в зависимость от возникновения у гражданина обязанности по прохождению военной службы, взамен которой и выступает АГС. В связи с этим государственные органы первоначально обязаны доказать наличие у гражданина обязанности по прохождению военной службы. Такая обязанность может возникнуть лишь у гражданина, который по состоянию здоровья годен к прохождению военной службы.

Поэтому возложение на гражданина обязанности по прохождению медицинского освидетельствования после вынесения заключения о замене военной службы альтернативной гражданской вступает в противоречие с конституционными требованиями. Только гражданин, который признан решением полномочного органа годным к несению военной службы, в соответствии с ч. 3 ст. 59 Конституции РФ должен обращаться с заявлением о ее замене АГС. К сожалению, комментируемый Федеральный закон вопреки конституционным требованиям устанавливает иные правила. В связи с этим граждане, в отношении которых вынесено решение о призыве на военную службу, вправе его обжаловать на основании ч. 3 ст. 59 Конституции РФ в судебном порядке, поскольку они комментируемым Федеральным законом после признания их годными к военной службе полномочным органом лишены возможности заявить о наличии вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы, что лишает их конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. При рассмотрении таких заявлений суд в первую очередь должен давать оценку наличию или отсутствию у гражданина конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. Наличие у гражданина права на замену военной службы альтернативной гражданской должно влечь вынесение решения, обязывающего комиссию направить гражданина на АГС. В подобной ситуации вынесения заключения комиссией о замене военной службы альтернативной гражданской не требуется, поскольку судебное решение является обязательным для всех без исключения органов и должностных лиц.

7. Полномочия призывной комиссии по рассмотрению заявлений о замене военной службы альтернативной гражданской, которые прописаны в комментируемом Федеральном законе, противоречат требованиям рассмотренных международных правил, согласно которым рассмотрением таких заявлений должны заниматься органы, автономные от военного руководства. Данное положение международно-правовых норм об АГС может стать основанием для признания решения призывной комиссии об отказе в удовлетворении заявления о замене военной службы альтернативной гражданской незаконным.

Призывная комиссия наделена полномочиями по вынесению решения об отказе в удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы АГС в первом заседании до признания гражданина годным к военной службе. Хотя, как уже отмечено, настоящий Закон не имеет в своем содержании оснований для вынесения подобных решений, которые не противоречили бы Конституции РФ

и международным нормам об АГС. Поэтому отказ призывной комиссии в замене военной службы АГС не может служить основанием для отказа в рассмотрении нового заявления гражданина, претендующего на прохождение АГС взамен военной. Такой вывод напрашивается и из содержания ст. 12, 13 комментируемого Закона. В них говорится о том, что после вынесения заключения о замене военной службы альтернативной гражданской призывная комиссия вновь рассматривает тот же вопрос и выносит решение о направлении гражданина на АГС. Таким образом, данный вопрос фактически будет рассматриваться дважды. Сказанное не может исключить и повторного разрешения призывной комиссией нового заявления гражданина о замене военной службы АГС, причем независимо от сроков его подачи.

Более того, призывная комиссия выносит решение об отказе в замене военной службы АГС на основании положений комментируемой статьи до возникновения у гражданина обязанности по прохождению военной службы, что вступает в противоречие с ч. 3 ст. 59 Конституции РФ. В связи с этим после признания гражданина годным к военной службе полномочным органом, т.е. после вынесения решения призывной комиссией о его призыве на военную службу он вправе обжаловать данное решение и потребовать судебной оценки его заявления о замене военной службы альтернативной гражданской. В подобной ситуации установление судом факта возникновения у гражданина конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской должно влечь вынесение решения об обязанности направить гражданина на АГС. То есть в этом случае не требуется отмены первоначального решения об отказе в удовлетворении заявления о замене военной службы альтернативной гражданской, поскольку исполнению подлежит судебное решение, а не противоречащее ему решение призывной комиссии, которая в соответствии с международно-правовыми правилами вообще не должна иметь полномочий по рассмотрению заявлений о замене военной службы альтернативной гражданской. Судебным же органам предоставлено право давать оценку деятельности всех органов, включая и призывную комиссию.

Статья 13. Медицинское освидетельствование гражданина и принятие решения о направлении его на альтернативную гражданскую службу

1. Гражданин, в отношении которого призывной комиссией вынесено заключение о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, в сроки, определенные военным ко-

миссариатом, проходит медицинское освидетельствование и является на заседание призывной комиссии для решения вопроса о направлении его на альтернативную гражданскую службу.

2. Медицинское освидетельствование граждан, направляемых на альтернативную гражданскую службу, осуществляется в порядке, определенном Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» для граждан, подлежащих призыву на военную службу.

3. Решение о направлении гражданина на альтернативную гражданскую службу принимается призывной комиссией в соответствии с заключением о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой при отсутствии оснований для освобождения или отсрочки от призыва на военную службу.

Решение о направлении гражданина на альтернативную гражданскую службу может быть принято только после достижения им возраста 18 лет.

4. В случае неявки гражданина на заседание призывной комиссии без уважительных причин, определенных п. 5 ст. 12 настоящего Федерального закона, он подлежит призыву на военную службу в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе».

1. Из п. 1 ст. 13 рассматриваемого Закона следует, что после вынесения призывной комиссией заключения о замене военной службы АГС гражданин обязан пройти медицинское освидетельствование. Очевидно, что процедура данного освидетельствования связана с решением вопроса о годности гражданина к военной службе. Ведь в соответствии с п. 2 ст. 3 настоящего Закона на АГС не могут быть направлены граждане, которые по состоянию здоровья не подлежат призыву на военную службу. Следовательно, призывная комиссия может вынести заключение о замене военной службы АГС до признания гражданина годным к несению военной службы по результатам медицинского освидетельствования. Налицо противоречие между содержанием ст. 3 и ст. 12 комментируемого Закона. С одной стороны, призывная комиссия не может рассматривать вопрос о замене военной службы АГС в отношении граждан, которые не признаны в установленном порядке годными к несению военной службы. С другой стороны, призывная комиссия наделена правом вынесения заключения по вопросу прохождения АГС до прохождения гражданином освидетельствования на предмет годности к прохождению военной службы. Данное противоречие требует своего разрешения при рассмотрении дел об АГС.

Следует учитывать, что в силу п. 2 ст. 3 настоящего Закона у гражданина не может возникнуть обязанности по участию в заседании призывной комиссии для решения вопроса о замене военной службы альтернативной гражданской до его признания годным к военной службе. До этого момента у гражданина не появляется необходимости заявить о своих вероисповедании или убеждениях, препятствующих несению военной службы. Лишь после признания гражданина годным к военной службе у призывной комиссии могут появиться основания для рассмотрения его заявления о замене военной службы на альтернативную гражданскую. С учетом требований ст. 12 рассматриваемого Закона призывной комиссии может быть оставлено право дачи заключения по поводу замены военной службы альтернативной гражданской гражданину, признанному в установленном порядке годным к военной службе. Однако данное заключение не может иметь обязательную силу. Такой вывод напрашивается в связи с тем, что призывная комиссия не может быть признана органом полностью автономным от военного ведомства, т.к. ведущую роль в ее деятельности играют военные комиссары. В соответствии же с требованиями международных норм решение о замене военной службы альтернативной гражданской должен принимать орган, который полностью автономен от военного ведомства.

В связи с изложенным решение о направлении гражданина на АГС должны принимать органы по труду с учетом заключения призывной комиссии. Причем отрицательное заключение призывной комиссии не должно служить непременным препятствием для направления гражданина на АГС. Соответствующий орган по труду, в ведении которого должны находиться вопросы прохождения АГС, должен иметь право направить гражданина для ее прохождения, если признает заключение комиссии недостаточным для лишения гражданина права на замену военной службы альтернативной гражданской. В этом случае решение вопроса о замене военной службы альтернативной гражданской будет находиться в ведении органа, независимого в своей деятельности от военного ведомства.

Таким образом, ни решение об отказе в удовлетворении заявления о замене военной службы альтернативной гражданской, ни заключение о замене военной службы альтернативной гражданской не признаются достаточным основанием как для отказа в направлении на АГС, так и для направления на АГС. После вынесения такого заключения или решения гражданин в любом случае направляется для прохождения медицинской комиссии на предмет определения его годности к военной службе. Затем может состояться

решение о направлении на военную или альтернативную гражданскую службу.

Вынесение решения о направлении на военную службу означает возникновение обязанности по ее прохождению на основании протокола заседания полномочного органа. В соответствии с ч. 3 ст. 59 Конституции РФ возникновение данной обязанности корреспондирует в конституционное право гражданина на замену военной службы альтернативной гражданской. В связи с этим гражданин вправе обжаловать решение призывной комиссии о призыве на военную службу, указав в качестве основания для обжалования возникновение конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. В подобной ситуации судебные органы обязаны дать правовую оценку доводам гражданина о возникновении конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. В случае установления факта возникновения данного права решение призывной комиссии подлежит отмене с вынесением судебного решения об обязанности направить гражданина на АГС. Исполнение этого решения может быть произведено путем направления соответствующим органом по труду гражданина к месту прохождения АГС. Такое исполнение будет соответствовать как внутреннему законодательству, так и требованиям международно-правовых норм.

2. Данный пункт предполагает освидетельствование граждан, направляемых на АГС, по правилам, установленным для граждан, подлежащих призыву на военную службу. Следовательно, прохождение такого освидетельствования является непременным атрибутом процесса доказывания годности гражданина к военной службе, тогда как до признания годным к военной службе гражданин не может быть направлен на АГС. Не может у него возникнуть и конституционное право на замену военной службы альтернативной гражданской. В связи с этим не должно иметь правового значения, какие обязанности по военной или альтернативной гражданской службе будет исполнять гражданин, направляемый на медицинское освидетельствование. Более того, наличие заключения о замене военной службы альтернативной гражданской при прохождении медицинского освидетельствования ставит лиц, имеющих такое заключение, в худшее положение, чем направляемых на военную службу. Ведь медицинское освидетельствование лиц, имеющих заключение о замене военной службы альтернативной гражданской, будет происходить применительно к исполнению ими обязанностей по АГС, тогда как лица, призываемые на военную службу, будут проходить медицинскую комиссию на предмет воз-

возможного получения в руки оружия. Данный подход нарушает принцип равенства перед законом и судом, закрепленный в ст.19 Конституции РФ. Кроме того, проведение такого освидетельствования противоречит и ч. 3 ст. 59 Конституции РФ, возлагающей на государственные органы обязанность по доказыванию возникновения у гражданина обязанности по прохождению военной службы, взамен которой и может состояться направление на АГС. По этой причине данный пункт также может стать предметом проверки конституционности его содержания.

В связи с изложенным можно сделать вывод о том, что ст. 19, ч. 3 ст. 59 Конституции РФ позволяет гражданину пройти медицинское освидетельствование без подачи заявления о замене военной службы альтернативной гражданской и получения соответствующего заключения призывной комиссии. Признание гражданина не годным по медицинским показаниям к прохождению военной службы исключает возможность его направления на АГС. Признание гражданина годным к военной службе и вынесение призывной комиссией решения о его призыве на военную службу позволяет гражданину обжаловать данное решение. В качестве основания для отмены такого решения может быть использована ч. 3 ст. 59 Конституции РФ, гарантирующая возможность реализации права на замену военной службы альтернативной гражданской после возникновения обязанности по прохождению военной службы, взамен которой и выступает АГС. При рассмотрении этого заявления судебные органы обязаны дать оценку доводам о возникновении права на замену военной службы АГС. Наличие данного права позволяет вынести решение о признании призыва на военную службу незаконным и обязании направить гражданина на заменяющую ее АГС. Исполнение этого решения также может быть произведено путем определения соответствующим органом по труду места прохождения гражданином АГС, что позволяет сделать вывод о соблюдении конституционных требований и положений международно-правовых актов об АГС.

3. В комментируемом пункте правом вынесения решения о направлении гражданина на АГС наделены призывные комиссии. Наделение их этими полномочиями также вступает в противоречие с конституционными требованиями и положениями международно-правовых актов.

В соответствии с п. 1 ст. 26 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» призыв на военную службу осуществляет призывная комиссия. Таким образом, процесс принятия решения как о военной службе, так и об АГС связан с деятельностью призывной комиссии. Следовательно, решение о возник-

новении права на АГС принимает тот же орган, что призывает на военную службу. Причем в решающей степени решение о месте прохождения АГС зависит от соответствующего военного комиссара. Именно военному настоящим Федеральным законом фактически предоставлено право определить, будет ли служба, заменяющая военную, носить военный или гражданский характер. Ведь военный комиссар определяет, в военной или гражданской организации будет проходить АГС. Как уже отмечалось, несение АГС в воинских формированиях противоречит Конституции РФ и международно-правовым актам.

В своей ранней резолюции по рассматриваемому вопросу Совет Европы указал, что процесс принятия решений о замене военной службы АГС должен быть полностью отделен от военного руководства и самой своей структурой гарантировать независимость и автономность органов или должностных лиц от военного ведомства при принятии указанных решений (1967 г.). В упомянутой резолюции Комиссии ООН по правам человека также сказано о необходимости создания независимой и автономной от военного ведомства структуры по принятию решений о замене военной службы альтернативной гражданской. В связи с этим следует признать, что наличие системы, включающей в качестве первой инстанции военкомат, руководитель которого принимает решение о месте и виде службы, заменяющей военную службу, противоречит указанным международным стандартам и нормам. В соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции РФ данные международные стандарты и нормы по принятию решения о замене военной службы АГС являются составной частью правовой системы Российской Федерации, они обладают большей юридической силой, чем принятый Федеральный закон. Очевидно, что в рассматриваемой части комментируемый Закон, поставив процесс принятия решения о замене военной службы АГС под контроль военных комиссаров, являющихся должностными лицами военного ведомства, вступил в противоречие с упомянутыми международными стандартами и нормами, гарантирующими независимость и автономность органов или должностных лиц, принимающих решение о замене военной службы АГС, от военного ведомства.

Данное противоречие также может быть устранено при создании комиссии по АГС. В частности, эта комиссия, сформированная главой органа местного самоуправления без участия военкомата, может решать вопрос и о замене военной службы на АГС, и о месте прохождения АГС с учетом профессии, специальности и квалификации гражданина.

Наличие оснований для освобождения или отсрочки от призыва на военную службу позволяет гражданину не обращаться с заявлением о замене военной службы альтернативной гражданской и не получать соответствующего заключения комиссии. Данное заключение, является лишь одним из доказательств возникновения у гражданина права на замену военной службы альтернативной гражданской. Поэтому гражданин не может быть лишен возможности реализации конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской при отсутствии указанного заключения и вынесении решения о призыве на военную службу. Как уже отмечалось, данное решение может быть обжаловано в судебном порядке. Основанием для такого обжалования может стать ч. 3 ст. 59 Конституции РФ, гарантирующая возникновение права на замену военной службы альтернативной гражданской после возникновения у гражданина обязанности по прохождению военной службы, которую и призвана заменить АГС. При рассмотрении данной жалобы суд обязан дать оценку доводам гражданина о возникновении у него права на замену военной службы альтернативной гражданской. Наличие этого права должно влечь удовлетворение заявления гражданина и обязанность направить его для прохождения АГС. Исполнение данного решения также может происходить путем определения полномочным органом по труду места прохождения гражданином АГС, что соответствует и конституционным требованиям, и положениям международно-правовых норм.

В п. 3 ст. 13 комментируемого Закона сказано, что решение о направлении гражданина на АГС может быть принято только после достижения им возраста 18 лет. В связи с этим следует признать, что данный Закон ограничивает возникновение права на замену военной службы АГС возрастом 18 лет. Очевидно, что соответствующее заключение призывной комиссии не может заменить решение о направлении гражданина для прохождения АГС взамен военной. Данное ограничение также не может быть признано соответствующим Конституции РФ и международным нормам об АГС, которые не предусматривают подобных ограничений. Введение указанного возраста лишает права на замену военной службы альтернативной гражданской лиц, поступивших на первый курс военных училищ после окончания школы. При возникновении у них вероисповедания или убеждений, препятствующих несению военной службы, они могут потребовать ее замены АГС. В связи с изложенным единственным основанием для постановки вопроса о замене военной службы альтернативной гражданской является признание гражданина годным к несению военной службы и заяв-

ление гражданина о наличии вероисповедания или убеждений, препятствующих несению военной службы. Вопрос о замене военной службы альтернативной гражданской может быть решен в соответствии со ст. 59 Конституции РФ и международно-правовыми актами и до достижения гражданином, признанным годным к военной службе, возраста 18 лет.

4. В п. 4 ст. 13 рассматриваемого Закона основанием для лишения гражданина права на замену военной службы альтернативной гражданской названа неявка гражданина без уважительных причин на заседание призывной комиссии, которая вправе вынести решение об отказе в прохождении АГС взамен военной вопреки собственному заключению о наличии у гражданина данного права. И в этом случае реализация конституционного права гражданина поставлена в зависимость от прохождения определенной процедуры, которая на существо возникшего права повлиять не может. Однако правовым последствием уклонения от данной процедуры названо лишение конституционного права. Такое ограничение не согласуется с ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, поскольку не подчинено ни одной из перечисленных в названной норме целей, в силу чего должно действовать общее правило, согласно которому процедурные нарушения учитываются при вынесении решения только тогда, когда они влияют на существо принимаемого решения. В рассматриваемой ситуации неявка гражданина на заседание полномочного органа не влияет на существо принимаемого решения. В связи с этим и данное противоречие может быть разрешено при рассмотрении в судебном порядке дел об АГС. Отказ в замене военной службы альтернативной гражданской по причине неявки гражданина на заседание призывной комиссии, которая вообще в соответствии с конституционными и международно-правовыми нормами не должна иметь отношение к решению вопросов об АГС, означает, что конституционное право ограничивается формальными процессуальными соображениями, установленными комментируемым Федеральным законом. Хотя в ст. 2 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина провозглашены высшей ценностью, их защита отнесена к обязанностям государства. Ограничение прав и свобод человека и гражданина может происходить лишь для достижения перечисленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ целей. Ни одна из указанных целей при таком отказе не может быть достигнута, в связи с чем он противоречит конституционным и международно-правовым требованиям.

Данный отказ может быть обжалован в судебном порядке. При рассмотрении заявления о его признании незаконным суд в пер-

вую очередь обязан дать оценку доводам гражданина о наличии конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. Наличие этого права позволяет признать незаконным его ограничение путем вынесения решения призывной комиссии по рассматриваемому основанию. Отказ судебных органов от исследования обстоятельств возникновения права на замену военной службы альтернативной гражданской является нарушением права на судебную защиту. Судебная защита предполагает оценку доводов гражданина о наличии конституционного права, принятие мер по его реализации при установлении факта его возникновения. Невыполнение судом этих требований является нарушением права на судебную защиту в отношении конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской.

Статья 14. Направление гражданина к месту прохождения альтернативной гражданской службы

1. К месту прохождения альтернативной гражданской службы гражданина направляет военный комиссар в соответствии с решением призывной комиссии и согласно плану специально уполномоченного федерального органа исполнительной власти.

2. Гражданин, направляемый на альтернативную гражданскую службу, является в военный комиссариат в срок, указанный в повестке военного комиссариата, и получает под расписку предписание для убытия к месту прохождения альтернативной гражданской службы.

Гражданин обязан явиться к месту прохождения альтернативной гражданской службы в указанные в предписании сроки.

1. Как следует из п. 2 ст. 10 комментируемого Закона, направление граждан на АГС организует глава органа местного самоуправления совместно с военным комиссаром и осуществляет призывная комиссия в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» и настоящим Законом. В п. 1 ст. 14 рассматриваемого Закона сказано, что к месту прохождения АГС гражданина направляет военный комиссар в соответствии с решением призывной комиссии и согласно плану специально уполномоченного федерального органа исполнительной власти. Следовательно, призывная комиссия настоящим Законом наделена полномочиями по принятию решения о замене военной службы альтернативной гражданской. Реализацию данного решения осуществляет военный комиссар в соответствии с утвержденным на федеральном уровне планом. В связи с изложенным напрашива-

ется вывод о том, что полномочиями по определению места прохождения АГС наделен военный комиссар. С учетом того, что в принятом Законе предусмотрена возможность прохождения данной службы и в воинских формированиях, нетрудно предположить существование остаточного принципа направления лиц, получивших право на замену военной службы АГС, в организации, не имеющие отношения к силовым структурам.

В соответствии с п. 1 ст. 14 комментируемого Закона, к месту прохождения АГС гражданина направляет военный комиссар в соответствии с решением призывной комиссии и согласно плану специально уполномоченного органа исполнительной власти. Данная формулировка позволяет сделать вывод, что место прохождения АГС будет определять военный комиссар после вынесения соответствующего решения призывной комиссией на основании имеющегося плана органа исполнительной власти. Таким образом, не только заключение и решение о замене военной службы альтернативной гражданской, но и выбор конкретного места ее прохождения зависит от военного комиссара.

Направление к месту АГС военным комиссаром также вступает в противоречие с конституционными и международно-правовыми нормами, т.к. решение об этом принимает руководитель военной организации, тогда как вопросы, касающиеся АГС, должны решаться должностными лицами или органами, действующими автономно от военного ведомства. В связи с этим решение о направлении к месту прохождения АГС может быть обжаловано по причине его принятия лицом, которое не должно иметь таких полномочий.

Направление к месту прохождения АГС должно соответствовать критериям, рассмотренным в комментарии к ст. 4 комментируемого Федерального закона, в частности в нем должно быть отражено волеизъявление гражданина. Нарушение требований законодательства при направлении на АГС является основанием для его обжалования в судебном порядке. При рассмотрении такой жалобы на военном комиссаре лежит обязанность по доказыванию законности и обоснованности выданного им направления к месту прохождения АГС. Доказать законность и обоснованность невозможно хотя бы по той причине, что военный комиссар в соответствии с конституционными и международно-правовыми нормами не может иметь подобных полномочий. Удовлетворение жалобы на незаконные действия по направлению к месту прохождения АГС не должно влечь для гражданина неблагоприятных последствий, в связи с чем судебным решением соответствующий орган по труду может быть обязан направить к месту прохождения АГС

гражданина с соблюдением требований законодательства, в т.ч. имеющего высшую юридическую силу.

Время судебной защиты права на определение места прохождения АГС должно входить в срок данной службы. В п. 3 ст. 5 комментируемого Федерального закона началом АГС предписано считать день убытия к месту прохождения АГС. Место прохождения АГС должно быть определено с соблюдением требований законодательства, в частности конституционных и международно-правовых норм. Если убытие не состоялось в связи с незаконным определением места прохождения АГС, то срок должен исчисляться с момента выдачи направления на АГС, в т.ч. и признанного незаконным в судебном порядке. В подобной ситуации гражданин не может нести бремя неблагоприятных последствий за незаконное направление к месту прохождения АГС, в связи с чем в срок АГС должно входить время, в течение которого полномочные органы принимали меры по определению места прохождения АГС с соблюдением законодательства. Ведь в рассматриваемой ситуации убытие гражданина не состоялось по причине незаконных действий военного комиссара, нарушившего законодательство при направлении гражданина к месту прохождения АГС. Поэтому срок, в течение которого гражданин не мог приступить к работе по АГС по вине должностного лица, выдавшего незаконное направление к месту прохождения АГС, по сути своей является простым не по вине работника и не только включается в срок трудовой деятельности, одним из видов которой выступает АГС, но и должен быть оплачен применительно к требованиям ст. 157 ТК РФ за счет средств органа, руководитель которого принял незаконное решение.

2. Вызов и явка гражданина в военкомат для получения предписания для убытия к месту прохождения АГС также вступают в противоречие с конституционными и международно-правовыми нормами, поскольку ставят гражданина, у которого возникло право на замену военной службы альтернативной гражданской, в зависимость от должностных лиц военного ведомства, которые не должны допускаться к решению вопросов, касающихся АГС.

В соответствии с п. 2 ст. 14 настоящего Закона гражданин, направляемый на АГС, должен явиться в военный комиссариат по повестке и получить под расписку предписание для убытия к месту прохождения АГС. Данная процедура свидетельствует о зависимости гражданина, имеющего право на прохождение АГС, от должностных лиц военного ведомства, хотя альтернативная служба гражданского характера не должна ставиться в зависимость от решений представителей военных учреждений. Комментируемый

Закон отдает процедуру направления на АГС полностью на откуп представителям военного ведомства, несмотря на то, что после принятия решения полномочным органом о наличии у гражданина права на замену военной службы альтернативной гражданской гражданин уже не должен соприкасаться с военными учреждениями и должностными лицами, поскольку его альтернативная служба должна носить гражданский характер. Однако рассматриваемый Закон и процедуру направления гражданина, получившего право на АГС, подчинил решению военных комиссаров. Нельзя не заметить, что подобное подчинение гражданских лиц представителям военного ведомства вступает в противоречие со ст. 59 Конституции РФ и рассмотренными нормами международных актов, т.к. свидетельствует о военном характере процедуры направления на АГС. Данное противоречие также может быть устранено при рассмотрении дел об АГС путем предоставления права направления на АГС органам исполнительной власти и местного самоуправления, которые автономны в своей деятельности от военного ведомства.

В связи с изложенным гражданин, у которого возникло право на замену военной службы альтернативной гражданской, вправе обжаловать вызов в военный комиссариат, а также предписание об убытии к месту прохождения АГС. При рассмотрении подобной жалобы у военного комиссара возникает обязанность по доказыванию законности действий по вызову гражданина, поступающего на АГС, в военкомат, а также по выдаче предписания по убытию к месту прохождения АГС. Доказать законность и обоснованность этих действий невозможно уже потому, что лица военного ведомства не могут иметь отношения к решению вопросов, касающихся прохождения АГС. Кроме того, в предписании указывается место прохождения АГС, которое должно быть определено с соблюдением требований законодательства, и в первую очередь, имеющего высшую юридическую силу. Признание действий по вызову гражданина в военный комиссариат и предписания об убытии незаконными в судебном порядке должно влечь вынесение решения об обязанности соответствующего органа по труду обеспечить убытие гражданина к месту прохождения АГС, которое должно быть определено с соблюдением требований законодательства.

Комментируемым пунктом на гражданина возложена обязанность прибыть к месту прохождения АГС в сроки, указанные в предписании. Однако данная обязанность может возникнуть лишь в том случае, если выданное предписание соответствует действующему законодательству. Признание предписания незаконным

или необоснованным освобождает гражданина от обязанности его исполнения. Но при этом в части определения срока начала АГС предписание не может быть признано недействительным, поскольку гражданин не может нести бремя неблагоприятных последствий за совершение незаконных действий должностными лицами. Поэтому срок АГС должен исчисляться с даты, определенной в предписании для убытия к месту прохождения АГС. И в данном случае время, прошедшее с момента выдачи незаконного предписания до устранения нарушений законодательства, является простоем в трудовой деятельности не по вине работника. Данный простой включается в срок АГС, которая выступает в качестве одного из видов трудовой деятельности.

Статья 15. Разрешение споров, связанных с направлением граждан на альтернативную гражданскую службу

Решение призывной комиссии об отказе в замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой может быть обжаловано гражданином в суд в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

В случае обжалования гражданином указанного решения его выполнение приостанавливается до вступления в законную силу решения суда.

В ч. 1 комментируемой статьи указано лишь на возможность обжалования решения призывной комиссии об отказе в замене военной службы альтернативной гражданской. Однако в судебном порядке могут быть обжалованы любые действия государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц этих органов. Поэтому гражданин может обжаловать в суд и решение о направлении к месту прохождения АГС, которое должно быть определено в соответствии с законодательством, вызовы военного ведомства, направления на медицинскую комиссию, предписания об убытии к месту прохождения АГС, медицинское заключение о годности к военной службе, решение о призыве на военную службу, любые другие решения органов государственной власти, местного самоуправления, их должностных лиц. При обжаловании решений призывной комиссии следует помнить, что в ее состав входят должностные лица различных государственных органов и органов местного самоуправления, которые выполняют при работе в комиссии свои должностные обязанности. В связи с чем к участию в деле об обжаловании действий призывной комиссии должны быть привлечены государственные органы и органы

местного самоуправления, государственные и муниципальные учреждения, представители которых выполняют должностные обязанности в призывной комиссии. Перечисленные органы и учреждения привлекаются к участию в деле при обжаловании решения призывной комиссии в качестве заинтересованных лиц. В соответствии с п. 1 ст. 27 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (в редакции ФЗ от 22 августа 2004 г. № 122-ФЗ) в состав призывной комиссии входят: 1) глава местной администрации; 2) военный комиссар; 3) врач, руководящий работой по медицинскому освидетельствованию граждан, подлежащих призыву на военную службу; 4) представитель соответствующего органа внутренних дел; 5) представитель соответствующего органа управления образованием; 6) представитель соответствующего органа службы занятости населения (в части вопросов, касающихся АГС). Органы и организации, с которыми перечисленные лица состоят в служебных или трудовых отношениях, должны быть привлечены к участию в деле об обжаловании решения призывной комиссии в качестве заинтересованных лиц. Признание решения призывной комиссии незаконным позволяет на основании требований ст. 1068 ГК РФ заявить о возмещении убытков, причиненных работниками названных органов и учреждений при исполнении трудовых обязанностей в призывной комиссии. Исполнение судебного решения о незаконности действий призывной комиссии и обязанности восстановить нарушенное право гражданина может быть произведено путем возложения соответствующих обязанностей на один из перечисленных органов. Например, суд вправе возложить на орган службы занятости населения обязанность по определению места прохождения АГС и направлению к данному месту.

В судебном порядке могут быть обжалованы и отдельные действия перечисленных органов и организаций, например, медицинской комиссии – о признании гражданина годным к прохождению военной службы, военного комиссара – о направлении к месту прохождения АГС, выдаче предписания, любые другие действия и решения. При рассмотрении жалоб на действия (бездействие) указанных органов и организаций в соответствии с ч. 2 ст. 6 Закона РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан» на них возлагается обязанность документально доказать законность обжалуемых действий (решений). В свою очередь гражданин освобождается от обязанности по доказыванию незаконности этих действий (решений), но должен доказать факт нарушения своих прав и свобод такими решениями (действиями).

Признание действий (решений) незаконными и (или) необоснованными позволяет гражданину в порядке искового производства потребовать возмещения причиненных по вине перечисленных органов и организаций убытков, а также компенсацию морального вреда.

Обращение и рассмотрение жалоб на действия и решения призывной комиссии, органов и организаций, работники которых исполняют в ней трудовые или служебные обязанности, должно происходить по правилам, установленным ст. 254-257 ГПК РФ. При рассмотрении таких жалоб применим также Закон РФ «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан».

В ч. 2 комментируемой статьи говорится о приостановлении исполнения обжалуемого в порядке судебного производства решения до вступления в законную силу судебного решения. Естественно, что исполнению подлежит лишь решение, которое признано законным и обоснованным вступившим в законную силу судебным решением. Хотя в комментируемой статье говорится о приостановлении исполнения лишь решения об отказе в замене военной службы альтернативной гражданской, данное правило применимо ко всем без исключения решениям, обжалуемым в судебном порядке. Несмотря на то, что в ч. 4 ст. 254 ГПК РФ говорится о праве суда приостановить оспариваемое решение до вступления в законную силу решения суда, исходя из принципа процессуальной аналогии, закрепленного в ч. 4 ст. 1 ГПК РФ, процессуальное правило о приостановлении исполнения решения, касающегося АГС, вытекающее из содержания комментируемой статьи, применимо ко всем без исключения случаям обжалования действий (решений), касающихся АГС, поскольку данное правило закреплено в рассматриваемом Федеральном законе, предметом которого являются и процессуальные отношения при рассмотрении жалоб на действия (решения) в сфере АГС. Более того, в названии комментируемой статьи говорится о разрешении споров, связанных с направлением граждан на АГС. Как известно, споры рассматриваются лишь в исковом производстве, в связи с чем напрашивается вывод, что исполнение любого решения перечисленных органов и организаций должно приостанавливаться до окончания производства по делам, возникающим из публично-правовых отношений, и искового производства. Следовательно, установленное в ч. 2 комментируемой статьи правило предполагает приостановление любого решения в области АГС до вступления в законную силу судебного решения, вынесенного в порядке искового производства, а так-

же при производстве по делам, возникающим из публично-правовых отношений.

Судебное решение вступает в силу по истечении срока на его кассационное обжалование. В ст. 338 ГПК РФ говорится о том, что кассационная жалоба подается в течение десяти дней со дня принятия решения судом в окончательной форме. В соответствии со ст. 199 ГПК РФ составление мотивированного решения может быть отложено судом на срок не более пяти дней. Участники гражданского процесса должны быть уведомлены о времени принятия решения судом в окончательной форме. Данное правило вытекает из содержания ст. 10, 157 ГПК РФ, предполагающих оглашение полного текста судебного решения, что и означает окончание непрерывного судебного процесса. В связи с чем срок на подачу кассационной жалобы должен исчисляться с момента уведомления участника гражданского процесса об изготовлении судебного решения в окончательной форме. Однако после вынесения резолютивной части решения может быть подана краткая кассационная жалоба с изложением оснований, по которым судебное решение должно быть отменено. Очевидно, что комментируемый Федеральный закон имеет в своем содержании великое множество оснований для обжалования судебных решений. Данные основания могут быть конкретизированы в дополнении к краткой кассационной жалобе.

После кассационного обжалования судебное решение вступает в силу с момента вынесения определения судом кассационной инстанции. В свою очередь кассационное определение обжалуется в порядке судебного надзора. Вынесение судом кассационной инстанции нового решения, которое вступает в законную силу с момента его вынесения, позволяет обжаловать процедуру его вынесения, т.к. в этом случае нарушается право одного из участников гражданского процесса на действительное обжалование судебного постановления.

Глава 3. ПРОХОЖДЕНИЕ АЛЬТЕРНАТИВНОЙ ГРАЖДАНСКОЙ СЛУЖБЫ

Статья 16. Порядок прохождения альтернативной гражданской службы

1. Порядок прохождения альтернативной гражданской службы определяется настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

2. Работодатель, к которому гражданин прибыл из военного комиссариата для прохождения альтернативной гражданской службы, обязан заключить с ним срочный трудовой договор на период прохождения альтернативной гражданской службы в этой организации и в трехдневный срок уведомить об этом военный комиссариат, который направил гражданина на альтернативную гражданскую службу, а также федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация.

3. Перевод гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу, из одной организации в другую осуществляется по основаниям и в порядке, которые определяются положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы.

4. По решению федеральных органов исполнительной власти или органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в пределах их компетенции граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу в организациях, подведомственных этим органам, могут привлекаться к ликвидации последствий стихийных бедствий, катастроф и иных чрезвычайных ситуаций на территории Российской Федерации.

1. К сожалению, в комментируемом пункте перечислены далеко не все нормативные правовые акты, регламентирующие порядок прохождения АГС взамен военной. Причем в нем не указаны нормативные правовые акты, имеющие более высокую юридическую силу по отношению к актам, перечисленным в его содержании. В частности, не указан ТК РФ, который в соответствии с ч. 1 ст. 349 ТК РФ применим к лицам, проходящим заменяющую военную АГС, с особенностями, предусмотренными настоящим Федеральным законом. Но при этом в ч. 2 ст. 349 ТК РФ определены рамки установления особенностей комментируемым Федеральным законом по отношению к лицам, проходящим АГС. В ч. 2 ст. 349 ТК РФ говорится о том, что такие особенности должны касаться лишь особых условий оплаты труда, а также дополнительных льгот и преимуществ. Поэтому положения комментируемого Федерального закона должны применяться к труду лиц, проходящих АГС, в части установления особых условий оплаты труда, предоставления им иных дополнительных льгот и преимуществ.

Отсутствует в комментируемой статье и упоминание о конституционных и международно-правовых требованиях, которые должны иметь высшую юридическую силу и потому применяться в первую очередь при определении порядка прохождения АГС, которая заменяет собой военную службу.

Кратко остановимся на этих требованиях.

При определении места прохождения АГС необходимо учитывать и волеизъявление гражданина в пределах утвержденного перечня работ, профессий, должностей и организаций, в которых может проходить эта служба. На прохождение АГС заключается срочный трудовой договор. В силу требований ст. 37 Конституции РФ, ст. 56 ТК РФ трудовой договор является соглашением между работником и работодателем. Хотя работа на АГС не относится к принудительному труду, у граждан, поступающих на АГС, должен быть выбор исходя из имеющихся видов работ, профессий и должностей, отнесенных к АГС, а также организаций, в которых возможно прохождение такой службы. Поэтому при направлении на АГС необходимо выяснять и учитывать волеизъявление гражданина по поводу места ее прохождения. Отказ в удовлетворении просьбы гражданина о месте прохождения АГС должен быть мотивирован. Данный отказ может быть обжалован в установленном законодательством порядке. Кроме того, гражданин не может быть лишен права обращения в органы, полномочные разрешить его требования, с заявлением об обязанности заключить трудовой договор с конкретной организацией, в которой возможно прохождение АГС, и (или) для выполнения определенной работы, входящей в перечень профессий и должностей по прохождению АГС. Основанием для удовлетворения заявления гражданина о месте прохождения АГС в соответствии с п. 5 ст. 4 комментируемого Закона являются наличие соответствующего образования, специальности, квалификации, опыта работы по предполагаемой профессии или должности, состояние здоровья и семейное положение гражданина, а также потребность организаций в трудовых ресурсах. Перечисленные обстоятельства имеют решающее значение для определения места прохождения АГС. В рассматриваемом Законе они не связаны с волеизъявлением гражданина, имеющего право на замену военной службы альтернативной гражданской, хотя при заключении трудового договора волеизъявление гражданина должно быть учтено в качестве обстоятельства, имеющего значение для принятия правового решения. В связи с изложенным при принятии решения о месте прохождения АГС следует учитывать мнение гражданина о месте прохождения АГС. Отсутствие такого учета и необоснованный отказ от учета мнения гражданина о месте прохождения АГС не позволяет признать принятое решение соответствующим ст. 37 Конституции РФ и ст. 56 ТК РФ.

В п. 3 ст. 4 Конвенции о защите прав человека и основных свобод, п. 2 ст. 2 Конвенции МОТ № 29 о принудительном или обяза-

тельном труде исчерпывающим образом определены виды трудовой деятельности, которые не включаются в понятие «принудительный или обязательный труд». В ч. 4 ст. 4 ТК РФ также определены виды работ, которые не входят в понятие «принудительный труд». В частности, в ст. 4 ТК РФ в принудительный труд не включены работы, выполняемые на основании вступившего в законную силу приговора суда под надзором государственных органов, ответственных за соблюдение законодательства при исполнении судебных приговоров.

В пп. «с» п. 2 ст. 2 Конвенции МОТ № 29 о принудительном или обязательном труде в качестве условий, позволяющих исключить выполняемую осужденными работу из понятия принудительного или обязательного труда, названо не только ее выполнение под надзором полномочных государственных органов, но и отказ от уступки или передачи осужденных в распоряжение частных лиц, компаний или обществ. Следовательно, нормы международно-правовой регламентации труда запрещают использование даже лиц, отбывающих наказание, для работы в интересах физических или юридических лиц. Отсутствие аналогичного правила в ст. 4 ТК РФ на основании ч. 4 ст. 15 Конституции РФ обязывает правоприменителей руководствоваться положениями ст. 2 Конвенции МОТ № 29 о принудительном или обязательном труде. Рассматриваемое правило, как минимум по аналогии, применимо и к труду лиц, проходящих срочную военную службу, которые в силу требований законодательства должны выполнять именно перед государством определенные в нем обязанности.

Следует заметить, что в соответствии с ч. 3 ст. 59 Конституции РФ АГС заменяет военную службу, выступая в качестве обязанности гражданина перед государством. Поэтому правило о недопустимости уступки или передачи лиц, проходящих АГС, частным физическим или юридическим лицам должно распространяться и на них.

В международных актах о труде дан примерный перечень видов трудовой деятельности, которые в обязательном порядке должны быть включены в понятие «принудительный или обязательный труд». В пп. «а» ст. 1 Конвенции МОТ №105 об упразднении принудительного труда предписано включать в понятие «принудительный или обязательный труд» виды трудовой деятельности, которые используются в качестве средства политического воздействия или воспитания в качестве меры наказания за наличие или выражение политических взглядов или идеологических убеждений, противоположных установленной политической, социальной или

экономической системе. Очевидно, что установление более длительного срока прохождения АГС по сравнению с военной службой выступает в качестве меры наказания за убеждения, противоречащие сложившимся в обществе убеждениям о необходимости прохождения военной службы.

В пп. «б» ст. 1 Конвенции МОТ № 105 об упразднении принудительного труда в понятие «принудительный или обязательный труд» включена трудовая деятельность, которая используется в качестве метода мобилизации и использования рабочей силы для нужд экономического развития. Использование труда лиц, проходящих военную службу или АГС, физическими или юридическими лицами, а также государственными организациями с целью получения прибыли означает их использование для нужд экономического развития. В связи с этим можно сделать вывод о том, что нормы международно-правовой регламентации труда не позволяют использовать лиц, проходящих срочную военную службу, а также АГС для получения прибыли частными лицами и (или) государственными организациями, органами местного самоуправления. Причем размер получаемой прибыли для квалификации данного вида деятельности в качестве принудительного труда не имеет правового значения. Отсутствие прибыли при использовании труда названных лиц для нужд экономического развития, т.е. в организациях и у физических лиц, которые производят товары или оказывают платные услуги, также означает их привлечение к принудительному труду. Следовательно, военнослужащие, проходящие срочную службу, должны быть заняты исключительно исполнением обязанностей, имеющих непосредственную связь с ее прохождением. Лица, проходящие АГС, должны быть заняты исполнением возложенных на государство, органы местного самоуправления обязанностей, например, по социальному обеспечению граждан. Другие виды деятельности, осуществляемой указанными лицами, следует включать в понятие «принудительный труд». Исключение из этого правила составляют случаи, перечисленные в пп. «д» п. 2 ст. 2 Конвенции МОТ № 29 о принудительном или обязательном труде, ч. 4 ст. 4 ТК РФ, в частности, привлечение указанных лиц к работе при наличии таких чрезвычайных обстоятельств, как пожары, наводнения, голод, землетрясения, сильные эпидемии и эпизоотии, нашествие вредных животных, насекомых или паразитов растений, а также обстоятельств, ставящих под угрозу или могущих поставить под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего или части населения. Во всех остальных случаях привлечение указанных лиц к трудовой деятельности, не связан-

ной с выполнением обязанностей перед государством и обществом, следует рассматривать в качестве принудительного труда.

Требования ТК РФ, конституционные и международно-правовые нормы также следует учитывать при применении законодательства об АГС, которая выступает взамен обязанности гражданина по прохождению военной службы.

2. В ст. 4 комментируемого Закона говорится о том, что граждане проходят АГС индивидуально, а также в составе групп или формирований. Данное положение вступает в противоречие с п. 2 ст. 16 настоящего Закона, который предписывает заключение срочного трудового договора с лицами, проходящими АГС. Как известно, трудовой договор заключается с каждым работником индивидуально, каждый работник выполняет индивидуально определенные трудовые обязанности, в частности трудовую функцию по определенной специальности, квалификации, профессии или должности. В составе групп или формирований трудовой договор не может быть заключен, поскольку группа и формирования не могут выступать в качестве стороны трудового договора. В связи с этим работник не может нести ответственность за деятельность группы или формирования, он отвечает за исполнение индивидуальных обязанностей по трудовому договору. Данное противоречие необходимо устранить при применении нормативных правовых актов об АГС. В частности, следует исходить из индивидуального характера отношений, возникающих при заключении срочного трудового договора о прохождении АГС. Из ст. 4 комментируемого Закона усматривается, что АГС граждане будут проходить не только в организациях, подведомственных федеральным, региональным органам исполнительной власти и местного самоуправления, но и в организациях Вооруженных сил РФ, других войск, воинских формирований и органов в качестве гражданского персонала. Заметим еще раз, что прохождение альтернативной службы в организациях Вооруженных сил РФ, других войск и воинских формирований и органов в качестве гражданского персонала означает, что такая служба носит военный характер, т.к. связана с деятельностью военных ведомств, организаций и органов, тогда как АГС предполагает автономность организаций, в которых она проходит, от военных ведомств, организаций и органов. В ст. 59 Конституции РФ предусмотрено прохождение исключительно альтернативной службы гражданского характера. Поэтому направление на альтернативную службу в военные организации, формирования и органы вступает в противоречие с указанной конституционной нормой. Противоречит такое положение и перечисленным междуна-

родным нормам об АГС. В связи с этим в правоприменительной деятельности необходимо исключить возможность прохождения АГС в организациях Вооруженных сил РФ, других войск, воинских формирований и органов в качестве гражданского персонала. Данный вид деятельности должен проходить исключительно в гражданских организациях.

В п. 2 ст. 16 настоящего Закона на работодателя, к которому прибыл гражданин для прохождения АГС, возложена обязанность по заключению с ним срочного трудового договора на период прохождения службы, а также уведомления об этом военного комиссариата и органа исполнительной власти, которому подведомственна организация, заключившая данный трудовой договор. Из этой формулировки невозможно сделать вывод о том, какой орган является работодателем по отношению к гражданину, т.к. место прохождения АГС определяется без участия организации, которой предписано заключение трудового договора. В связи с этим эта организация не осуществляет функцию работодателя по подбору кадров. На нее возлагается обязанность по сообщению сведений о поступлении гражданина на АГС, хотя именно в данной организации будет трудиться гражданин. По всей видимости, названная организация выполняет роль работодателя по отношению к гражданину, поэтому ее не следует лишать функции подбора кадров, т.к. трудовой договор является соглашением между работником и работодателем. Заключение подобного соглашения предполагает наличие волеизъявления как работника, так и работодателя. Следовательно, при применении актов об АГС необходимо обеспечить участие организаций, являющихся работодателями, в определении места ее прохождения.

Статья 16 рассматриваемого Закона не препятствует соблюдению законодательства об АГС. В ней говорится о сообщении в соответствующий орган исполнительной власти, которому подведомственна организация, являющаяся работодателем по отношению к гражданину, проходящему АГС, сведений о нем. Данная формулировка не предполагает прохождения такой службы в организациях, подведомственных военным органам. Исключение военных органов, организаций, формирований из числа работодателей при прохождении альтернативной службы позволяет признать ее имеющей гражданский характер, что соответствует ст. 59 Конституции РФ и перечисленным международным нормам об АГС, хотя из комментируемого пункта следует, что гражданин прибывает для прохождения АГС из военного комиссариата. Как уже неоднократно отмечалось, решение о прохождении АГС, о направлении на

данную службу в соответствии с конституционными и международно-правовыми нормами должно приниматься органом, независимым от военного ведомства, в связи с чем в этой части комментируемая статья не должна применяться. В частности сообщение в военный комиссариат о гражданах, прибывших на АГС, не может быть признано обязанностью работодателя, возложенной на него с соблюдением требований законодательства. Возложение этой обязанности на работодателя вступает в противоречие с нормами, имеющими высшую юридическую силу, что исключает возможность применения комментируемого пункта в данной части.

Работодатели, т.е. организации, в которых может проходить АГС, могут заключать с гражданами, поступающими на данную службу, предварительные договоры, направлять в соответствующий орган по труду приглашения на работу конкретных лиц. Отказ в удовлетворении заявления работодателя о направлении к нему конкретного работника, направленного на АГС, должен быть мотивирован, он может быть обжалован и работодателем, и работником в вышестоящий орган по труду и (или) суд. Неисполнение предварительного трудового договора между работодателем и работником, поступающим на АГС, является нарушением действующего законодательства. В связи с чем государственные органы, органы местного самоуправления могут отказаться от исполнения такого договора только после его признания недействительным в установленном законодательством порядке. Поэтому полномочные государственные органы могут обжаловать данный договор в судебном порядке. В этом случае работодатель и работник будут выступать в качестве ответчиков. Однако основанием для признания подобного предварительного трудового договора недействительным могут быть лишь обстоятельства, которые в соответствии с действующим законодательством являются препятствием для его заключения, например, болезнь работника, отсутствие у него надлежащих профессиональных навыков. При рассмотрении подобных дел следует учитывать содержание ст. 9 ТК РФ, позволяющей работодателю заключить с работником трудовой договор, улучшающий его положение по сравнению с законодательством, в т.ч. по сравнению с комментируемым Федеральным законом. Заключение такого договора по месту жительства работника может рассматриваться им как положение, которое создает ему более благоприятные условия для прохождения АГС по сравнению с положениями комментируемого Федерального закона. Следует также иметь в виду, что оценку тому, улучшает или не улучшает трудовой договор положение работника по сравнению с законодательством, в соответствии со ст. 39 ГПК РФ, в которой закреплен принцип

диспозитивности, может давать лишь работник и работодатель, которые заключили такой договор. Государственным органам, органам местного самоуправления такого права не предоставлено. Таким образом, определение места прохождения АГС может и должно происходить с участием работника, поступающего на АГС, и работодателя, т.е. организации, в которой проходит данная служба. Немотивированный отказ в учете мнения сторон трудового договора о прохождении АГС является основанием для признания действий по направлению на АГС противоречащими законодательству.

3. В п. 44 Положения о порядке прохождения альтернативной гражданской службы перечислены следующие основания для перевода гражданина из одной организации в другую: 1) ликвидация организации; 2) сокращение штатной численности организации; 3) производственная необходимость; 4) наличие подтвержденных медицинским заключением противопоказаний для выполнения работы, предусмотренной трудовым договором, и невозможность перевода на другую работу в этой же организации; 5) наличие подтвержденных медицинским заключением противопоказаний для проживания в местности, где проходит АГС; 6) иные случаи (по решению Министерства здравоохранения и социального развития РФ). Нельзя не заметить, что перечисленные основания перевода лиц, проходящих АГС, на другую работу, не совсем соответствуют требованиям ТК РФ, который занимает более высокую ступень в иерархии нормативных правовых актов по сравнению с комментируемым Федеральным законом и Положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы. Поэтому при переводе на другую работу лиц, проходящих АГС, должны быть учтены требования ТК РФ. Прежде всего основанием для перевода может стать заявление работника. Отказ в его удовлетворении должен быть мотивирован. Такой отказ работник может обжаловать в судебном порядке. Обязанность по переводу работника возлагается у полномочных государственных органов при наличии уважительных причин для увольнения с работы, перечень которых дан в ч. 3 ст. 80 ТК РФ. К числу таких причин относятся установленные государственным органом, в частности государственной инспекцией труда или судом, нарушения работодателем требований законодательства по отношению к работнику, условий соглашения, коллективного договора или трудового договора, например, нарушение сроков выплаты заработной платы, выплата заработной платы не в полном размере. В соответствии с разъяснением Госкомтруда и ВЦСПС от 9 июля 1980 г. уважительными причинами для перевода лица, проходящего АГС, в другую местность должны

признаваться: 1) необходимость ухода за больным членом семьи; 2) перевод к месту жительства жены. Наличие рассмотренных обстоятельств влечет возникновение у полномочных государственных органов обязанности по переводу гражданина к другому месту прохождения АГС. Основанием для перевода является согласованное заявление работника и работодателя. В этом случае также возникает обязанность по переводу работника в другую организацию.

В соответствии с ч. 2 ст. 81 ТК РФ перевод в другую организацию лица, проходящего АГС, при сокращении численности или штата работников организации возможен только в том случае, если его невозможно трудоустроить с его согласия в организации, с которой он состоит в трудовых отношениях.

В соответствии со ст. 74 ТК РФ перевод по производственной необходимости может быть осуществлен лишь временно. При применении данного основания следует учитывать содержание п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации», в котором говорится о том, что в соответствии с п. 1 ст. 1 Конвенции МОТ № 29 о принудительном или обязательном труде на территории Российской Федерации должно быть исключено применение принудительного труда. Поэтому для временного перевода работника на другую работу законными могут быть признаны лишь чрезвычайные обстоятельства, в частности производственная авария, необходимость устранения последствий катастрофы. Таким образом, перевод лица, проходящего АГС, в другую организацию возможен лишь с соблюдением требований трудового законодательства, что предполагает получение согласия работника на такой перевод.

4. В п. 4 комментируемой статьи предусматривается привлечение лиц, проходящих АГС, на основании решения федерального органа исполнительной власти или органа государственной власти субъекта Российской Федерации к ликвидации последствий стихийных бедствий, катастроф и иных чрезвычайных ситуаций. Однако при осуществлении перевода на другую работу на основании решения государственного органа о ликвидации перечисленных чрезвычайных обстоятельств должны быть соблюдены требования ст. 74 ТК РФ. В частности, работник не может быть переведен на работу, которая противопоказана ему по состоянию здоровья. Срок такого перевода не должен превышать одного месяца. При переводе должна быть учтена квалификация работника. Перевод на работу, требующую более низкой квалификации, в соответствии с ч. 3 ст. 74 ТК РФ возможен лишь с согласия работника.

Статья 17. Отпуск гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу

1. Гражданину, проходящему альтернативную гражданскую службу, предоставляется отпуска в порядке, установленном Трудовым кодексом Российской Федерации.

2. Продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска и отпуска без сохранения заработной платы увеличивается на количество календарных дней, необходимых для проезда к месту использования отпуска и обратно.

1. В соответствии с ч. 1 ст. 122 ТК РФ работнику, проходящему АГС, ежегодно должен предоставляться оплачиваемый отпуск. Продолжительность этого отпуска не может быть меньше 28 календарных дней. В локальных актах организации, трудовом договоре может быть предусмотрено предоставление ежегодных оплачиваемых отпусков большей продолжительности. Одновременно с ежегодным основным работнику должен быть предоставлен дополнительный отпуск, предусмотренный законодательством, соглашениями, коллективным или трудовым договором.

На основании ч. 2 ст. 122 ТК РФ право на первый отпуск возникает у лица, проходящего АГС, по истечении шести месяцев работы. Данному праву корреспондирует обязанность работодателя предоставить данный отпуск. Отказ работодателя от предоставления данного отпуска позволяет лицу, проходящему АГС, самостоятельно воспользоваться правом на отпуск, поскольку его предоставление не зависит от усмотрения работодателя (пп. «д» п. 39 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации»).

В дальнейшем право на ежегодный оплачиваемый отпуск возникает у работника по истечении года работы, в срок которой входит и время использованного работником отпуска (ст. 121 ТК РФ). Перенесение отпуска на другое время возможно только с согласия работника. Поэтому отказ от предоставления отпуска работнику по истечении года работы позволяет воспользоваться отпуском самостоятельно с письменным извещением работодателя об этом не менее чем за три дня до использования отпуска.

В соответствии со ст. 124 ТК РФ отпуск лица, проходящего АГС, должен быть продлен на время временной нетрудоспособности работника, приходящейся на период отпуска, а также исполнения им государственных обязанностей, если законом предусмотрено исполнение этих обязанностей с освобождением от работы.

К числу таких обязанностей относится работа в качестве присяжного заседателя. Продление отпуска происходит путем сообщения работником работодателю сведений о возникновении обстоятельств, которые влекут продление ежегодного оплачиваемого отпуска. После чего у работодателя возникает обязанность по изданию приказа (распоряжения) о продлении отпуска на период нетрудоспособности или выполнения государственных обязанностей с освобождением от работы. Время ежегодных оплачиваемых отпусков, включая периоды их продления, входит в срок АГС.

На основании ст. 128 ТК РФ работодатель может предоставить работнику по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам отпуск без сохранения заработной платы. Работодатель обязан предоставить работнику отпуск без сохранения заработной платы в случае рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников – продолжительностью не менее пяти календарных дней, не считая времени проезда к месту использования отпуска и обратно. Отказ от предоставления работнику отпуска без сохранения заработной платы в перечисленных случаях позволяет ему самостоятельно реализовать право на отпуск, поскольку его предоставление не зависит от усмотрения работодателя.

В соответствии с ч. 9 ст. 136 ТК РФ средний заработок за время ежегодного оплачиваемого отпуска должен быть выплачен не менее чем за три дня до его начала. Нарушение этого правила позволяет работнику требовать продления отпуска, поскольку до выплаты среднего заработка такой отпуск не может считаться оплачиваемым. В подобной ситуации у работодателя возникает обязанность по продлению отпуска на количество приходящихся на период отпуска дней, которые не были своевременно оплачены. Отказ работодателя от продления отпуска в рассматриваемом случае позволяет работнику обратиться для защиты своих прав в государственную инспекцию труда и (или) суд.

На основании ст. 173-177 ТК РФ работодатель обязан предоставить работникам отпуска, необходимые для совмещения работы с обучением, в частности для поступления в имеющие государственную аккредитацию учебные заведения. Отказ от предоставления отпусков, предусмотренных законодательством для совмещения работы с обучением, позволяет работнику самостоятельно реализовать право на отпуск, поскольку и в данном случае его предоставление не зависит от усмотрения работодателя.

В соответствии со ст. 127 ТК РФ работник вправе реализовать право на полагающиеся ему отпуска с последующим увольнением

с АГС. В этом случае днем увольнения должен стать последний день отпуска. Лицу, проходящему АГС, в этом случае вовсе не обязательно возвращаться к месту прохождения АГС, документы, в частности трудовую книжку, работодатель может выслать работнику с его согласия по почте.

2. Работодатель обязан продлить ежегодный оплачиваемый отпуск и отпуск без сохранения заработной платы на количество календарных дней, необходимых для проезда к месту использования отпуска и обратно. Данной обязанности корреспондирует право работника на продление отпуска на время, необходимое для проезда к месту использования отпуска и обратно. Задержки в пути по уважительным причинам, например, ввиду нелетной погоды, включаются в понятие «время, необходимое для проезда к месту использования отпуска и обратно». В связи с этим у работодателя возникает обязанность, а у работника – корреспондирующее этой обязанности право на продление отпуска на время фактического нахождения в пути, включая вынужденные задержки.

Глава 4. ПРАВА, ОБЯЗАННОСТИ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ГРАЖДАН, ПРОХОДЯЩИХ АЛЬТЕРНАТИВНУЮ ГРАЖДАНСКУЮ СЛУЖБУ

Статья 18. Статус граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу

1. Статус граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, есть совокупность прав и свобод, гарантированных государством, а также их обязанностей и ответственности, установленных федеральными конституционными законами, настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

2. Граждане приобретают статус граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, с началом альтернативной гражданской службы и утрачивают его с окончанием альтернативной гражданской службы.

3. Гражданам, проходящим альтернативную гражданскую службу, в соответствии с положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы выдаются документы, подтверждающие прохождение ими альтернативной гражданской службы.

1. Статус граждан, проходящих АГС, определяется не только перечисленными в комментируемом пункте нормативными правовыми актами. Лица, находящиеся на АГС, обладают правами и свободами,

которые гарантированы в Конституции РФ, международно-правовых актах, в частности в конвенциях МОТ. Причем конституционные и международно-правовые нормы имеют высшую юридическую силу, в т.ч. по отношению к перечисленным в комментируемом пункте актам. Поэтому правоприменители должны соблюдать общие правила о соотношении требований конституционных и международно-правовых норм с положениями перечисленных в комментируемом пункте нормативных правовых актов. В них могут быть включены дополнительные по сравнению с Конституцией РФ и международно-правовыми нормами права и свободы человека и гражданина. Однако их ограничения, в т.ч. путем возложения на лиц, проходящих АГС, дополнительных обязанностей следует рассматривать как нарушение конституционных и международно-правовых норм. В связи с чем нормативные правовые акты, возлагающие на граждан, проходящих АГС, дополнительные обязанности по сравнению с Конституцией РФ, международно-правовыми нормами, ТК РФ вступают в противоречие с перечисленными нормативными правовыми актами, имеющими большую юридическую силу. При разрешении таких противоречий правоприменители должны руководствоваться нормативными правовыми актами, обладающими более высокой юридической силой.

2. Начало АГС может не совпадать с началом выполнения трудовых обязанностей, например, в срок АГС входит время, необходимое для проезда к месту прохождения АГС, время вынужденного отказа по предусмотренным законом основаниям от выполнения обязанностей по АГС. Однако в этот период лица, направленные для прохождения АГС, обладают соответствующими правами, являющимися одним из элементов их правового статуса, в частности правом на получение оплаты времени простоя не по вине работника, направленного на АГС. С окончанием срока АГС гражданин не утрачивает право требования от работодателя, других лиц исполнения возложенных на них законодательством обязанностей, например, по выплате заработной платы, оплате отпуска, по возмещению материального вреда, компенсации морального вреда. Предусмотренные законодательством, в т.ч. об АГС, права гражданина не утрачивают свою силу по окончании срока АГС. Данные права должны быть реализованы. Поэтому гражданин утрачивает права, предусмотренные законодательством об АГС, не с момента окончания срока АГС, а по исполнению полномочными лицами корреспондирующих этим правам обязанностей.

3. В соответствии с п. 9 Положения о порядке прохождения АГС гражданину, проходящему АГС, должно быть выдано соответствую-

ющее удостоверение. В этом же пункте основным документом учета прохождения гражданином АГС названа учетная карта. В названном пункте сказано о том, что формы бланков удостоверения гражданина, проходящего АГС, и учетной карты гражданина, проходящего АГС, порядок их заполнения и выдачи утверждаются Министерством здравоохранения и социального развития РФ по согласованию с Министерством обороны РФ. В соответствии с этим же пунктом бланки удостоверения и учетной карты изготавливаются по заказу Федеральной службы по труду и занятости и рассылаются в военные комиссариаты.

Утверждение названных форм с участием военного ведомства противоречит конституционным и международно-правовым нормам, предписывающим отнесение решения вопросов о прохождении АГС к полномочиям должностных лиц и органов, свободных в своей деятельности от военного руководства. В связи с чем данные формы могут быть обжалованы в Верховном Суде РФ по мотиву нарушения полномочий при их принятии.

Направление указанных форм военным комиссарам означает, что удостоверения и учетные карты лицам, направленным на АГС, будут выдаваться представителями военного ведомства. Военный комиссар выдает указанным лицам и предписание об убытии к месту прохождения АГС, и в случае необходимости проездные документы. Участие должностного лица военного ведомства в решении вопросов, касающихся АГС, позволяет заинтересованным лицам, права которых нарушены при применении перечисленных норм, потребовать проверки их конституционности. Кроме того, указанные документы определяют место прохождения АГС. В связи с этим их содержание может быть обжаловано в судебном порядке, в частности по причине нарушения требований законодательства при определении места прохождения АГС. При подаче такой жалобы могут быть использованы и аргументы о недопустимости участия представителей военного ведомства в решении вопросов, касающихся АГС. Суд своим решением может не только признать действия (решения) представителя военного ведомства незаконными и необоснованными, но и обязать восстановить нарушенное право гражданина путем возложения на соответствующую службу по труду и занятости обязанности по определению места прохождения АГС и выдаче документов, необходимых для ее прохождения. В этом случае конституционные и международно-правовые нормы не нарушаются, поскольку решение по поводу АГС принимает орган, который формально независим в своей деятельности от военного руководства.

Статья 19. Права граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, предоставляемые им социальные гарантии и компенсации

1. Граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, обладают правами и свободами человека и гражданина с некоторыми ограничениями, установленными федеральными конституционными законами, настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.

Гражданам, проходящим альтернативную гражданскую службу, предоставляются социальные гарантии и компенсации, связанные с особым характером их трудовой деятельности.

2. Время прохождения гражданином альтернативной гражданской службы засчитывается в общий и непрерывный трудовой стаж и в стаж работы по специальности.

Время прохождения гражданином альтернативной гражданской службы в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, а также в районах и местностях, где установлены районные коэффициенты и процентные надбавки к заработной плате, засчитывается в стаж работы в этих районах и местностях.

Время прохождения гражданином альтернативной гражданской службы на должностях и по профессиям, которые связаны с выполнением тяжелых работ и работ с вредными и (или) опасными условиями труда, засчитывается в стаж, дающий право на социальные гарантии и компенсации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

3. За гражданином, проходящим альтернативную гражданскую службу, сохраняется жилая площадь, занимаемая им до направления на альтернативную гражданскую службу. При этом он не может быть исключен из списков лиц, нуждающихся в улучшении жилищных условий.

4. За гражданином, работавшим до направления на альтернативную гражданскую службу в государственной или муниципальной организации, в течение трех месяцев после его увольнения с альтернативной гражданской службы сохраняется право поступления на работу в ту же организацию и на ту же должность, а при ее отсутствии – на другую равноценную работу (должность) в той же или, с согласия работника, другой организации.

5. За гражданином, направленным на альтернативную гражданскую службу в период его обучения в образовательном учреждении, при увольнении с альтернативной гражданской службы сохраняется право быть зачисленным для продолжения учебы в то образовательное учреждение и на тот курс, где он обучался до направления на альтернативную гражданскую службу.

6. Граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, имеют право на обучение во внерабочее время в образовательных учреждениях по заочной или очно-заочной (вечерней) форме обучения. Указанным гражданам предоставляются социальные гарантии и компенсации, предусмотренные Трудовым кодексом Российской Федерации для лиц, совмещающих работу с обучением. При этом им не может быть установлена (установлено) сокращенная рабочая неделя (сокращенное рабочее время).

7. Гражданам, проходящим альтернативную гражданскую службу, гарантируется право на охрану здоровья и медицинскую помощь. Медицинская помощь гражданам, проходящим альтернативную гражданскую службу, оказывается в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения по месту прохождения ими альтернативной гражданской службы.

8. Граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, имеют право на бесплатный проезд железнодорожным, воздушным, водным и автомобильным (за исключением такси) транспортом к месту прохождения альтернативной гражданской службы, в связи с переводом на новое место альтернативной гражданской службы, к месту жительства при использовании ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно (один раз в год), к месту жительства при увольнении с альтернативной гражданской службы.

Расходы, связанные с реализацией права граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, на бесплатный проезд к месту прохождения альтернативной гражданской службы, в том числе в связи с переводом на новое место альтернативной гражданской службы, и к месту жительства при увольнении с альтернативной гражданской службы, компенсируются за счет средств федерального бюджета в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

Расходы, связанные с реализацией права граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, на бесплатный проезд к месту жительства при использовании ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно, компенсируются за счет средств работодателя в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации.

1. В п. 1 комментируемой статьи перечислены нормативные правовые акты, в которых закреплены права и свободы лиц, проходящих АГС. Заметим, что эти акты даны в усеченном виде. В частности, в этом пункте не указаны Конституция РФ, Всеобщая декларация прав человека, Международный пакт о гражданских и политических правах, Международный пакт об экономических, со-

циальных и культурных правах, конвенции МОТ, другие международные акты, действующие на территории Российской Федерации, а также ТК РФ. Причем в этом же пункте сказано об ограничениях прав лиц, проходящих АГС. Однако права и свободы, провозглашенные в перечисленных актах, не могут быть ограничены нормами комментируемого Федерального закона, поскольку он обладает меньшей юридической силой по сравнению с ними. Подобные ограничения возможны лишь при внесении соответствующих изменений в вышестоящие по юридической силе акты, в частности в ст. 349 ТК РФ, но при этом должны быть указаны в качестве таких ограничений перечисленные в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ цели, которые определены в этой конституционной норме исчерпывающим образом. Достижение указанных целей может быть признано законным основанием для ограничения прав и свобод лиц, проходящих АГС, после внесения соответствующих изменений в законодательство об АГС. Без внесения таких изменений в ТК РФ подобные ограничения следует признавать противоречащими общим принципам регулирования трудовой деятельности, которые провозглашены в ст. 5 ТК РФ. Напомним, что в данной норме не предусмотрено принятие федеральных законов по регламентации трудовой деятельности, в т.ч. АГС, которые ограничивают права и свободы работников, закрепленные в нормах ТК РФ, в связи с чем само по себе издание специального Федерального закона не может быть признано законным поводом для ограничения трудовых прав работников, предусмотренных ТК РФ.

2. В ч. 1 комментируемого пункта предписано включать время АГС как в общий и непрерывный стаж, так и в стаж работы по специальности. Включение периода работы на АГС в общий и непрерывный стаж не должно вызывать особых трудностей, тогда как включение этого периода в специальный стаж может вызвать немалые трудности, например, включение данного периода в стаж педагогической деятельности, который является одним из видов специального стажа. Однако данная норма позволяет требовать включения времени прохождения АГС в специальный стаж. Хотя в специальный стаж период прохождения АГС будет включаться без особых проблем в том случае, когда трудовая деятельность, осуществляемая на АГС, является одним из видов специального стажа. К примеру, в медицинский стаж может быть включено время работы в качестве санитары больницы. В остальных случаях данный период может быть включен в специальный стаж при наличии соответствующего указания в правилах его подсчета. В частности, время военной службы включается во многие виды специаль-

ного стажа. Аналогичным образом может быть включено в специальный стаж время прохождения АГС.

В ч. 2 комментируемого пункта предусмотрено включение стажа работы в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях в стаж работы в этих районах и местностях. Но при этом следует помнить, что лицам, осуществляющим трудовую деятельность, в т.ч. на АГС, предоставляются льготы и преимущества, предусмотренные ст. 313-327 ТК РФ, а также Законом РФ «О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях», для работников, выполняющих трудовую функцию в этих районах и местностях. В частности, заработная плата этих работников должна выплачиваться с соответствующим коэффициентом, им должен предоставляться дополнительный оплачиваемый отпуск продолжительностью соответственно 24 и 16 календарных дней (ст. 321 ТК РФ).

В настоящее время действует следующий перечень районов Крайнего Севера и приравненных к ним местностей, выполнение трудовых обязанностей в которых, в т.ч. и при нахождении на АГС, предполагает предоставление указанных дополнительных по сравнению с другими работниками льгот и преимуществ.

УТВЕРЖДЕН
Постановлением Совета Министров СССР
от 10 ноября 1967 года № 1029

ПЕРЕЧЕНЬ
районов Крайнего Севера и местностей, приравненных
к районам Крайнего Севера, на которые распространяется
действие Указов Президиума Верховного Совета СССР
от 10 февраля 1960 года и от 26 сентября 1967 года
о льготах для лиц, работающих в этих районах и местностях
(в ред. Постановления Совета Министров СССР от 03.01.83 № 12)

С 01.01.92 территории Беломорского, Калевальского, Кемского, Лоухского, Муезерского, Сегежского районов и г. Костомукши Республики Карелия отнести к местностям, приравненным к районам Крайнего Севера. – Постановление Правительства РФ от 28.01.92 № 47.

Отнести с 01.06.92 Баргузинский, Курумканский и Окинский районы Бурятской ССР к местностям, приравненным к районам Крайнего Севера. – Указ Президента Российской Федерации от 25.03.92 № 295.

Отнести Кош-Агачский и Улаганский районы Республики Горный Алтай к местностям, приравненным к районам Крайнего Севера. – Постановление Правительства РФ от 09.04.92 № 239.

Отнести с 01.07.92 Ачанский, Джуенский, Омминский сельские Советы Амурского района Хабаровского края к местностям, приравненным, к районам Крайнего Севера. – Распоряжение Правительства РФ от 06.08.92 № 1419-р.

Отнести с 01.07.92 Гайнский, Косинский и Кочевский районы Коми-Пермяцкого автономного округа к местностям, приравненным к районам Крайнего Севера. – Указ Президента Российской Федерации от 16.09.92 № 1085.

Районы Крайнего Севера

Все острова Северного Ледовитого океана и его морей, а также острова Берингова и Охотского морей.

Мурманская область – (В частичное изменение Постановления Совета Министров СССР от 10.11.67 № 1029 включить с 01.07.90 г. Кандалакшу с территорией, находящейся в административном подчинении Кандалакшского городского Совета народных депутатов – Постановление Совета Министров СССР от 23.06.90 № 594).

Архангельская область – Ненецкий автономный округ и город Северодвинск с территорией, находящейся в административном подчинении Северодвинского городского Совета народных депутатов.

Коми АССР – города Воркута и Инта с территориями, находящимися в административном подчинении их городских Советов народных депутатов, и Усинский район, за исключением Усть-Лыжинского сельсовета.

Тюменская область – Ямало-Ненецкий автономный округ.

Красноярский край – Таймырский (Долгано-Ненецкий) и Эвенкийский автономные округа; города Игарка и Норильск с территориями, находящимися в административном подчинении их городских Советов народных депутатов; Северо-Енисейский и Туруханский районы.

Иркутская область – Катангский район, Якутская АССР, Магаданская область, Камчатская область.

Хабаровский край – Аяно-Майский и Охотский районы.

Сахалинская область – районы: Курильский, Ногликский, Охинский, Северо-Курильский и Южно-Курильский; город Оха.

Местности, приравненные к районам Крайнего Севера

Мурманская область – город Кандалакша с территорией, находящейся в административном подчинении Кандалакшского городского Совета народных депутатов.

Архангельская область – районы: Лешуконский, Мезенский и Пинежский.

Коми АССР – районы: Вуктыльский, Ижемский, Печорский, Сосногорский, Троицко-Печорский, Удорский и Усть-Цилемский; города Печора и Ухта с территорией, находящейся в административном подчинении Ухтинского городского Совета народных депутатов; Усть-Лыжинский сельсовет Усинского района.

Тюменская область – Ханты-Мансийский автономный округ.

Томская область – районы: Александровский, Бакчарский, Верхнекетский, Каргасокский, Колпашевский, Кривошеинский, Молчановский, Парабельский и Чаинский; города Колпашево и Стрежевой.

Красноярский край – районы: Богучанский, Енисейский, Кежемский и Мотыгинский; города Енисейск и Лесосибирск с территорией, находящейся в административном подчинении Лесосибирского городского Совета народных депутатов.

Иркутская область – районы: Бодайбинский, Братский, Казачинско-Ленский, Киренский, Мамскочуйский, Нижнеилимский, Усть-Илимский и Усть-Кутский; города Бодайбо, Усть-Илимск, Усть-Кут и Братск с территорией, находящейся в административном подчинении Братского городского Совета народных депутатов.

Бурятская АССР – Баунтовский и Северо-Байкальский районы.

Читинская область – районы: Каларский, Тунгиро-Олекминский и Тунгокоченский.

Амурская область – районы: Зейский, Селемджинский и Тындинский; города Зeya и Тында с территорией, находящейся в административном подчинении Тындинского городского Совета народных депутатов.

Приморский край – районы: Дальнегорский, Кавалеровский, Ольгинский и Тернейский; рабочий поселок Восток Красноармейского района с территорией, находящейся в административном подчинении Востокского поселкового Совета народных депутатов; Богуславецкий, Вострецовский, Дальнекутский, Измайлихинский, Мельничный, Рощинский и Таежненский сельсоветы Красноармейского района.

Хабаровский край – районы: Ванинский, Верхнебуреинский, Комсомольский, Николаевский, имени Полины Осипенко, Советско-Гаванский, Солнечный, Тугуро-Чумиканский и Ульчский; города Амурск, Комсомольск-на-Амуре, Николаевск-на-Амуре и Советская Гавань; рабочий поселок Эльбан Амурского района с территорией, находящейся в административном подчинении Эльбанского поселкового Совета народных депутатов; Вознесенский и Падалинский сельсоветы Амурского района.

Сахалинская область – все местности, за исключением местностей, перечисленных в перечне районов Крайнего Севера.

В перечисленных районах и местностях заработная плата работникам, проходящим АГС, должна выплачиваться с повышением на районные коэффициенты в диапазоне от 1,1 до 2 в зависимости от района, в котором она выплачивается.

При прохождении АГС, военной службы по призыву в указанных районах и местностях умаляются права лиц, проходящих указанную службу, по сравнению с военнослужащими, проходящими на названных территориях военную службу по контракту. В частности, время прохождения военной службы в перечисленных районах и местностях, засчитывается лицам, проходящим такую службу по контракту, в льготном исчислении, т.е. в большем количестве, чем фактическое время службы в этих районах и местностях. В связи с чем у них возникает право на досрочное увольнение с военной службы, срок которой сокращается на увеличенные в связи с прохождением данной службы в указанных районах и местностях периоды. Тогда как лица, проходящие АГС и военную службу по призыву, правом сокращения службы в связи с ее прохождением в названных районах и местностях не наделяются. Налицо ограничение прав указанных лиц на сокращение срока службы в зависимости от должностного положения лица, что прямо запрещено в ст. 19 Конституции РФ. Сказанное позволяет сделать вывод о том, что заинтересованные лица могут в установленном законодательством порядке поставить вопрос о неконституционности норм, не позволяющих уменьшить срок службы в связи с ее прохождением в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях.

В ч. 3 комментируемого пункта говорится о включении в специальный стаж времени работы лиц, находящихся на АГС, в тяжелых и вредных и (или) опасных условиях труда. Перечень вредных и (или) опасных факторов и работ, при выполнении которых предусмотрено специальное исчисление стажа и предоставление других льгот, утвержден приказом Министерства здравоохранения и социального развития РФ от 16 августа 2004 г. № 83 (Регистрационный номер 6015). К выполнению указанных работ могут быть на законных основаниях допущены лишь лица, которым они не противопоказаны по состоянию здоровья, что может быть подтверждено данными медицинского освидетельствования.

При выполнении тяжелых работ, работ с вредными и (или) опасными условиями труда лицам, выполняющим такие работы, в т.ч. и находящимся на АГС, предоставляются дополнительные льготы и компенсации. В частности, им устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени, дополнительные отпуска, они

должны быть обеспечены средствами индивидуальной и коллективной защиты от воздействия вредных и (или) опасных факторов. Отсутствие предусмотренных законодательством средств защиты позволяет на основании ст. 379-380 ТК РФ лицам, находящимся на АГС и привлекаемым к указанным работам, отказаться от их выполнения с сохранением среднего заработка и включением всего периода данного отказа в срок трудовой деятельности.

3. Лица, которые вынуждены были сняться с учета по месту жительства в связи с прохождением АГС, вправе по окончании службы вновь зарегистрироваться на прежней жилой площади, что является гарантией сохранения за ними права на занимаемую до направления на АГС жилую площадь. Согласия на данную регистрацию лиц, которые проживают на этой площади, при возвращении с АГС не требуется, поскольку право на жилую площадь за находившимся на АГС гражданином сохраняется на весь период службы. По этой причине по окончании службы он может без получения согласия других лиц восстановить данное право путем регистрации на жилой площади, на которой проживал до направления на АГС.

Гражданин, направленный на АГС, не может быть исключен из списка нуждающихся в улучшении жилой площади и в случае временной регистрации в другой местности. Проживание в другой местности не исключает права гражданина, проходящего АГС, на улучшение жилищных условий, в т.ч. на получение жилой площади в период прохождения АГС.

4. Государственный или муниципальный орган, в организации которого трудился гражданин, поступивший на АГС, обязан обеспечить его трудоустройство по окончании данной службы в той же или, с согласия гражданина, в другой организации. Данной обязанности корреспондирует право гражданина, прошедшего АГС, потребовать трудоустройства в указанной организации в течение трех месяцев с момента увольнения с АГС. Отказ от выполнения указанной обязанности является основанием для вынесения решения об обязанности провести трудоустройство гражданина, о возмещении ему причиненных в связи с ее невыполнением убытков и о компенсации морального вреда.

5. Гражданин, направленный на АГС в период обучения, вправе по окончании службы вернуться в образовательное учреждение, в котором он обучался, на тот же курс. Однако поступление на АГС не может служить препятствием для продолжения обучения гражданина, например, по заочной форме обучения. Совмещение АГС с обучением влечет возникновение у работодателя обязанности по

предоставлению гражданину, находящемуся на АГС, предусмотренных трудовым законодательством гарантий и компенсаций (ст. 173-177 ТК РФ). В частности, работодатель обязан предоставить оплачиваемый отпуск для сдачи аттестационных экзаменов, оплатить стоимость проезда и т.д. Следует иметь в виду, что предоставление учебного отпуска не зависит от усмотрения работодателя, в связи с чем гражданин, находящийся на АГС, может самостоятельно реализовать право на учебный отпуск.

6. В данном пункте сделана ссылка на нормы ТК РФ в части предоставления гарантий и компенсаций гражданам, выполняющим трудовые обязанности на АГС и совмещающим эти обязанности с обучением. Однако лица, направленные на АГС, этим пунктом лишаются права на сокращение рабочего времени на основании перечисленных норм трудового законодательства. Как уже отмечалось, данное ограничение вступает в противоречие со ст. 5, 349 ТК РФ. Более того, оно ограничивает конституционное право на образование. Причем данное ограничение никоим образом не связано с достижением перечисленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ целей. Поэтому отказ работодателя от сокращения рабочего времени на основании норм ТК РФ может стать предметом не только судебного разбирательства, но и проверки конституционности данного пункта. Во избежание правовых неурядиц в части сокращения рабочего времени лицам, направленным на АГС и совмещающим трудовые обязанности с обучением, работодатель вправе издать локальный акт, заключить коллективный договор с условием сокращения рабочего времени, что допускается ст. 8, 9 ТК РФ. В этом случае должен применяться акт, улучшающий положение работника, выполняющего трудовые обязанности на АГС, по сравнению с комментируемым Федеральным законом, в частности коллективный договор, иной локальный акт организации.

7. Комментируемым пунктом на государственные и муниципальные учреждения системы здравоохранения возложены обязанности по оказанию медицинской помощи гражданам по месту прохождения ими АГС. При оказании такой помощи не имеет правового значения наличие или отсутствие у гражданина медицинского полиса, а также наличие или отсутствие у него регистрации по месту прохождения АГС. Кроме того, следует помнить, что Правительством РФ Постановлением от 26 ноября 2004 г. № 690 утверждена Программа государственных гарантий оказания гражданам Российской Федерации бесплатной медицинской помощи на 2005 г. В ней перечислены виды медицинской помощи, которые должны быть оказаны гражданину бесплатно независимо ни от каких условий.

8. Правила компенсации за счет средств федерального бюджета и работодателей расходов, связанных с бесплатным проездом граждан, проходящих АГС, утверждены Постановлением Правительства РФ от 5 октября 2004 г. № 518. Данные правила воспроизведены в содержании настоящей работы. При их применении следует иметь в виду, что расходы по проезду к месту использования ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно должен нести работодатель. На основании ст. 127 ТК РФ ежегодный оплачиваемый отпуск лицу, проходящему АГС, может быть предоставлен с последующим увольнением. В этом случае возвращения гражданина, направленного на АГС, к месту ее прохождения не требуется. Документы об увольнении, включая трудовую книжку, могут быть высланы гражданину по почте. В подобной ситуации не требуется выделять средства из федерального бюджета на возвращение гражданина к месту жительства, а также средства работодателя на возвращение из отпуска к месту прохождения АГС. В связи с этим имеются правовые и экономические основания для предоставления гражданину ежегодных оплачиваемых отпусков с последующим увольнением с АГС.

Статья 20. Условия и оплата труда, социальное страхование и пенсионное обеспечение граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу

1. Продолжительность рабочего времени граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, а также правила охраны труда, техники безопасности и производственной санитарии устанавливаются в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Исполнение гражданином, проходящим альтернативную гражданскую службу, трудовых обязанностей при участии в мероприятиях, перечень которых определяется руководителем соответствующего федерального органа исполнительной власти либо руководителем органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация, где гражданин проходит альтернативную гражданскую службу, при необходимости проводится без ограничения общей продолжительности еженедельного рабочего времени. Порядок и условия предоставления отдыха, компенсирующего гражданину участие в указанных мероприятиях, определяются положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы.

2. Оплата труда гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу, производится организацией в соответствии с действующей в организации системой оплаты труда.

3. Организации, где предусматривается прохождение альтернативной гражданской службы, бесплатно обеспечивают общежитием граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу вне территории, где они постоянно проживают.

Размещение граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу в организациях Вооруженных сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, в одном здании с военнослужащими, проходящими военную службу по призыву, не допускается.

4. Обеспечение специальной одеждой, специальной обувью, другими средствами индивидуальной защиты и иное материальное обеспечение граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, осуществляются организациями в порядке, по нормам и в сроки, которые установлены законодательством Российской Федерации для соответствующего вида работ.

5. Граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, подлежат обязательному государственному социальному страхованию, а также государственному пенсионному обеспечению по инвалидности в соответствии с законодательством Российской Федерации.

1. В п. 1 ст. 20 комментируемого Закона сказано о том, что продолжительность рабочего времени граждан, проходящих АГС, а также правила охраны их труда, техники безопасности и производственной санитарии устанавливаются в соответствии с нормами трудового права. Следовательно, граждане, находящиеся на АГС, вправе требовать от работодателя соблюдения установленной трудовым законодательством продолжительности рабочего времени, обеспечения техники безопасности и производственной санитарии на основании требований трудового законодательства. Невыполнение работодателем обязанности по обеспечению безопасных условий труда может служить основанием для отказа от выполнения работы по договору об АГС. Признание такого отказа обоснованным влечет включение времени невыполнения гражданином обязанностей по трудовому договору в срок АГС.

Гражданин, проходящий АГС, может по основаниям, предусмотренным трудовым законодательством, привлекаться к работе за рамками нормальной продолжительности рабочего времени. Например, с согласия гражданина, выполняющего обязанности на АГС, он может быть привлечен к сверхурочной работе, с ним может быть заключен договор о внутреннем совместительстве, что предполагает выполнение им дополнительной работы за рамками

установленной для него продолжительности рабочего времени. Выполнение дополнительной работы должно быть компенсировано в порядке, установленном трудовым законодательством. В соответствии со ст. 152 ТК РФ работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени может быть компенсирована повышенной оплатой либо предоставлением другого времени отдыха, продолжительностью не менее отработанного сверх установленной для работника нормы времени. Выбор варианта компенсации остается за работником. В частности, работник, заключивший трудовой договор о внутреннем совместительстве, вправе потребовать компенсации дополнительно отработанного времени путем предоставления дополнительного отпуска, который должен суммироваться с основным ежегодным оплачиваемым отпуском. В этом случае отпуск работника, предоставляемый за работу на условиях внутреннего совместительства, не может быть меньше 28 календарных дней (ст. 115 ТК РФ), поскольку работа на условиях совместительства не является правовым основанием для уменьшения работнику ежегодного оплачиваемого отпуска. Но при этом продолжительность времени отдыха работника, в т.ч. дополнительного отпуска, не может быть меньше переработанных им часов. При нормальной продолжительности рабочего времени за каждые 8 часов переработки работнику должны предоставляться сутки отдыха, т.к. в этом случае он должен работать 8 часов в сутки. Ежегодный оплачиваемый и дополнительный отпуск за работу на условиях внутреннего совместительства, сверхурочную работу может по заявлению работника предоставляться с последующим увольнением с АГС. В этом случае документы об увольнении работника с его согласия могут быть отправлены по почте. Задержка в оформлении документов об увольнении, в частности несвоевременное вручение работнику трудовой книжки, является основанием для взыскания в его пользу среднего заработка за все время задержки по вине работодателя трудовой книжки. Причем средний заработок взыскивается как по основному месту работы, так и по работе на условиях внутреннего совместительства.

В ч. 2 п. 1 ст. 20 рассматриваемого Закона предусмотрена возможность утверждения руководителем федерального или регионального органа государственной власти, которому подведомственна организация, где гражданин проходит АГС, перечня мероприятий, проводимых без ограничения общей продолжительности ежедневного рабочего времени. Порядок и условия компенсации переработанных гражданином часов должен быть определен в подзаконных нормативных правовых актах об АГС. В связи с изложен-

ным у гражданина, проходящего АГС, возникает право самостоятельно вести учет отработанного рабочего времени и требовать компенсации переработанных сверх установленной трудовым законодательством продолжительности рабочего времени часов. Размер такой компенсации не должен умалять права и свободы лица, проходящего АГС. Например, время освобождения гражданина от прохождения АГС не может быть меньше количества переработанных им сверх нормальной продолжительности рабочего времени часов.

Употребление в комментируемом пункте формулировки о выполнении дополнительных работ без ограничения общей еженедельной продолжительности рабочего времени не означает, что лица, находящиеся на АГС, могут трудиться без ограничения рабочего времени. В соответствии со ст. 98 ТК РФ работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени на условиях внутреннего совместительства не должна превышать четырех часов в день и 16 часов в неделю. Поэтому гражданин, выполняющий в рамках АГС любые трудовые обязанности, не может трудиться более 12 часов в день и 16 часов в неделю. Превышение этих норм позволяет гражданину отказаться от выполнения работы за пределами нормальной продолжительности рабочего времени. К примеру, по истечении 12 часов работы в течение одного рабочего дня гражданин вправе прекратить работы, указанные в ч. 2 комментируемого пункта.

2. Работодатель обязан производить оплату труда гражданина, выполняющего трудовые обязанности на АГС, по действующим в организации ставкам оплаты труда. Данной обязанности корреспондирует право гражданина, выполняющего трудовые обязанности на АГС, получать равную с другими работниками оплату труда за выполнение аналогичной работы. Нарушение права гражданина на равную оплату за труд равной ценности является дискриминацией, что позволяет гражданину на основании ст. 23 Всеобщей декларации прав человека, ст. 7 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах, ст. 3, 4, 379, 380 ТК РФ отказаться от выполнения трудовых обязанностей до восстановления нарушенного права на получение оплаты за труд в полном размере, гарантированном работникам организации. Время такого отказа должно включаться в срок трудовой деятельности, поскольку оно должно быть оплачено как вынужденный прогул работника.

В ст. 421 ТК РФ говорится о том, что порядок и сроки поэтапного повышения минимальной заработной платы до размера прожиточного

точного минимума, а также механизм, гарантирующий выплату минимальной заработной платы в указанном размере, устанавливаются федеральным законом. Однако следует иметь в виду, что действующее законодательство возлагает на работодателей обязанность по выплате заработной платы в размере не ниже прожиточного минимума. В частности, в ст. 7 Конституции РФ Российская Федерация провозглашена социальным государством, которое должно обеспечивать достойную жизнь человека, в т.ч. и при установлении минимального размера оплаты труда. Достойная жизнь гражданина, находящегося на АГС, не может быть обеспечена при заработной плате ниже прожиточного минимума. Следовательно, данная конституционная норма в качестве юридически значимого обстоятельства рассматривает достойное обеспечение жизни человека при выплате заработной платы, т.е. гарантирует ее выплату в размере не ниже прожиточного минимума.

В ч. 3 ст. 23 Всеобщей декларации прав человека, ст. 7 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах каждому работающему, в т.ч. выполняющему трудовые обязанности на АГС, гарантируется выплата справедливого вознаграждения, обеспечивающего удовлетворительное вознаграждение для него самого и членов его семьи. Из этих норм также вытекает обязанность работодателя установить работнику заработную плату, обеспечивающую удовлетворительное существование для него и членов его семьи, т.е. не ниже прожиточного минимума на самого работающего и нетрудоспособных членов его семьи. Аналогичное правило закреплено в ст. 2 ТК РФ. В соответствии со ст. 15 Конституции РФ, п. 5 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 8 от 31 октября 1995 г. «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» перечисленные нормы обладают высшей юридической силой, их применение не может быть приостановлено путем включения ст. 421 ТК РФ в содержание внутреннего законодательства. В связи с чем отсутствие порядка, механизмов исполнения указанных норм, определенных федеральным законом, не освобождает правоприменителей от обязанности руководствоваться нормативными правовыми актами, имеющими высшую юридическую силу, а не нормами, которые вводят отсрочку для их применения. В связи с изложенным напрашивается вывод о том, что лица, направляемые на АГС, вправе требовать установления заработной платы в размере не ниже прожиточного минимума. Данному праву корреспондирует обязанность работодателя по выплате лицу, поступающему на АГС, заработной платы в размере не ниже прожиточного

го минимума. При установлении заработной платы лицу, проходящему АГС, следует учитывать его правовой статус, в частности отсутствие у него в полном объеме добровольного волеизъявления при выборе места работы, возможность привлечения к работе за рамками нормальной продолжительности рабочего времени и как следствие этого отсутствие возможности обеспечить удовлетворительное существование за счет других источников. В связи с изложенным лицам, проходящим АГС, должна обеспечиваться заработная плата в размере не ниже прожиточного минимума. Постановлением Правительства от 2 марта 2005 г. №105 величина прожиточного минимума на территории Российской Федерации в целом для трудоспособного населения определена в 2690 рублей. В регионах, в которых проходит гражданин АГС, этот минимум может быть другим. В связи с этим установленный Правительством РФ размер прожиточного минимума должен выступать в качестве гарантированного государством минимума при поступлении на АГС. В свою очередь регионы, принимающие граждан на АГС, за счет имеющихся средств могут повысить этот минимум. Данное повышение может состояться и за счет средств работодателей, что также допускается в ст. 8-9 ТК РФ. Выплата работнику, выполняющему трудовые обязанности на АГС, заработной платы в размере ниже прожиточного минимума означает, что он не получает гарантированную законодательством, имеющим высшую юридическую силу, заработную плату. В ст. 4 ТК РФ неполная выплата заработной платы включена в понятие «принудительный труд». Принудительный труд запрещен ст. 37 Конституции РФ, ст. 1 Конвенции МОТ № 29 о принудительном или обязательном труде, ст. 1 Конвенции МОТ № 105 об упразднении принудительного труда, ст. 4 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, ст. 4 ТК РФ. В связи с этим работник вправе отказаться от принудительного труда, в т.ч. и в случае выплаты ему заработной платы не в полном размере, гарантированном законодательством, имеющим высшую юридическую силу. Такой отказ разрешен ст. 45 Конституции РФ, ст. 379-380 ТК РФ, за время отказа за работником сохраняются все трудовые права, включая право на получение средней заработной платы. Поэтому время законного отказа от выполнения трудовых обязанностей по АГС включается в срок данной службы.

3. Работодатель обязан обеспечить бесплатно общежитием работника, прибывшего на АГС из другой местности. Данной обязанности корреспондирует право работника на бесплатное обеспечение общежитием за счет средств работодателя, если он проходит АГС

за границами населенного пункта, в котором проживает. При обеспечении лиц, прибывающих для прохождения АГС из другой местности, общежитиями должны быть соблюдены требования законодательства. В соответствии с п. 2 Примерного положения об общежитиях, утвержденного Постановлением Правительства РФ от 23 июля 1993 г. № 726, общежитием могут быть признаны только специально построенные или переоборудованные для целей проживания жилые дома, т.е. общежитие должно представлять собой благоустроенное для данной местности жилое помещение. В ч. 2 п. 2 названного Положения на работодателей, обеспечивающих работников, прибывших на АГС из другой местности, общежитием, возложена обязанность по его укомплектованию мебелью, другими предметами культурно-бытового назначения, необходимыми для проживания, занятий и отдыха проживающих в них граждан. В соответствии с п. 11 названного Положения жилая площадь в общежитии должна быть предоставлена гражданам, прибывшим на АГС из другой местности, площадью не менее 6 квадратных метров. Несоблюдение установленных законодательством правил по обеспечению общежитиями лиц, прибывших на АГС из другой местности, также является законным основанием для отказа гражданина от выполнения трудовых обязанностей, поскольку и в этом случае он совершает действия в ответ на нарушения его прав работодателем. В связи с чем в случае признания этого отказа соразмерным допущенному работодателем нарушению прав гражданина период невыполнения гражданином своих обязанностей должен быть оплачен исходя из среднего заработка, он должен войти в срок АГС.

4. Работодатель обязан осуществлять обеспечение специальной одеждой, специальной обувью, другими средствами индивидуальной защиты, обеспечивать предусмотренное законодательством материальное обеспечение граждан, проходящих АГС, в частности обеспечивать их молоком, иными средствами по нормативам, установленным законодательством. Данной обязанности корреспондирует право лиц, проходящих АГС, на получение соответствующего обеспечения от работодателя. Невыполнение работодателем возложенных на него законодательством обязанностей по материальному обеспечению трудовой деятельности работников, прибывших на АГС, также может быть признано законным основанием для отказа от выполнения трудовых обязанностей, что также должно влечь сохранение за работником среднего заработка и включение периода отказа в срок АГС. Следует иметь в виду требования законодательства по оценке действий работника по само-

защите трудовых прав. В соответствии со ст. 380 ТК РФ работодатель не может препятствовать самозащите работника, т.е. в одностороннем порядке совершать действия, направленные на прекращение действий (бездействия) по самозащите трудовых прав. Работодатель не вправе признавать эти действия (бездействие) незаконными. Однако он вправе требовать их признания незаконными полномочными государственными органами, в частности судом. Заявление о признании действий (бездействия) работника по самозащите трудовых прав в соответствии со ст. 28 ГПК РФ должно подаваться работодателем в суд по месту жительства гражданина. Признание этих действий (бездействия) незаконными вступившим в законную силу решением суда влечет возникновение у гражданина обязанности по их прекращению. Но незаконными такие действия являются только с момента вступления в законную силу судебного решения. До этого момента презюмируется их законность. В связи с этим до момента признания действий (бездействия) по самозащите незаконными судом они являются законными, а потому работник имеет право на сохранение за ним до указанного момента всех установленных законодательством гарантий, в частности сохранения заработной платы на период отказа от выполнения трудовых обязанностей, включения периода отказа, не признанного незаконным судебным решением, в срок АГС. В свою очередь работодатель вправе признать законными действия (бездействие) работника по самозащите трудовых прав и устранить нарушение, которое послужило поводом для их совершения. Признание работодателем указанных действий (бездействия) соответствующими законодательству влечет возникновение у работника права на сохранение предусмотренных законодательством гарантий, включая сохранение среднего заработка на период отказа от работы, включение срока отказа в срок АГС и т.д.

5. Работодатель обязан обеспечить государственное социальное и государственное пенсионное страхование работников, выполняющих трудовые обязанности на АГС, путем перечисления страховых взносов в соответствующие фонды, в частности в Пенсионный фонд РФ, Фонд социального страхования РФ. Невыполнение работодателем этой обязанности не должно влечь для работника неблагоприятных последствий. За работником сохраняется корреспондирующее данной обязанности право на получение соответствующего обеспечения от органов, выступающих в качестве страховщиков по соответствующему виду страхования. В свою очередь страховщики вправе потребовать от работодателей выполнения обязанностей по уплате за работников проходящих или

проходивших у них АГС, соответствующих страховых взносов. Таким образом, работник не может нести бремя неблагоприятных последствий за нарушение работодателем обязанностей по уплате страховых взносов по обязательным видам государственного страхования.

Статья 21. Обязанности граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, и ограничения их прав и свобод

1. Граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, обязаны:

- соблюдать Конституцию Российской Федерации, федеральные конституционные законы и другие федеральные законы, выполнять требования, установленные настоящим Федеральным законом, положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, локальными нормативными актами организаций;
- соблюдать дисциплину труда, добросовестно исполнять трудовые обязанности, возложенные на них срочным трудовым договором.

2. Граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, не вправе:

- отказываться от заключения срочного трудового договора, а также от исполнения трудовых обязанностей, возложенных на них срочным трудовым договором;
- занимать руководящие должности;
- участвовать в забастовках и иных формах приостановления деятельности организаций;
- совмещать альтернативную гражданскую службу с работой в иных организациях;
- заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц, а также оказывать содействие физическим и юридическим лицам в их предпринимательской деятельности, получать за это вознаграждение и пользоваться социальными гарантиями;
- покидать населенный пункт, в котором расположена организация, где они проходят альтернативную гражданскую службу, без согласования с представителем работодателя;
- прекращать (расторгать) срочный трудовой договор по своей инициативе;
- оставлять рабочее место и покидать организацию, где они проходят альтернативную гражданскую службу, в период рабочего времени, установленного правилами внутреннего трудового распорядка и графиками сменности.

1. В п. 1 комментируемой статьи перечислены общие обязанности граждан, проходящих АГС. Однако при применении этого пункта также должно соблюдаться правило о соотношении прав и обязанностей граждан, в т.ч. и проходящих АГС. В частности, возложение на граждан дополнительных по сравнению с вышестоящими по юридической силе актами обязанностей означает ограничение их прав по сравнению с имеющимися в этих актах требованиями. Подобные ограничения могут появиться лишь в федеральных законах и только для достижения перечисленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ целей. В связи с этим требования комментируемого Федерального закона о возложении на граждан, проходящих АГС, дополнительных по сравнению с конституционными нормами обязанностей означает ограничение конституционных прав, что позволяет правоприменителям руководствоваться конституционными положениями, а не противоречащими им требованиями комментируемого Федерального закона. Более того, заинтересованные лица вправе обжаловать неконституционные требования данного Федерального закона в Конституционном Суде РФ. Естественно, Положение о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, как подзаконный акт, не может иметь в своем содержании нормы, ограничивающие права и свободы граждан, гарантированные Конституцией РФ, федеральными законами, например, ТК РФ. Наличие таких противоречий влечет за собой возникновение у правоприменителей обязанности по применению норм Конституции РФ, федеральных законов, а не противоречащих им требований названного Положения. Кроме того, в части, умаляющей права граждан по сравнению с федеральными законами, данное положение может быть обжаловано в Верховный Суд РФ, в части, нарушающей конституционные права граждан, – в Конституционный Суд РФ. Сказанное относится и к другим подзаконным актам. Локальные акты организации, срочный трудовой договор, заключаемый с лицами, поступающими на АГС, в соответствии со ст. 8, 9 ТК РФ не могут иметь в своем содержании положений, ущемляющих права граждан, предусмотренные в законодательстве. Наличие таких положений влечет их признание недействительными судом и (или) государственной инспекцией труда, а также возникновение у правоприменителей обязанности по применению норм законодательства, а не умаляющих гарантированные в нем права работников локальные акты или срочный трудовой договор.

2. В ст. 21 комментируемого Закона перечислены дополнительные по сравнению с трудовым законодательством обязанности лиц, проходящих АГС. В частности, им запрещено отказываться от за-

ключения срочного трудового договора и от исполнения обязанностей, возложенных на них срочным трудовым договором. Лишение указанных лиц права отказаться от заключения срочного трудового договора фактически лишает их возможности выразить свое волеизъявление по вопросу будущей трудовой деятельности, хотя в ст. 37 Конституции РФ провозглашен принцип свободы труда, который реализуется путем выражения своего волеизъявления при заключении договоров в сфере труда. Данный принцип распространяется и на заключение трудового договора по выполнению обязанностей АГС. Ограничение данного права возможно лишь федеральным законом для достижения перечисленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ целей. В настоящем Законе ни одна из этих целей не обозначена, в связи с чем его применение в части ограничения права на выражение волеизъявления по поводу места и условий трудовой деятельности будет противоречить ст. 37, 55 Конституции РФ. Применение рассматриваемого положения не позволяет отказаться и от заключения договора для выполнения работ, создающих угрозу жизни и здоровью. В связи с изложенным следует признать, что гражданин вправе отказаться от заключения трудового договора, если выполнение трудовых обязанностей влечет нарушение требований законодательства. В этом случае обоснованность такого отказа должна проверяться соответствующим судом общей юрисдикции по иску работодателя, с которым гражданин отказывается заключить трудовой договор.

Таким образом, гражданин вправе отказаться от заключения срочного трудового договора о прохождении АГС, если его заключение, по мнению лица, поступающего на АГС, противоречит действующему законодательству. В этом случае законность действий гражданина может быть проверена судом. С иском об обязанности гражданина заключить трудовой договор на предлагаемых условиях вправе обратиться работодатель. Признание действий гражданина по отказу от заключения срочного трудового договора о прохождении АГС противоречащими законодательству влечет возникновение у него обязанности по заключению срочного трудового договора. Но при этом период законного отказа от заключения срочного трудового договора, т.е. до момента признания действий гражданина незаконными, должен быть включен в срок АГС.

Лишение лиц, проходящих АГС, права на занятие руководящих должностей также не соответствует ст. 37, 55 Конституции РФ, ст. 2 ТК РФ, поскольку не позволяет им свободно распорядиться своими способностями к труду с учетом имеющихся у них профес-

сиональных навыков. В связи с этим работодатель, к которому направлен гражданин для прохождения АГС, вправе с его согласия предоставить любую работу, в т.ч. по руководящей должности. Ведь в законодательстве не определено, какие конкретно должности могут считаться руководящими. Поэтому данный запрет не должен получить практического применения.

Сказанное полностью относится и к лишению лиц, проходящих АГС, права отказаться от выполнения трудовых обязанностей в тех случаях, когда продолжение работы создает угрозу их жизни или здоровью или происходит с нарушением прав и свобод работников. Данное ограничение противоречит ч. 2 ст. 45 Конституции РФ, позволяющей гражданину защищать свои права не запрещенными законом способами. Одним из таких способов является самозащита трудовых прав. Рассматриваемое ограничение также не служит достижению целей, перечисленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ. Поэтому гражданин, проходящий АГС, не может быть законным способом лишен права отказаться от выполнения работы, связанной с умалением гарантированных ему законодательством прав и свобод. Спор о законности мотивов такого отказа также может быть разрешен соответствующим судом общей юрисдикции. Признание таких мотивов законными должно служить основанием для включения времени отказа от выполнения трудовых обязанностей в срок АГС. Отсутствие законных оснований для отказа от работы служит поводом для исключения этого времени из срока альтернативной службы. Однако исключение этого периода из срока АГС может происходить лишь на основании судебного решения, которым действия гражданина по отказу от выполнения трудовых обязанностей по АГС признаны незаконными, а гражданин не прекратил такие действия вопреки вступившему в законную силу судебному решению.

Запрет на участие лиц, проходящих АГС, в забастовках и иных формах приостановления деятельности организаций также должен служить перечисленным в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ целям. Такие цели в комментируемом Законе не названы. В связи с изложенным и данный запрет может быть применен на законных основаниях лишь для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Признание действий работников незаконными также должно происходить в судебном порядке. Вынесение судом решения о совершении работниками незаконных действий по отказу от работы служит основанием для исключения времени такого отказа из срока

АГС. Признание действий работников соответствующими законодательству должно служить основанием для включения времени приостановки работ в срок АГС.

Запрещение забастовок лицам, проходящим АГС, вступает в противоречие с Постановлением Конституционного Суда РФ от 17 мая 1995 г. № 5-П по делу о проверке конституционности запрета проведения забастовок работниками гражданской авиации, согласно которому не допускается ограничение права на забастовку значительно большего круга работников, чем это необходимо для достижения целей, указанных в ч. 3 ст. 17 и ч. 3 ст. 55 Конституции РФ. В связи с этим лица, проходящие АГС, не могут быть ограничены в праве на проведение забастовки для защиты своих интересов на том основании, что они состоят на данной службе. Данное ограничение может быть признано законным судебными органами лишь в том случае, если они выполняют трудовые обязанности, прекращение которых приводит к последствиям, перечисленным в указанных конституционных нормах. Поэтому лица, проходящие АГС, имеют конституционное право на участие в забастовке, они не могут быть использованы для замещения других работников, участвующих в забастовке, с целью снижения эффективности ее проведения.

В соответствии с п. 2 ст. 2 Закона лицам, проходящим АГС, запрещено совмещать АГС с работой в других организациях и предпринимательской деятельностью. Данное ограничение нарушает конституционный принцип свободного распоряжения своими способностями к труду. Кроме того, его введение также не согласовано с целями, перечисленными в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ. Вполне прозрачны и правовые последствия нарушения данного запрета. Например, установлено, что гражданин, проходящий АГС, работает в другой организации или занимается в свободное от работы время предпринимательской деятельностью. Свои обязанности по трудовому договору об АГС он выполняет, в связи с чем оснований для предъявления к нему претензий по данной службе не имеется. Очевидно, что выполнение другой оплачиваемой работы не может служить основанием для привлечения к ответственности по службе, которая с этой работой не связана. Конечно, можно предусмотреть досрочное увольнение с АГС лиц, которые в период ее прохождения сумели обзавестись другой оплачиваемой работой. Однако такое развитие событий будет скорее наградой, чем наказанием. Вероятно, полномочным представителям работодателя может быть предоставлено право требовать в судебном порядке прекращения другой работы, если им удастся доказать, что

ее выполнение приводит к ненадлежащему исполнению обязанностей по АГС. Других поводов для ограничения профессиональных возможностей лиц, проходящих АГС, быть не должно.

К тому же гражданин, проходящий АГС, вовсе не обязан сообщать о выполнении другой оплачиваемой работы, получении доходов от предпринимательской деятельности. Наличие дополнительных доходов никоим образом не связано с прохождением АГС. Тем более странно смотрится положение о том, что гражданин не может получать вознаграждение за выполненную работу, что прямо противоречит ч. 3 ст. 37 Конституции РФ. В связи с этим данное ограничение также не должно применяться, как противоречащее вышестоящему по юридической силе законодательству.

В п. 2 ст. 21 комментируемого Закона говорится, что на граждан, проходящих АГС, возложена обязанность не оставлять рабочее место и не покидать организацию в период рабочего времени, установленного правилами внутреннего трудового распорядка и графиками сменности. Реализация данной обязанности также нуждается в дополнительной регламентации. Формулировка названного Закона лишает лицо, проходящее АГС, права оставить рабочее место в течение рабочего дня по уважительным причинам, например, в случае болезни, возникновении опасности для жизни или здоровья.

В п. 2 ст. 21 рассматриваемого Закона сказано о запрете на выезд из населенного пункта, в котором расположена организация, где проходит АГС. Лицо, проходящее АГС, лишено права покинуть этот населенный пункт без согласования с представителем работодателя. В Законе не определен ни порядок такого согласования, ни причины, по которым представители работодателя могут отказать работнику в выезде за пределы населенного пункта, в котором проходит АГС. Поэтому представители работодателя могут без объяснения причин отказать работнику в использовании свободного времени за пределами населенного пункта, в котором он работает, в силу чего работник может быть лишен и права на использование времени отдыха по своему усмотрению.

Вопрос ограничения права работника на передвижение также требует детальной регламентации. Прежде всего, в подзаконных актах может быть определен исчерпывающим образом перечень возможных оснований для ограничения в передвижении вне населенного пункта лиц, проходящих АГС. Применение этих оснований необходимо связать с компенсацией лицам, проходящим АГС, времени, в течение которого они не могли отдыхать по своему усмотрению в связи с отказом работодателя в даче разрешения на вы-

езд из населенного пункта, в котором они служат. Данная компенсация может быть произведена путем предоставления другого времени отдыха, она может быть связана и с сокращением срока АГС. Например, отказ работодателя в предоставлении работнику возможности использования времени отдыха, в частности выходных дней, за пределами населенного пункта, в котором он выполняет обязанности по АГС, означает, что работник находится на дежурстве у работодателя. Поэтому время этого дежурства должно быть включено в срок прохождения АГС, оно может быть компенсировано предоставлением другого времени отдыха, в т.ч. отпуска с последующим увольнением с АГС. Причем время отдыха не должно быть меньше времени нахождения лица, проходящего АГС, на дежурстве по месту нахождения работодателя, с которым он состоит в трудовых отношениях.

В п. 2 ст. 21 комментируемого Закона имеется и запрет на расторжение срочного трудового договора по инициативе лица, проходящего АГС. Данный запрет исключает действие конституционного принципа свободы договоров в сфере труда, т.к. работник при наличии уважительных причин лишен возможности потребовать изменения места прохождения АГС путем расторжения прежнего и заключения нового трудового договора. В связи с изложенным наличие уважительных причин должно служить основанием для предоставления работнику права требовать расторжения прежнего и заключения нового трудового договора об АГС. Примерный перечень уважительных причин, позволяющих гражданину требовать расторжения срочного трудового договора, может быть определен в подзаконных нормативных правовых актах.

При этом следует иметь в виду, что в ст. 80 ТК РФ перечислены уважительные причины для расторжения трудового договора по инициативе работника. К их числу отнесены: 1) нарушение работодателем законодательства, локальных актов, договоров о труде; 2) перевод мужа или жены на работу в другую местность; 3) необходимость ухода за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением или за инвалидом I группы; 4) перевод к месту жительства жены; 5) переезд в другую местность в порядке организованного набора рабочих сельскохозяйственного поселения; 6) болезнь, препятствующая продолжению данной работы или проживанию в данной местности; 7) избрание на должность по конкурсу; 8) зачисление на дневное отделение в высшее или среднее специальное учебное заведение, аспирантуру, клиническую ординатуру; 9) увольнение в связи с выходом на пенсию; 10) увольнение инвалидов; 11) увольнение в связи с наличием детей

(Разъяснение Госкомтруда от 9 июля 1980 г.). При наличии уважительных причин работник, проходящий АГС, может потребовать перевода на другое рабочее место либо увольнения с АГС в случае, когда уважительная причина влечет возникновение у него права на отсрочку от прохождения военной службы, взамен которой он проходит АГС, или возникновение у него права на увольнение с АГС. Причем увольнение с АГС по уважительным причинам, наступление которых влечет возникновение у работника, проходящего АГС, права на отсрочку от военной службы, должно происходить со ссылкой на п. 2 ст. 3 комментируемого Федерального закона и ст. 80 ТК РФ. Таким образом, ст. 80 ТК РФ может быть применена при увольнении работника, проходящего АГС, при наличии уважительных причин, влекущих возникновение у него права на отсрочку от военной службы, взамен которой гражданин проходил АГС. Следовательно, и данный запрет может быть применен лишь в части, не противоречащей вышестоящему по юридической силе законодательству.

Как уже отмечалось, запрет на оставление рабочего места и организации в период рабочего времени также вступает в противоречие с вышестоящим по юридической силе законодательством, в частности гарантирующим работнику право на защиту здоровья путем отказа от работы, создающей угрозу его жизни или здоровью. Данный запрет вступает в противоречие со ст. 45 Конституции РФ, ст. 4, 142, 379-380 ТК РФ, гарантирующими любому работнику, в т.ч. проходящему АГС, право на самозащиту своих законных интересов не запрещенными федеральным законом способами. В частности, ст. 4, 142 ТК РФ позволяют работнику отказать от принудительного труда, одним из видов которого является труд, своевременно не оплаченный в полном объеме работодателем. В этот период работник, находящийся на АГС, не должен находиться на работе, он может использовать данное время для того, чтобы заработать себе средства к существованию. Причем время законного отказа работника от выполнения трудовых обязанностей по АГС должно быть оплачено и включено в срок данной службы. Поэтому данное ограничение также не может быть применено на законных основаниях, как противоречащее вышестоящему по юридической силе законодательству, в частности нормам ТК РФ. К тому же ограничение конституционного права на самозащиту может быть произведено федеральным законом лишь для достижения перечисленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ целей. Ни одна из этих целей в комментируемом пункте даже не обозначена. В то же время отказ от принудительного труда предусмотрен

не только конституционными, но и международно-правовыми нормами.

Статья 22. Ответственность граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу

Граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, несут дисциплинарную, административную, материальную, гражданско-правовую и уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации с учетом особенностей, связанных с прохождением альтернативной гражданской службы.

Привлечение граждан, проходящих АГС, к дисциплинарной ответственности имеет особенности. В частности, работодатель не вправе применить к работнику в качестве меры дисциплинарного взыскания увольнение с работы. Но при этом с согласия работника он может требовать его перевода на другое рабочее место. Привлечение лиц, проходящих АГС, к дисциплинарной ответственности за прогул, появление на работе в состоянии опьянения также имеет свои особенности. Привлечение работника к ответственности за прогул предполагает издание приказа о его отсутствии на рабочем месте без уважительных причин. При этом в соответствии с пп. «а» п. 6 ст. 81 ТК РФ прогулом может быть признано лишь отсутствие работника без уважительных причин на рабочем месте более четырех часов подряд в течение рабочего дня. Наличие уважительных причин отсутствия на работе, например, в связи с невыплатой работнику заработной платы, отсутствие менее четырех часов подряд на рабочем месте не могут быть признаны прогулом. Поэтому из срока АГС может быть исключено время отсутствия работника на работе без уважительных причин, признанное в установленном законодательством порядке прогулом. Причем исключению подлежит лишь время фактического отсутствия работника на работе без уважительных причин, продолжительность которого превышает четыре часа подряд в течение рабочего дня. Исключение времени прогула из срока АГС является правом, а не обязанностью работодателя, который может по соглашению с работником включить данное время в срок АГС с условием отработки работником времени отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд сверхурочно или на условиях внутреннего совместительства.

При привлечении работника к дисциплинарной ответственности за появление на работе в состоянии опьянения на основании ст. 76 ТК РФ должен быть издан приказ об отстранении работника

от работы, в нем должно быть указано конкретное время, в течение которого работник был отстранен от работы в связи с невозможностью выполнения им трудовых обязанностей вследствие состояния опьянения. Из срока АГС может быть исключено лишь время фактического отстранения работника от работы по причине опьянения. Данное исключение также является правом, а не обязанностью работодателя, который может с согласия работника поручить ему отработать часы отстранения от работы в связи с опьянением на условиях внутреннего совместительства или сверхурочно.

Работник, причинивший работодателю прямой действительный ущерб виновными действиями, может быть привлечен к материальной ответственности. По общему правилу размер материальной ответственности не должен превышать среднего месячного заработка работника. Данное правило распространяется и на случаи причинения работодателю прямого действительного ущерба в размере, превышающем средний месячный заработок работника. Возмещению подлежит лишь прямой действительный ущерб, т.е. прямые потери работодателя, а не упущенная выгода. Полная материальная ответственность работника может наступать только в предусмотренных ст. 243 ТК РФ случаях, например, когда с работником заключается договор о полной материальной ответственности. Перечень должностей и работ, замещаемых или выполняемых работниками, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной материальной ответственности за недостачу вверенного имущества, утвержден постановлением Минтруда РФ от 31 декабря 2002 г. № 85 (регистрационный № 4171). Данный перечень является исчерпывающим. Поэтому заключение договора о полной материальной ответственности с работниками, которые не попадают в сферу его применения, противоречит законодательству, в связи с чем заключаемые с ними договоры о полной материальной ответственности должны признаваться недействительными, а привлечение к полной материальной ответственности работников на основании недействительных договоров не допускается. Полная материальная ответственность наступает в случае, если прямой действительный ущерб причинен действиями работника, которые признаны в установленном законодательством порядке административным или уголовным правонарушением.

В соответствии с ч. 3 ст. 35 Конституции РФ работник без его согласия может быть привлечен к материальной ответственности лишь на основании судебного решения. С согласия работника при-

чиненный ущерб может быть возмещен работодателю добровольно, в частности путем подачи заявления об удержании из заработной платы.

На основании ст. 21.6 КоАП РФ гражданин, претендующий на прохождение АГС, может быть привлечен к административной ответственности за уклонение от медицинского обследования при постановке на воинский учет или по направлению призывной комиссии. Однако и при направлении на медицинское освидетельствование гражданин, претендующий на АГС, может обжаловать действия по его постановке на военный учет, а также по направлению на медицинское освидетельствование органом, который не может быть признан автономным от военного ведомства. Но при этом следует помнить, что право на замену военной службы АГС может появиться лишь после возникновения обязанности по прохождению военной службы, а возникновение данной обязанности прежде всего связано с состоянием здоровья гражданина. В связи с этим при возникновении спорных ситуаций на представителях государственных органов лежит обязанность по доказыванию возникновения у гражданина обязанности по прохождению военной службы, т.е. его годности по состоянию здоровья к прохождению военной службы. Поэтому результаты освидетельствования по направлению органов, которые не должны иметь отношения к вопросам, связанным с организацией и возникновением права на замену военной службы АГС, могут быть обжалованы и по причине направления на медицинское освидетельствование органом или должностным лицом, которое не должно иметь подобных полномочий. При рассмотрении данной жалобы гражданин, который обжалует результаты медицинского освидетельствования, может потребовать проведения медицинской экспертизы состояния здоровья независимыми от военного ведомства экспертами. В этом случае состав экспертов должен быть определен на основании определения суда, которое выносится с учетом мнения участников гражданского процесса.

На основании ст. 328 УК РФ может наступить ответственность за уклонение от прохождения АГС лиц, освобожденных от военной службы. При применении этой нормы следует помнить, что уклонением может быть признано лишь совершение гражданином незаконных действий по отказу от выполнения обязанностей, связанных с прохождением АГС. Правом давать оценку действиям (бездействию) гражданина, заявившего о самозащите своих прав и законных интересов, наделены суды, куда и должны обращаться лица, которые оспаривают их законность. Органы, осуществляю-

щие уголовное преследование, правом давать оценку действиям гражданина по самозащите прав и законных интересов не наделены. В связи с этим признать отказ от выполнения обязанностей, связанных с прохождением АГС, незаконным в отношении гражданина, заявившего о самозащите своих прав, может только суд. Тогда как уклонением от прохождения АГС, которое может повлечь уголовную ответственность, признается лишь незаконное невыполнение гражданином своих обязанностей, связанных с АГС. Поэтому привлечение к уголовной ответственности за уклонение от АГС в отношении гражданина, заявившего о самозащите своих прав, может состояться только после признания его действий (бездействия) незаконными судом и невыполнения им обязанностей по АГС вопреки судебному решению. При решении вопроса о привлечении лиц, проходящих АГС, к уголовной ответственности следует помнить правило, закрепленное в п. 2 ст. 14 УК РФ, о том, что не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного УК РФ, но в силу незначительности не представляющее общественной опасности. Следовательно, при привлечении к уголовной ответственности за уклонение от АГС должна быть доказана общественная опасность совершенных гражданином действий (бездействия). Однако и этот вопрос по отношению к гражданину, заявившему о самозащите трудовых прав, может быть решен лишь после признания его действий (бездействия) незаконными в установленном законодательством порядке и их продолжении вопреки судебному решению о признании их таковыми.

Следует помнить, что действия (бездействие) по самозащите прав и законных интересов должны быть соразмерны правонарушению, для устранения которого они совершаются, они не должны выходить за рамки, установленные федеральным законом, в т.ч. не попадать под действие других норм УК РФ. Например, работник не должен при самозащите совершать хищение чужого имущества, поскольку такие действия могут быть квалифицированы как преступление по другим статьям УК РФ, устанавливающим уголовную ответственность за хищение чужого имущества, а не за уклонение от АГС. Следовательно, гражданин может быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 328 УК РФ за уклонение от прохождения АГС лишь при совершении незаконных действий, которые могут быть квалифицированы как незаконные при самозащите лишь судом. Поэтому в подобной ситуации привлечение к уголовной ответственности по указанной статье может произойти лишь при наличии судебного решения о признании действий

гражданина по отказу от прохождения АГС незаконными и их продолжении вопреки требованиям судебного решения. Но при этом гражданин не должен совершать действия, которые могут быть квалифицированы как преступление по другим статьям УК РФ.

В качестве наказания за уклонение от прохождения АГС в ст. 328 УК РФ названы штраф в размере до 80 тысяч рублей или в размере заработной платы либо иного дохода осужденного за период от одного до шести месяцев, а также обязательные работы на срок от 180 до 240 часов и арест на срок от трех до шести месяцев. Арест в данном перечне является крайней мерой уголовной ответственности, которая может быть применена при отсутствии возможности исправления лица применением других мер уголовного преследования, перечисленных в этой статье.

В комментируемой статье говорится о возможности привлечения граждан, проходящих АГС, к гражданско-правовой ответственности. Однако указанные граждане состоят в трудовых отношениях. Поэтому к ним нормы о гражданско-правовой ответственности не применимы, т.к. они могут быть привлечены к ответственности при прохождении АГС лишь на основании норм трудового права, в частности они могут быть привлечены к рассмотренным видам ответственности: дисциплинарной и материальной ответственности.

Глава 5. УВОЛЬНЕНИЕ С АЛЬТЕРНАТИВНОЙ ГРАЖДАНСКОЙ СЛУЖБЫ

Статья 23. Основания и порядок увольнения с альтернативной гражданской службы

1. Гражданин подлежит увольнению с альтернативной гражданской службы:

- по истечении срока альтернативной гражданской службы;
- в связи с признанием его военно-врачебной комиссией не годным к военной службе или ограниченно годным к военной службе;
- в связи с осуществлением им полномочий члена Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации, а также в связи с избранием его депутатом Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, депутатом законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации), депутатом представительного органа местного самоуправления, главой муниципального образования и осуществлением указанных полномочий на постоянной основе;

■ в связи с вступлением в законную силу приговора суда о назначении гражданину наказания в виде лишения свободы.

2. Гражданин имеет право на досрочное увольнение с альтернативной гражданской службы при наличии оснований, по которым в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» военнослужащий, не имеющий воинского звания офицера и проходящий военную службу по призыву, имеет право на досрочное увольнение с военной службы.

3. Порядок увольнения гражданина с альтернативной гражданской службы определяется настоящим Федеральным законом и положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы.

4. Решение об увольнении гражданина с альтернативной гражданской службы принимается должностными лицами, определяемыми руководителем федерального органа исполнительной власти или руководителем органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация, где гражданин проходит альтернативную гражданскую службу.

Решение должностного лица соответствующего федерального органа исполнительной власти либо должностного лица органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации является основанием для прекращения работодателем срочного трудового договора с гражданином, проходящим альтернативную гражданскую службу. Работодатель производит соответствующую запись в трудовой книжке гражданина о причинах прекращения срочного трудового договора.

При прекращении срочного трудового договора работодатель обязан выдать гражданину в день увольнения (последний день работы) трудовую книжку.

5. Работодатель после прекращения срочного трудового договора с гражданином, проходящим альтернативную гражданскую службу, обязан в течение трех рабочих дней уведомить об этом федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация.

1. В п. 1 ст. 23 Закона перечислены общие основания для увольнения с АГС.

Первым таким основанием названо истечение срока АГС. Как уже отмечалось, срок АГС напрямую связан с количеством отработанного гражданином времени. Полностью отработанное рабочее время, рассчитанное на срок АГС, является доказательством исте-

чения срока альтернативной службы. Поэтому необходимо вести строгий учет отработанных на АГС часов. В соответствии с ч. 3 ст. 91 ТК РФ работодатель обязан учесть все фактически отработанные на АГС часы. Наличие данной обязанности у работодателя корреспондирует с правом лица, проходящего АГС, требовать учета всех фактически отработанных часов. Ненадлежащее исполнение представителями работодателя обязанности по ведению учета рабочего времени позволяет работникам вести свой учет рабочего времени. Данные такого учета являются допустимым доказательством при разрешении спора о фактически отработанном рабочем времени. Вынесение решения комиссией по трудовым спорам или судом, которым признано, что гражданин отработал полностью норматив рабочего времени, приходящегося на срок АГС, влечет возникновение у гражданина права и соответствующей ему обязанности у полномочных лиц на проведение увольнения по истечении срока АГС. Наличие согласованного между полномочными представителями работодателя и лицом, проходящим АГС, решения о выполнении работником нормы рабочего времени, приходящегося на срок АГС, также является основанием для оформления увольнения по истечении ее срока. Сказанное позволяет сделать вывод о том, что срок АГС может быть меньше, чем определено в законодательстве, поскольку гражданин может досрочно отработать приходящееся на него рабочее время, например, при периодическом привлечении к сверхурочным работам, неиспользовании полагающихся оплачиваемых и иных отпусков. В п. 5 ст. 5 настоящего Закона дан исчерпывающий перечень периодов времени, которые не засчитываются в срок АГС. Во-первых, в этот срок не засчитывается прогул, т.е. отсутствие на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня. В данном случае из рабочего времени исключаются часы фактического отсутствия работника на работе без уважительных причин, если оно продолжалось более четырех часов подряд. Если работник отсутствовал на работе без уважительных причин меньшее количество часов, рабочий день полностью засчитывается в срок его АГС. Во-вторых, из срока АГС исключается время нахождения в дополнительных отпусках, предоставляемых работодателем гражданам, обучающимся в образовательных учреждениях. Исключению данного периода времени из срока АГС трудно найти правовое объяснение. В ст. 43 Конституции РФ каждому гарантировано право на образование, в т.ч. и лицам, проходящим АГС. Однако за реализацию данного права настоящий Закон устанавливает наказание в виде исключения сро-

ка дополнительного отпуска, необходимого для получения образования, из периода АГС наравне с прогулами, хотя основополагающим принципом наказания является наличие вины в совершении какого-либо неправомерного деяния. В рассматриваемой ситуации таким деянием признается получение образования, а лица, получающие образование, виновны в его совершении. Таким образом, в вину вменяется реализация конституционного права на образование. В-третьих, из срока АГС исключается время отбывания уголовного или административного наказания в виде ареста. В-четвертых, в срок АГС не включаются периоды появления на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения. Этот период может быть исключен на основании приказа (распоряжения) об отстранении работника от работы по причине появления на работе в состоянии опьянения. Причем исключению подлежат лишь часы, в течение которых работник отсутствовал на работе в связи с изданием приказа об отстранении от работы по причине опьянения. Признание данного приказа незаконным лишает права исключить указанный в нем период из срока АГС.

Нами перечислены возможные случаи исключения из срока АГС указанных в настоящем Законе периодов. Как минимум один из них, в частности время нахождения в учебном отпуске, исключается из срока АГС вопреки требованиям Конституции РФ.

Все остальные периоды отсутствия работника на работе включаются в срок АГС. Например, время отпусков, болезни, простоя и другие периоды. Следовательно, и приходящиеся на эти периоды рабочие часы не могут учитываться при подсчете суммарного количества часов, приходящихся на период АГС.

При увольнении по истечении срока АГС ссылка должна быть сделана на п. 2 ст. 77 ТК РФ, поскольку увольнение работника происходит в связи с окончанием срока срочного трудового договора, который заключается на время прохождения АГС. Ссылки на специальный федеральный закон при увольнении работника могут быть сделаны лишь в том случае, если соответствующее основание прекращения трудового договора отсутствует в ТК РФ (п. 5.5 Инструкции по заполнению трудовых книжек от 10 октября 2003 г.).

Следующим основанием увольнения с АГС является признание гражданина, проходящего данную службу, не годным или ограниченно годным к военной службе. После получения заключения военно-врачебной комиссии об этом у гражданина, проходящего АГС, возникает право, а у полномочных лиц – обязанность по его увольнению. Реализовать данное право работник, проходящий АГС, мо-

жет путем подачи заявления об увольнении по собственному желанию в связи с наличием уважительной причины, т.е. невозможностью продолжать прохождение АГС в связи с отсутствием обязанности по прохождению военной службы, взамен которой и должны выполняться трудовые обязанности по АГС. Поэтому в этом случае увольнение должно быть проведено со ссылкой на ст. 80 ТК РФ с указанием уважительной причины для увольнения (болезнь, препятствующая продолжению данной работы). После подачи заявления об увольнении у работодателя возникает обязанность по его оформлению с даты, указанной работником, поскольку имеется уважительная причина для прекращения трудовых отношений. Работодатель обязан оформить увольнение надлежащим образом и передать работнику необходимые документы, в частности трудовую книжку, которая может быть выслана работнику с его согласия по почте. Таким же образом ему могут быть высланы и другие документы об увольнении. Следовательно, при увольнении работника на основании заявления о расторжении трудового договора по уважительной причине, которая признается в федеральном законе основанием для увольнения с АГС, дата прекращения трудовых отношений определяется работником. В свою очередь работодатель обязан оформить надлежащим образом документы об увольнении с АГС. Нарушение сроков оформления этих документов является основанием для взыскания в пользу работника среднего заработка, в частности за все время задержки не по его вине трудовой книжки, отсутствие которой не позволяет работнику распорядиться своими способностями к труду путем заключения нового трудового договора. Применение рассматриваемого основания увольнения в комментируемом Федеральном законе связано с заключением военно-врачебной комиссии о негодности или ограниченной годности гражданина, проходящего АГС, к военной службе. Однако, как уже отмечалось, в отношении граждан, направленных на АГС, любые решения должны приниматься органами, которые независимы в своей деятельности от военного ведомства, тогда как комментируемый пункт предусматривает получение заключения военно-врачебной комиссии, которая таким органом не является. Очевидно, что в этой части комментируемый пункт вступает в противоречие со ст. 59 Конституции РФ, рассмотренными нормами международного права, которые гарантируют принятие решений по поводу прохождения АГС, увольнения с АГС органами, автономными в своей деятельности от военного ведомства. Кроме того, применение данного пункта ограничивает права работников, находящихся на АГС, по сравнению с другими работниками в зависи-

мости от вида трудовой деятельности, что не соответствует ст. 19 Конституции РФ, ст. 3 ТК РФ. В связи с изложенным при увольнении с АГС по состоянию здоровья применению подлежат общие нормы трудового права.

В соответствии с п. 10 ст. 77, п. 3 ст. 81, п. 5 ст. 83 ТК РФ основанием для прекращения трудового договора является медицинское заключение, препятствующее выполнению трудовых обязанностей. В связи с этим при увольнении с АГС также может быть использовано медицинское заключение, например медико-социальной экспертизы или клинико-экспертной комиссии, согласно которому гражданин имеет заболевание, препятствующее прохождению военной службы и как следствие этого нахождению на АГС, которая может лишь заменять военную службу. Наличие подобного медицинского заключения влечет возникновение у работника права на увольнение с АГС. При этом у работодателя возникает корреспондирующая этому праву обязанность по проведению такого увольнения. В качестве основания для увольнения могут быть использованы перечисленные нормы трудового законодательства.

Более того, с целью формального соблюдения требований комментируемого Федерального закона в части запрещения увольнения по инициативе работника, что противоречит вышестоящему по юридической силе законодательству, может быть использован п. 1 ст. 77 ТК РФ, позволяющий провести увольнение работника по соглашению сторон, т.е. работника и работодателя. Наличие такого соглашения, в т.ч. при получении работником соответствующего медицинского заключения о невозможности нахождения работника на АГС, является основанием для оформления увольнения с АГС. Данное соглашение, исходя из принципа диспозитивности, закрепленного в ст. 39 ГПК РФ, может быть отменено лишь его сторонами либо по инициативе одной из сторон, другие лица не могут выступать инициаторами его отмены. Поэтому у них может возникнуть лишь обязанность по реализации соглашения между работником и работодателем об увольнении с АГС.

Основанием увольнения гражданина с АГС в ст. 23 комментируемого Закона названо осуществление им полномочий члена Совета Федерации, его избрание депутатом Государственной Думы, депутатом законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации, депутатом представительного органа местного самоуправления, главой муниципального образования. Наличие у лица, проходящего АГС, перечисленных полномочий позволяет ему прекратить АГС. В свою очередь, у полно-

мочных лиц возникает обязанность по оформлению увольнения с АГС. В данном случае увольнение работника с АГС должно происходить со ссылкой на п. 5 ст. 77 ТК РФ связи с переходом на выборную работу.

Одним из оснований для увольнения лица с АГС в ст. 23 комментируемого Закона указан вступивший в законную силу приговор суда о назначении гражданину наказания в виде лишения свободы. В подобной ситуации увольнение работника должно производиться на основании п. 4 ст. 83 ТК РФ. в связи с осуждением к наказанию, исключающему прохождение АГС.

2. Перечень оснований для увольнения с АГС, который дан в п. 1 ст. 23 настоящего Закона, не является исчерпывающим. В п. 2 ст. 23 данного Закона говорится с том, что гражданин имеет право на досрочное увольнение с АГС при наличии оснований, по которым в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» военнослужащий, не имеющий воинского звания офицера и проходящий военную службу по призыву, имеет право на досрочное увольнение с военной службы. Такие основания перечислены в п. 4 ст. 51, пп. «е» п. 1 ст. 23 и пп. «б», «в», «г», «д», «е» п. 1 ст. 24 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе».

Гражданин должен быть уволен с АГС в случае гибели (смерти) отца, матери, родного брата, родной сестры в связи с исполнением ими обязанностей военной службы.

С АГС должны быть уволены и лица, которые будут заняты постоянным уходом за отцом, матерью, женой, родным братом, родной сестрой, бабушкой, дедушкой или усыновителем, при отсутствии других лиц, обязанных по закону содержать названных лиц, а также при условии, что эти лица не находятся на полном государственном обеспечении и нуждаются по состоянию здоровья в соответствии с заключением органа государственной службы медико-социальной экспертизы в постоянном постороннем уходе (помощи, надзоре) или являются инвалидами I или II группы, достигли пенсионного возраста или не достигли возраста 18 лет.

Гражданин подлежит увольнению с АГС, если он имеет ребенка, которого будет вынужден воспитывать без матери. Основанием для такого увольнения является смерть матери или лишение ее родительских прав.

Увольнению с АГС подлежат лица, имеющие двух и более детей независимо от их возраста. Поэтому при рождении у лица, проходящего АГС, второго ребенка, его обязаны уволить с данной службы.

Основанием для увольнения с АГС является наличие ребенка в возрасте до трех лет, в связи с чем рождение у лица, проходящего АГС, ребенка, усыновление (удочерение) им ребенка в возрасте до трех лет влечет увольнение с данной службы.

Основанием для увольнения с АГС названо наличие у матери (отца) двух и более детей в возрасте до 8 лет или инвалида детства, их воспитание без мужа (жены). Поэтому наличие у родителей лица, находящегося на альтернативной службе, детей в возрасте до восьми лет или инвалида детства независимо от возраста в случае смерти одного из родителей служит основанием для увольнения с указанной службы.

Данный перечень оснований для увольнения с АГС вытекает из содержания комментируемого Закона. Однако этот перечень нельзя признать исчерпывающим.

В соответствии с пп. «д» п. 1 ст. 23 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» от призыва на военную или альтернативную гражданскую службу освобождены лица, имеющие ученую степень кандидата или доктора наук, поэтому получение указанных степеней служит основанием для увольнения с АГС. При ином подходе лица, получившие ученую степень до призыва на АГС, и граждане, которые получили аналогичную степень в период прохождения этой службы, будут поставлены в неравное положение. Ведь получившие такую степень до поступления на АГС освобождаются от обязанности ее прохождения, тогда как проходящие данную службу при получении указанной степени от исполнения данной обязанности не будут освобождены. Налицо противоречие ст. 19 Конституции РФ, гарантирующей равенство прав и свобод, в т.ч. и при освобождении от обязанностей, независимо от срока наступления фактических обстоятельств, являющихся основанием для освобождения от обязанностей. Данное основание следует применять для увольнения с АГС.

Основанием для увольнения с АГС следует признать поступление на обучение по очной форме в государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию негосударственные образовательные учреждения начального профессионального, среднего профессионального или высшего профессионального образования. В соответствии с пп. «а» п. 2 ст. 24 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» граждане, обучающиеся в перечисленных учебных заведениях по очной форме, имеют право на отсрочку от военной или альтернативной гражданской службы. Соответственно граждане, находящиеся на АГС, гарантированное им право на образование могут реализовать лишь пу-

тем увольнения с АГС. Поэтому они не могут быть лишены права на обучение по очной форме. Следовательно, при поступлении в перечисленные учебные заведения у них возникает право на обучение по очной форме, что влечет их увольнение с АГС. В противном случае также нарушается равенство прав и возможностей граждан, провозглашенное в ст. 19 Конституции РФ. Данное ограничение связано с нарушением закрепленного в ст. 43 Конституции РФ права на образование. В связи с изложенным гражданин подлежит увольнению с АГС при поступлении на обучение по очной форме в названные учебные заведения. Данное увольнение следует рассматривать как предоставление права лицу, проходящему АГС, на отсрочку от ее прохождения. По окончании обучения при отсутствии других препятствий гражданин вновь может быть призван на АГС.

Наличие рассмотренных нами оснований влечет возникновение у граждан, находящихся на АГС, права на увольнение. Данное право они могут реализовать любыми не запрещенными законом способами. В свою очередь, у полномочных на увольнение с АГС лиц возникает корреспондирующая данному праву обязанность. Причем ненадлежащее исполнение обязанности по своевременному увольнению с АГС не должно повлечь наступления неблагоприятных последствий для граждан.

Таким образом, при наступлении перечисленных обстоятельств у гражданина возникает право на увольнение с АГС. Данному праву корреспондирует обязанность работодателя по проведению такого увольнения. Работник может реализовать это право путем увольнения на основании ст. 80 ТК РФ, гарантирующей увольнение с работы в указанный работником срок при наличии уважительных причин. Установленный в комментируемом Федеральном законе запрет на увольнение по данному основанию вступает в противоречие и с конституционными нормами, и со ст. 80, 349 ТК РФ. Поэтому право работника реализуется по нормам, имеющим более высокую по отношению к комментируемому Федеральному закону юридическую силу. Данный запрет формально может быть обойден путем увольнения по п. 1 ст. 77 ТК РФ по соглашению сторон трудового договора, т.е. работника и работодателя. Как уже отмечалось, наличие такого соглашения влечет возникновение обязанности по оформлению увольнения с АГС, его отмена возможна только по инициативе сторон трудового договора. Отказ работодателя от заключения соглашения об увольнении с АГС может быть обжалован в судебном порядке. При наличии рассмотренных законных оснований для увольнения с АГС суд может обязать ра-

ботодателя провести увольнение работника, в т.ч. путем заключения с ним соглашения об увольнении в связи с наступлением предусмотренных законодательством причин, которые позволяют работнику требовать увольнения с АГС. Следовательно, право на увольнение работника с АГС реализуется прежде всего по правилам трудового законодательства. Нормы комментируемого Федерального закона должны применяться при решении вопросов об увольнении с АГС в части, улучшающей положение работников по сравнению с требованиями трудового законодательства.

3. Порядок увольнения гражданина с АГС, установленный комментируемым Федеральным законом, Положением о порядке прохождения альтернативной гражданской службы, не должен служить препятствием для реализации трудовых прав граждан, в частности на своевременное увольнение при наступлении обстоятельств, с которыми трудовое законодательство связывает возникновение у работника права на увольнение с АГС с корреспондирующей ему обязанностью по проведению такого увольнения. В связи с чем этот порядок не должен стоять на пути реализации трудовых прав граждан. Наличие необоснованных препятствий для их реализации, в т.ч. при использовании установленного порядка увольнения с АГС, позволяет гражданину использовать любые не запрещенные законодательством способы защиты нарушенного права, в т.ч. самозащиту трудовых прав.

4. Из ч. 1 п. 4 ст. 23 комментируемого Закона следует, что решение об увольнении гражданина с АГС принимают должностные лица, определяемые руководителем федерального органа исполнительной власти или руководителем органа исполнительной власти субъекта РФ, которому подведомственна организация, где гражданин проходит АГС. В ч. 2 п. 4 ст. 23 комментируемого Закона сказано, что решение должностного лица соответствующего федерального органа исполнительной власти либо органа исполнительной власти субъекта РФ является основанием для прекращения работодателем срочного трудового договора с гражданином, проходящим АГС. Очевидно, что в данном случае перепутаны основания и распределение полномочий по увольнению между должностными лицами государственных органов исполнительной власти и работодателем, у которого проходит АГС.

Нами рассмотрены основания увольнения с АГС. Реализация данных оснований не может быть поставлена в зависимость от усмотрения должностных лиц государственной исполнительной власти. Однако из содержания комментируемого пункта можно сделать вывод, что решение полномочного должностного лица яв-

ляется еще одним основанием для увольнения с АГС. В этом случае данное увольнение будет поставлено в зависимость от усмотрения должностных лиц органов государственной исполнительной власти. Однако в соответствии с действующим законодательством у названных лиц возникает лишь обязанность применить основания для увольнения с АГС. Данную неточность следует устранить при применении законодательства об увольнении с АГС. В частности, прохождение установленной процедуры увольнения с АГС не должно влечь для работника неблагоприятных последствий, он должен своевременно реализовать право на увольнение с АГС.

Из содержания ст. 23 комментируемого Закона усматривается многоступенчатая процедура увольнения с АГС. Во-первых, она связана с вынесением решения полномочным лицом государственного органа исполнительной власти с применением предусмотренных законом оснований для увольнения с АГС. Во-вторых, данная процедура предполагает издание работодателем, у которого проходит АГС, приказа (распоряжения) об увольнении с АГС. В-третьих, рассматриваемая процедура завершается выдачей гражданину, уволенному с АГС, трудовой книжки и сообщением об увольнении в государственный орган исполнительной власти, которому подведомственна организация, где проходила АГС. Очевидно, что прохождение данной процедуры может занимать немалый промежуток времени, хотя при фактическом наступлении обстоятельств, являющихся в соответствии с законодательством основанием для увольнения с АГС, у гражданина возникает право на данное увольнение. В соответствии со ст. 2, 15, 17 Конституции РФ данное право является высшей ценностью, является непосредственно действующим и составляет смысл деятельности как должностных лиц государственных органов исполнительной власти, так и представителей работодателя, у которого проходила АГС. В связи с изложенным после возникновения указанных обстоятельств гражданин вправе прекратить исполнение обязанностей АГС немедленно и распоряжаться временем по своему усмотрению. В свою очередь у должностных лиц государственных органов исполнительной власти и у работодателя возникает обязанность по обеспечению немедленной реализации права гражданина на увольнение с АГС. Однако предусмотренная рассматриваемым Законом процедура увольнения с АГС не только не способствует реализации данного права, а способна и отодвинуть его реализацию на длительное время. Возникающее противоречие между имеющимся у гражданина правом и невозможностью его реализации до прохождения установленной процедуры увольнения требует своего урегулирования при применении законодательства об увольнении с АГС. Прежде всего ра-

ботодатель вправе освободить работника от выполнения трудовых обязанностей немедленно после наступления обстоятельств, которые признаются законодательством основанием для увольнения с АГС. Например, работодатель может предоставить работнику отпуск с последующим увольнением, в течение которого и будут оформляться необходимые для увольнения с АГС документы. Однако отказ работодателя, органов государственной власти от выполнения законодательства в части увольнения с АГС не должен влечь для гражданина неблагоприятных последствий.

При возникновении у гражданина на основании закона права на увольнение с АГС у полномочных представителей работодателя возникает соответствующая ему обязанность по проведению данного увольнения. Неисполнение этой обязанности позволяет гражданину прекратить выполнение трудовой функции по АГС, после чего полномочные представители работодателя обязаны оформить увольнение. При несогласии с действиями гражданина, прекратившего выполнять трудовую функцию, представители работодателя могут обжаловать их в судебном порядке. Вступившее в законную силу решение суда служит поводом для возмещения гражданину убытков, понесенных в связи с ненадлежащим выполнением работодателем обязанности по увольнению с АГС, либо для продолжения исполнения гражданином своих обязанностей при признании судом его действий незаконными в связи с отсутствием оснований для увольнения с АГС.

В свою очередь работодатель не лишен возможности своевременно провести увольнение работника с последующим оформлением необходимых документов, в т.ч. получаемых от назначенного органом исполнительной власти лица. При этом работодатель сообщает о решении об увольнении с АГС работника путем прекращения с ним срочного трудового договора. Если приказ (распоряжение) работодателя, по мнению назначенных органом исполнительной власти лиц, вступает в противоречие с законодательством, они вправе обжаловать его в установленном законодательством порядке, в частности в суд. Решением суда приказ (распоряжение) работодателя о прекращении трудового договора с лицом, проходившим АГС, при наличии законных оснований для увольнения с работы должен быть признан законным и обоснованным. В этом случае у полномочного должностного лица возникает обязанность по оформлению необходимых документов. Признание судом этого приказа незаконным влечет возникновение у работодателя обязанности по его отмене. Отмена данного приказа может стать основанием для возвращения лица на АГС. Однако данный приказ

не может быть отменен лишь по формальным соображениям, например, по причине нарушения процедуры его издания. Поэтому право работника на увольнение с АГС не может быть заблокировано процедурой проведения увольнения, которая вытекает из содержания комментируемого Федерального закона.

Несвоевременное вручение работнику трудовой книжки при увольнении является основанием для выплаты работнику среднего заработка за все время ее задержки за счет работодателя или органа, ответственного за проведение увольнения, в зависимости от вины в несвоевременном оформлении увольнения с АГС и (или) в выдаче трудовой книжки указанным лицам. В связи с этим они должны быть заинтересованы в своевременном оформлении увольнения и в выдаче работнику необходимых документов, в частности трудовой книжки. Если по вине указанных лиц причинен материальный ущерб в виде выплаты работнику среднего заработка, они должны быть привлечены к материальной ответственности за причинение организации вреда при исполнении трудовых обязанностей.

5. Работодатель обязан сообщить о прекращении срочного трудового договора в соответствующий орган государственной власти в течение трех дней. Невыполнение этой обязанности не может влечь для уволенного работника неблагоприятных последствий. Например, в случае заявления органом государственной власти требований о признании приказа работодателя об увольнении с АГС незаконным и вынесения судом соответствующего решения работник во время ведения гражданского дела освобожден от трудовых обязанностей на законных основаниях по приказу работодателя, который не отменен. Поэтому время до вынесения судебного решения должно быть включено в срок АГС как простой не по вине работника с сохранением за ним среднего заработка на основании ст. 157 ТК РФ, в связи с чем оформление увольнения должно происходить с учетом этого срока.

Таким образом, процедура увольнения работника с АГС не должна служить препятствием для реализации его права на увольнение в предусмотренных трудовым законодательством случаях.

Статья 24. Зачисление граждан, прошедших альтернативную гражданскую службу, в запас

1. Граждане, прошедшие альтернативную гражданскую службу, зачисляются в запас Вооруженных сил Российской Федерации.

2. Граждане, прошедшие альтернативную гражданскую службу, на военные сборы не призываются.

1. Граждане, которые освобождены от прохождения военной службы в связи с ее заменой АГС, не могут находиться в запасе Вооруженных сил РФ, они в силу требований конституционных норм, норм международно-правовой регламентации не могут находиться в зависимости от органов и организаций, не осуществляющих автономную деятельность по отношению к военному ведомству. В связи с этим их зачисление в запас Вооруженных сил РФ противоречит нормам, имеющим высшую юридическую силу. Поэтому должны действовать эти нормы, не позволяющие зачислять граждан в запас Вооруженных сил РФ, а не противоречащий им пункт комментируемого Федерального закона. Сказанное позволяет отказаться от постановления на учет в запас Вооруженных сил РФ гражданам, прошедшим АГС, заменяющую военную службу. Применение к ним мер принуждения с целью зачисления в запас Вооруженных сил РФ позволяет им обжаловать незаконные действия, в т.ч. и путем обращения в Конституционный Суд РФ на предмет признания комментируемого пункта противоречащим конституционным и международно-правовым нормам.

2. Отказ от призыва граждан, прошедших АГС, на военные сборы является очевидным фактом, поскольку они не могут быть привлечены к исполнению обязанностей, находящихся под контролем военного ведомства. Однако их нахождение в запасе Вооруженных сил РФ может привести к тому, что изоцированные в командовании умы могут найти им другое применение, например, на строительстве дач. По этой причине нахождение этих граждан в запасе Вооруженных сил РФ не допускается конституционными и международными нормами, которые имеют приоритет в применении перед нормами комментируемого Федерального закона. В связи с этим представители военного ведомства не имеют полномочий по командованию лицами, которые в силу требований законодательства освобождены от обязанности прохождения военной службы, которая в отношении них заменена АГС. Попытки отдать команду со стороны служивых по отношению к этим гражданам могут быть пресечены путем отказа от их выполнения. В этом случае представители командного ведомства могут обжаловать действия граждан по отказу от выполнения их распоряжений в судебном порядке. В ходе судебного разбирательства может быть вынесено не только решение о незаконности военных команд по отношению к лицам, прошедшим АГС взамен военной службы, но и последовать обращение в Конституционный Суд РФ с целью признания неконституционными положений Федерального закона, позволяющих военным проявлять властные полномочия по отношению к лицам, освобожденным от прохождения военной службы ввиду ее замены АГС.

Глава 6. ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ

Статья 25. Вступление в силу настоящего Федерального закона Настоящий Федеральный закон вступает в силу с 1 января 2004 г.

Вступление данного Федерального закона в силу с 1 января 2004 г. не означает, что до этого момента ст. 59 Конституции РФ не могла быть применена как норма прямого действия. В связи с этим судебные органы и до вступления в законную силу комментируемого Федерального закона принимали решения о замене военной службы альтернативной гражданской на основании ст. 59 Конституции РФ. Более того, на основании данной конституционной нормы в Нижнем Новгороде был проведен эксперимент по прохождению АГС. Для его проведения орган местного самоуправления издал соответствующий нормативный правовой акт, который впоследствии, на наш взгляд, незаконно был отменен. В связи с этим проблемы возникли в первую очередь у граждан, которые проходили АГС взамен военной службы. Однако при этом следует помнить, что нормативный правовой акт органа местного самоуправления утратил свою силу лишь после вступления в законную силу судебного решения о его признании недействующим. Поэтому до этого момента он применялся и создавал вполне определенные им правовые последствия. В связи с изложенным граждане, проходившие АГС на основании ст. 59 Конституции РФ и акта органа местного самоуправления, как минимум, имеют право на включение времени работы на АГС в срок АГС. В настоящее время отсутствует орган, который может вынести решение о включении этого времени в срок АГС, в связи с чем лица, проходившие АГС на основании указанных норм, часть из которых признана недействующей судом, на основании ст. 264-268 ГПК РФ могут обратиться в суд с заявлением об установлении факта прохождения АГС с момента направления на данную службу на основании ст. 59 Конституции РФ и акта органа местного самоуправления и до момента фактического выполнения обязанностей по АГС. Вынесение судом решения об установлении данного факта влечет включение этого срока в срок прохождения АГС, заменяющей военную службу.

Кроме того, заинтересованные лица вправе требовать признания неконституционными норм, на основании которых нормативный правовой акт органа местного самоуправления о прохождении АГС признан недействующим, поскольку прохождение АГС взамен военной службы в период до введения в действие комментируемого Федерального закона гарантировалось ст. 59 Конституции РФ, которая имеет прямое действие, а потому ее нормы под-

лежат применению независимо от вступления в действие комментируемого Федерального закона. Более того, его положения не должны противоречить конституционным требованиям. Наличие таких противоречий позволяет требовать признания норм комментируемого Федерального закона, примененных в конкретном деле, противоречащими конституционным требованиям в Конституционном Суде РФ.

Статья 26. О приведении нормативных правовых актов в соответствие с настоящим Федеральным законом

Внести в Федеральный закон от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» (Собрание законодательства Российской Федерации, 1998, № 13, ст. 1475; № 30, ст. 3613) следующие дополнения:

■ пункт 1 статьи 27 дополнить абзацем следующего содержания:

■ «представитель соответствующего органа федеральной государственной службы занятости населения (в части вопросов, касающихся альтернативной гражданской службы)»;

■ пункт 1 статьи 29 дополнить новым абзацем восьмым следующего содержания:

■ «представитель соответствующего органа федеральной государственной службы занятости населения (в части вопросов, касающихся альтернативной гражданской службы)»;

■ пункт 2 статьи 55 дополнить подпунктом «п» следующего содержания:

«п) граждане, прошедшие альтернативную гражданскую службу».

Комментируемой статьей предписаны изменения состава призывной комиссии путем включения в нее представителя соответствующего органа службы занятости населения при решении вопросов, касающихся АГС. Включение в состав призывной комиссии представителя органа службы занятости не влияет на полномочия этой комиссии, т.к. она остается органом по призыву на военную службу, который не является независимым от военного ведомства. В связи с этим при решении вопросов, касающихся АГС, должна быть создана комиссия, которая не имеет в своем составе представителей военного ведомства. Комиссия может быть признана полномочным органом по решению вопросов, касающихся АГС, только в том случае, если в ее состав не будут входить представители военного ведомства. Сказанное касается как комиссий, формируемых на уровне органов местного самоуправления, так и комиссий, создаваемых на уровне субъектов Российской Федерации.

Изменения, которые внесены комментируемой статьей, касаются освобождения граждан, прошедших АГС, от военных сборов. Однако, как уже неоднократно отмечалось, указанные граждане не должны подчиняться командам лиц военного ведомства. Поэтому поступление таких команд должно быть квалифицировано как нарушение актов, имеющих высшую юридическую силу по отношению к комментируемому Федеральному закону. Поэтому представители военного ведомства на правовых основаниях не могут осуществлять властные полномочия по отношению к лицам, прошедшим АГС.

ПРАВИТЕЛЬСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ПОСТАНОВЛЕНИЕ

от 28 мая 2004 г. № 256 г. Москва

ОБ УТВЕРЖДЕНИИ ПОЛОЖЕНИЯ О ПОРЯДКЕ ПРОХОЖДЕНИЯ АЛЬТЕРНАТИВНОЙ ГРАЖДАНСКОЙ СЛУЖБЫ

В соответствии с Федеральным законом «Об альтернативной гражданской службе» Правительство Российской Федерации постановляет:

Утвердить прилагаемое Положение о порядке прохождения альтернативной гражданской службы.

*Председатель Правительства Российской Федерации
М. Фрадков*

Положение о порядке прохождения альтернативной гражданской службы

I. Общие положения

1. Альтернативная гражданская служба – особый вид трудовой деятельности в интересах общества и государства, осуществляемый гражданами взамен военной службы по призыву.

2. Прохождение в Российской Федерации альтернативной гражданской службы осуществляется в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Федеральным законом «Об альтернативной гражданской службе» (далее – Федеральный закон), другими федеральными законами, настоящим Положением, иными нормативными правовыми актами и международными договорами Российской Федерации в области альтернативной гражданской службы.

3. Особенности организации и прохождения альтернативной гражданской службы в период мобилизации, военного положения и в военное время определяются федеральными конституционными законами, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

4. Граждане проходят альтернативную гражданскую службу индивидуально, а также в составе групп или формирований:

а) в организациях, подведомственных федеральным органам исполнительной власти;

б) в организациях, подведомственных органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации;

в) в организациях Вооруженных сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов в качестве гражданского персонала.

5. Началом альтернативной гражданской службы гражданина считается день убытия его к месту прохождения альтернативной гражданской службы, указанный в предписании военного комиссариата, а окончанием – день прекращения работодателем срочного трудового договора при увольнении гражданина с альтернативной гражданской службы.

6. Сроки альтернативной гражданской службы установлены:

а) для граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу в организациях, подведомственных федеральным органам исполнительной власти и органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации, – 42 месяца, в том числе окончивших государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования, – 21 месяц;

б) для граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу в организациях Вооруженных сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, – 36 месяцев, в том числе окончивших государственные, муниципальные или имеющие государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственные образовательные учреждения высшего профессионального образования, – 18 месяцев.

7. В срок альтернативной гражданской службы не засчитываются:

а) прогулы (отсутствие на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня);

б) время нахождения в дополнительных отпусках, предоставляемых работодателем гражданам, обучающимся в образовательных учреждениях;

в) время отбывания уголовного или административного наказания в виде ареста;

г) время отстранения от работы по причине алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения.

8. Граждане проходят альтернативную гражданскую службу в организациях и на должностях, перечни которых утверждаются Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации.

9. Гражданину, проходящему альтернативную гражданскую службу, выдается соответствующее удостоверение.

Основным документом учета прохождения гражданином альтернативной гражданской службы является учетная карта.

Формы бланков удостоверения гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу (далее – удостоверение), и учетной

карты гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу (далее – учетная карта), порядок их заполнения и выдачи утверждаются Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации по согласованию с Министерством обороны Российской Федерации.

Бланки удостоверения и учетной карты изготавливаются по заказу Федеральной службы по труду и занятости и рассылаются в военные комиссариаты.

Комментарий первого раздела

1. Понятие «альтернативная гражданская служба» воспроизведено в Положении о порядке прохождения альтернативной гражданской службы в точном соответствии с данным в ст. 1 прокомментированного Федерального закона определением. Поэтому данному понятию должны соответствовать другие нормы рассматриваемого Положения, поскольку оно является нормой-принципом по отношению к другим предписаниям законодательства. Такой вывод напрашивается в связи с тем, что в ст. 59 Конституции РФ говорится о прохождении именно АГС. Следовательно, понятие «альтернативная гражданская служба» основано на конституционных требованиях, что позволяет признать его нормой-принципом. Наличие этого понятия в нормах законодательства исключает возможность направления лиц, имеющих право на АГС, для прохождения другого вида альтернативной службы взамен военной, в частности альтернативной службы военного характера. В связи с этим направление указанных лиц в подчинение представителям военного ведомства для прохождения АГС вступает в противоречие с ее определением. Подобное противоречие должно разрешаться в пользу применения нормы-принципа, имеющей большую юридическую силу по сравнению с другими нормами законодательства о прохождении АГС.

2. В п. 2 перечислены нормативные правовые акты, в соответствии с которыми должна проходить АГС. Однако в отличие от п. 2 ст. 1 рассмотренного Федерального закона в комментируемом пункте не упоминаются общепризнанные принципы и нормы международного права. Международные правила в нем ограничены международными договорами Российской Федерации, хотя отсутствие в этом пункте ссылок на общепризнанные принципы и нормы международного права не освобождает от обязанности их соблюдения, как того требует ч. 4 ст. 15 Конституции РФ. В связи с изложенным Положение о порядке прохождения альтернативной гражданской службы (далее Положение) должно применяться в части, не

противоречащей Конституции РФ, общепризнанным принципам и нормам международного права, международным договорам Российской Федерации, другим актам, имеющим более высокую юридическую силу, в частности ТК РФ.

3. При применении законодательства о прохождении АГС в период мобилизации, военного положения и в военное время следует помнить о правах и свободах человека и гражданина, которые не могут быть ограничены ни при каких условиях, они перечислены нами в комментарии к ст. 9 рассмотренного Федерального закона.

4. Прохождение АГС в организациях Вооруженных сил РФ, других войск, воинских формирований и органов в качестве гражданского персонала противоречит понятию «альтернативная гражданская служба», которое дано в норме-принципе, поскольку в этом случае альтернативная служба является не гражданской, а имеющей военный характер, что противоречит конституционным требованиям. В связи с этим должно применяться законодательство, обеспечивающее прохождение именно АГС.

Следует заметить, что в комментируемом пункте ничего не сказано о возможности прохождения АГС в организациях, подведомственных органам местного самоуправления, хотя в п. 1 ст. 4 рассмотренного Федерального закона сказано о том, что прохождение АГС в указанных организациях определяется федеральным законом. Однако отсутствие такого закона не должно служить препятствием для прохождения АГС в организациях, подведомственных органам местного самоуправления. Прежде всего следует помнить, что право на замену военной службы альтернативной гражданской, в т.ч. путем ее прохождения в этих организациях, является конституционным. Реализация данного права не поставлена в ч. 3 ст. 59 Конституции РФ в зависимость от принятия соответствующего федерального закона. Ограничение этого права путем принятия отдельного федерального закона может происходить на правовых основаниях лишь для достижения целей, исчерпывающим образом определенных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ. Отсутствие федерального закона, в котором определены конкретные цели для ограничения конституционного права, в частности на прохождение АГС в организациях, подведомственных органам местного самоуправления, означает, что граждане вправе требовать направления для прохождения АГС в указанные организации. Отказ от такого направления может стать основанием для его судебного обжалования, в т.ч. путем обращения в Конституционный Суд РФ на предмет проверки конституционности ст. 4 названного Федерального

закона, комментируемого пункта в части, создающей препятствия для прохождения АГС в организациях, подведомственных органам местного самоуправления.

Кроме того, отношения по прохождению АГС входят в предмет трудового права. В соответствии с ч. 1 ст. 72 Конституции РФ трудовое законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. В ч. 2 ст. 76 Конституции РФ говорится о том, что по предметам совместного ведения могут быть изданы законы и иные нормативные правовые акты субъектов, которые должны соответствовать федеральным законам. Федеральные законы позволяют субъектам Российской Федерации издавать нормативные правовые акты в сфере прохождения АГС в организациях, подведомственных органам местного самоуправления. Поэтому субъект Российской Федерации вправе издать нормативный правовой акт о прохождении АГС в этих организациях, а затем направить перечень этих организаций для утверждения в Министерство здравоохранения и социального развития РФ. Отказ в утверждении перечня организаций, подведомственных органам местного самоуправления, определенных нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации в качестве возможных для прохождения АГС, может быть обжалован в судебном порядке. Данный отказ должен оформляться соответствующим постановлением, которое имеет нормативный характер, т.к. распространяется на неопределенный круг граждан, которые могли бы претендовать на прохождение АГС в организациях, подведомственных органам местного самоуправления, определенных в соответствии с нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации. Поэтому такое постановление на основании ст. 27 ГПК РФ может быть обжаловано заинтересованными лицами, в частности претендующими на прохождение АГС в этих организациях, в Верховном Суде РФ, поскольку оно является нормативным правовым актом федерального органа государственной власти.

5. Начало АГС в комментируемом пункте, как и в рассмотренном Федеральном законе, связано с убытием к месту ее прохождения в день, указанный в предписании военного комиссариата. Как уже неоднократно отмечалось, получение каких-либо документов от органов военного ведомства лицами, направленными для прохождения альтернативной службы, имеющей гражданский характер, вступает в противоречие с нормой-принципом, определяющей понятие «альтернативная гражданская служба». В связи с этим этот пункт также может стать предметом проверки его конституционности. При этом отсутствие предписания военного комиссариата об убытии к месту

прохождения АГС не является в соответствии с действующим законодательством правовым основанием для невключения времени нахождения в пути, выполнения обязанностей по АГС из срока этой службы.

Работодатель обязан оформить прекращение срочного трудового договора с работником, проходящим АГС, в день истечения срока данной службы. Невыполнение им этой обязанности позволяет работнику прекратить трудовые отношения по окончании срока АГС, что влечет возникновение у работодателя обязанности по надлежащему оформлению увольнения и выдаче работнику соответствующих документов, в частности трудовой книжки. С согласия работника она может быть выслана ему по почте, а увольнение работника может происходить в период его нахождения в отпуске, поскольку ст. 127 ТК РФ предоставляет работодателю право предоставить работнику отпуск с последующим увольнением, в т.ч. и с АГС.

6. Сроки прохождения АГС в Положении скопированы со ст. 5 рассмотренного Федерального закона. В комментарии к этой статье перечислены нарушения вышестоящих по юридической силе правовых норм при применении сроков прохождения АГС. В связи с этим комментируемый пункт наряду со ст. 5 указанного Федерального закона может стать предметом проверки его конституционности. Срок АГС не может выступать в качестве наказания за отказ от прохождения военной службы по причине наличия вероисповедания или убеждений, противоречащих ее несению. Безмотивное увеличение срока АГС в зависимости от вида организации, в которой проходит данная служба, а также по сравнению со сроками военной службы является необоснованным ограничением прав и свобод человека и гражданина, в частности главного права – права на жизнь.

7. В этом пункте дан исчерпывающий перечень периодов, которые могут быть исключены из срока АГС. Исключение этих периодов из срока АГС является правом, а не обязанностью работодателя. В соответствии со ст. 8, 9 ТК РФ работодатель вправе издавать любые акты, улучшающие положение работников по сравнению с законодательством, в частности о включении перечисленных в комментируемом пункте периодов в срок АГС. Совершение работником прогула должно быть доказано, в частности объяснениями работника, приказом (распоряжением) полномочного представителя работодателя. Отсутствие таких доказательств не позволяет сделать вывод о совершении работником прогула, а следовательно, и принять решение об исключении времени отсутствия работника на работе из срока АГС.

Исключение из срока АГС времени учебных отпусков вступает в противоречие с конституционными требованиями, о чем подробно сказано в комментарии к п. 5 ст. 5 рассмотренного Федерально-го закона. Хотя и в данном случае работодатель может самостоятельно улучшить положение лица, проходящего АГС, по сравнению с указанными нормативными правовыми актами об АГС путем включения времени учебных отпусков в срок АГС. Кроме того, работодатель может предоставить работнику, проходящему АГС, любой другой отпуск, например, ежегодный оплачиваемый, дополнительный оплачиваемый отпуск без указания на то, что он предоставляется в связи с обучением, отпуск без сохранения заработной платы. Перечисленные виды отпусков нормы специального законодательства не относят к числу исключаемых из срока АГС.

Исключение из срока АГС времени уголовного или административного ареста также является правом, а не обязанностью работодателя.

Из комментируемого пункта следует, что из срока АГС может быть исключено лишь время фактического отстранения работника от работы в связи с нахождением на работе в состоянии опьянения. Поэтому отсутствие законного и обоснованного приказа (распоряжения) об отстранении работника от работы в связи с состоянием опьянения с указанием в нем конкретного количества часов такого отстранения не позволяет принять правовое решение об увеличении срока АГС.

Решение о продлении срока АГС в связи с исключением из него перечисленных периодов может быть обжаловано работником в судебном порядке. Данное решение должно быть оформлено не только приказом (распоряжением) работодателя, но и органа государственной власти или местного самоуправления, в подведомственности которого находится организация, являющаяся работодателем для гражданина, проходящего АГС. На основании ст. 254-258 ГПК РФ решение этого органа о продлении срока АГС может быть обжаловано в суд по месту его нахождения либо в суд по месту жительства гражданина. Во время обжалования данного решения гражданин вправе не выполнять обязанности по АГС. Основанием для возвращения к их исполнению может стать лишь вступившее в законную силу судебное решение, которым продление срока АГС в связи с исключением из него рассмотренных периодов признано законным и обоснованным.

8. Перечень организаций и должностей, в которых граждане проходят АГС, должен быть утвержден Министерством здравоохранения и социального развития РФ, в связи с чем государственные органы, органы местного самоуправления на основании норматив-

ных правовых актов субъектов Российской Федерации, отдельные организации, находящиеся в ведении указанных органов, могут обратиться с ходатайством в названное министерство с целью включения имеющихся у них вакансий в перечень возможных вариантов для прохождения АГС. Отказ Министерства здравоохранения и социального развития РФ от включения в этот перечень должен быть законным и обоснованным. Данный перечень является нормативным правовым актом, который может быть обжалован в Верховном Суде РФ заинтересованными лицами.

9. Из данного пункта следует, что гражданин, проходящий АГС, получает соответствующее удостоверение в военном комиссариате. Учетную карту о прохождении АГС он также должен получить в военном комиссариате. Причем бланки удостоверения гражданина, проходящего АГС, и учетной карты о прохождении АГС утверждаются Министерством здравоохранения и социального развития РФ по согласованию с Министерством обороны РФ. Следовательно, представители военного ведомства непосредственно участвуют в утверждении указанных документов и в их выдаче лицам, проходящим АГС. Участие представителей военного ведомства в этом процессе противоречит понятию «альтернативная гражданская служба», поскольку свидетельствует о контроле за ее прохождением со стороны военного ведомства, что придает данной службе военный оттенок. В связи с этим заинтересованные лица могут потребовать проверки конституционности данного пункта в части получения ими документов об АГС, разработанных с участием военных и вручаемых в военном комиссариате.

Очевидно, что указанные в комментируемом пункте документы могут быть выданы лицам, проходящим АГС, в организации, выступающей в качестве работодателя. Отсутствие этих документов не может влечь для гражданина неблагоприятных последствий, поскольку их оформление является обязанностью соответствующих государственных органов и органов местного самоуправления. Поэтому гражданин по окончании срока АГС вправе прекратить трудовые отношения и потребовать выдачи необходимых для него документов, в частности трудовой книжки. В свою очередь работодатель обязан выдать ему такие документы и оформить надлежащим образом увольнение с АГС.

II. Организация альтернативной гражданской службы

10. Организация альтернативной гражданской службы – комплекс мероприятий, осуществляемых специально уполномоченными федеральными органами исполнительной власти по организации аль-

тернативной гражданской службы – Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации, Министерством обороны Российской Федерации, Федеральной службой по труду и занятости, заинтересованными федеральными органами исполнительной власти, органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, а также организациями, подведомственными указанным органам исполнительной власти, в целях реализации гражданами конституционного права на замену военной службы по призыву альтернативной гражданской службой.

11. Организация альтернативной гражданской службы включает в себя следующие мероприятия:

а) организация учета граждан: подавших заявление в военный комиссариат, в котором они состоят на воинском учете, о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой;

- в отношении которых призывной комиссией вынесено заключение о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой либо принято решение об отказе в такой замене (с указанием причины отказа);

- в отношении которых призывной комиссией принято решение о направлении на альтернативную гражданскую службу;

- проходящих альтернативную гражданскую службу, в том числе в целях ее организации и прохождения в период мобилизации, военного положения и в военное время;

б) подготовка перечней видов работ, профессий и должностей, на которых могут быть заняты граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, а также организаций, где предусмотрено ее прохождение;

в) принятие решений по вопросам участия федеральных органов исполнительной власти и органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации в организации альтернативной гражданской службы;

г) подготовка плана направления граждан на альтернативную гражданскую службу;

д) подготовка предложений по расходам на альтернативную гражданскую службу, предусматриваемым в проекте федерального бюджета на соответствующий год;

е) координация и анализ деятельности по направлению граждан на альтернативную гражданскую службу;

ж) направление граждан к месту прохождения альтернативной гражданской службы;

з) контроль убытия граждан к месту прохождения альтернативной гражданской службы, их прибытия, прохождения службы и увольнения с нее;

и) перевод граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, при необходимости из одной организации в другую;

к) профессиональная подготовка (переподготовка) при необходимости граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу;

л) увольнение граждан с альтернативной гражданской службы;

м) контроль исполнения трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, в организациях, в которых граждане проходят альтернативную гражданскую службу;

н) обеспечение исполнения нормативных правовых актов в области альтернативной гражданской службы, обобщение практики их применения, а также подготовка предложений по их совершенствованию;

о) иные мероприятия, осуществляемые в области альтернативной гражданской службы в соответствии с федеральными конституционными законами, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами.

Комментарий второго раздела

10. Данный пункт также предусматривает участие в организации АГС Министерства обороны РФ. Хотя, как уже неоднократно отмечалось, участие военного ведомства в решении вопросов, касающихся АГС, вступает в противоречие с нормами, имеющими высшую юридическую силу. В связи с этим принятие решения об организации АГС с участием представителей военного ведомства позволяет требовать признания его незаконным и необоснованным по причине вынесения его органом, не свободным в своей деятельности от представителей военного ведомства. Участие представителей военного ведомства в организации службы, заменяющей военную, означает, что такая служба не является имеющей гражданский характер, т.к. благодаря такому участию она становится альтернативной службой военного характера, что противоречит ч. 3 ст. 59 Конституции РФ, предусматривающей прохождение альтернативной гражданской, а не имеющей военный характер службы, заменяющей военную.

В этом пункте также не упоминается об участии органов местного самоуправления в организации АГС, хотя в нем сказано, что организация АГС имеет целью реализацию гражданами конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. В свою очередь ч. 3 ст. 59 Конституции РФ не ограничивает участие органов местного самоуправления в организации АГС. Поэтому их участие в организации АГС не противоречит конституционным требованиям, тогда как участие военного ведомства в

решении вопросов, касающихся АГС, противоречит ч. 3 ст. 59 Конституции РФ, в которой закреплено право на прохождение именно альтернативной гражданской, а не имеющей военный характер службы, взамен военной. Устранение органов местного самоуправления от участия в организации АГС является ограничением конституционного права на ее прохождение в организациях, подведомственных этим органам. В связи с изложенным данный пункт также может стать предметом проверки конституционности его содержания в части, ограничивающей участие органов местного самоуправления в организации АГС, а вместе с этим и конституционное право граждан на прохождение АГС в организациях, подведомственных органам местного самоуправления. Данное противоречие конституционным требованиям может быть устранено путем не только принятия соответствующего федерального закона, но и включения органов местного самоуправления в процесс реализации конституционного права граждан на прохождение АГС в организациях, подведомственных этим органам, на основании нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации.

11. В этом пункте дан примерный перечень мероприятий, которые входят в организацию АГС. Из этого пункта также следует, что представители военного ведомства участвуют в мероприятиях, связанных с организацией АГС. В частности, военный комиссариат ведет учет граждан, подавших заявление о замене военной службы АГС, лиц, направленных для прохождения АГС, осуществляет контроль убытия граждан к месту прохождения АГС, их прибытия, прохождения службы и увольнения с нее. Участие в этих мероприятиях представителей военного ведомства также вступает в противоречие с конституционным требованием о гражданском характере службы, заменяющей военную. В связи с этим заинтересованные лица могут обжаловать в установленном законодательством порядке решения, принятые в рамках проведения мероприятий по организации АГС с участием представителей военного ведомства, поскольку такое участие свидетельствует о военном характере службы, заменяющей военную.

В комментируемом пункте также ничего не сказано об участии органов местного самоуправления в проведении мероприятий по организации АГС, в связи с чем ограничивается конституционное право граждан на замену военной службы АГС с выполнением обязанностей по АГС в организациях, подведомственных органам местного самоуправления. Данное ограничение также противоречит конституционным требованиям. Поэтому органы местного самоуправления и до принятия соответствующего федерального закона на основании конституцион-

ных норм, нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации могут и должны принимать участие в организации мероприятий по прохождению АГС, в частности путем направления ходатайства о включении имеющихся в организациях, подведомственных этим органам, вакансий в перечень видов работ, профессий и должностей, на которых могут быть заняты граждане, проходящие АГС, а также в перечень организаций, где предусмотрено ее прохождение.

Таким образом, комментируемое Положение не может быть признано правовым основанием для участия представителей военного ведомства в мероприятиях по организации АГС, а также для лишения возможности участия в этих мероприятиях органов местного самоуправления, поскольку применение предусмотренных данным Положением правил вступает в противоречие с конституционными требованиями, которые по сравнению с ним имеют высшую юридическую силу. В связи с этим следует руководствоваться непосредственно нормами Конституции РФ, а не противоречащими им предписаниями комментируемого Положения.

III. Направление граждан на альтернативную гражданскую службу

12. Направление граждан на альтернативную гражданскую службу организует глава органа местного самоуправления совместно с военным комиссаром и осуществляет призывная комиссия в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе», Федеральным законом и настоящим Положением.

13. Граждане вправе подать заявление о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой (далее – заявление) в военный комиссариат, в котором они состоят на воинском учете, в следующие сроки:

- до 1 апреля – граждане, которые должны быть призваны на военную службу в октябре-декабре текущего года;
- до 1 октября – граждане, которые должны быть призваны на военную службу в апреле-июне следующего года.

14. Граждане, пользующиеся отсрочкой от призыва на военную службу, срок действия которой истекает после окончания очередного призыва на военную службу, при преждевременном прекращении основания для отсрочки вправе подать заявление после 1 апреля или после 1 октября в течение 10 дней со дня прекращения основания для отсрочки.

Граждане, пользующиеся отсрочкой от призыва на военную службу, срок действия которой истекает после 1 апреля или после 1 октября, но не позднее срока окончания очередного призыва на военную службу, подают заявление на общих основаниях.

15. Граждане, изъявившие желание заменить военную службу по призыву альтернативной гражданской службой, должны обосновать, что несение военной службы противоречит их убеждениям или вероисповеданию.

16. В заявлении о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой гражданин указывает причины и обстоятельства, побудившие его ходатайствовать об этом.

К заявлению прилагаются автобиография и характеристика с места работы и (или) учебы гражданина (для работающих (работавших) и (или) учащихся (учившихся)). К заявлению гражданин вправе приложить другие документы.

В заявлении гражданин вправе указать лиц, которые согласны подтвердить достоверность его доводов о том, что несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию. Военный комиссариат выдает гражданину документ, подтверждающий регистрацию заявления.

17. Военный комиссар представляет на заседании призывной комиссии информацию о количестве зарегистрированных заявлений и предложения о порядке и сроках их рассмотрения.

18. Председатель призывной комиссии утверждает график заседаний призывной комиссии по рассмотрению заявлений.

19. Военный комиссариат путем вручения повестки извещает гражданина, подавшего заявление, о необходимости явиться на заседание призывной комиссии, на котором рассматриваются заявления или решается вопрос о направлении его на альтернативную гражданскую службу, на медицинское освидетельствование, а также для получения предписания на убытие к месту прохождения этой службы.

Вручение повестки осуществляется под расписку работником военного комиссариата либо по месту работы (учебы) гражданина руководителем или другим ответственным за военно-учетную работу работником организации, либо ответственным за военно-учетную работу работником органа местного самоуправления не позднее чем за 3 дня до назначенного срока явки гражданина на соответствующее заседание призывной комиссии, на медицинское освидетельствование или для получения предписания.

20. Оповещение лиц, указанных в заявлении, и обеспечение их явки на заседание призывной комиссии, на котором рассматривается это заявление, осуществляются самим гражданином.

21. Гражданин, явившийся на заседание призывной комиссии, должен иметь при себе паспорт гражданина Российской Федерации или документ, его заменяющий.

22. Заявление гражданина рассматривается на заседании призывной комиссии только в его присутствии.

23. Председатель призывной комиссии контролирует явку граждан на заседание призывной комиссии, а в случае их неявки выясняет ее причины.

Гражданин, не явившийся на заседание призывной комиссии, на котором должно было быть рассмотрено его заявление, вызывается на заседание повторно.

24. Призывная комиссия выносит заключение о замене гражданину военной службы по призыву альтернативной гражданской службой либо принимает решение об отказе в такой замене (с указанием причин отказа) на основании:

■ выступлений на заседании призывной комиссии гражданина и лиц, которые согласились подтвердить достоверность его доводов о том, что несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию;

■ анализа документов, представленных гражданином и военным комиссариатом, а также дополнительных материалов, запрашиваемых призывной комиссией от организаций и физических лиц.

25. Заключение (решение) призывной комиссии должно быть вынесено (принято) в месячный срок со дня окончания срока подачи заявления в военный комиссариат, а при запросе дополнительных материалов – в 2-месячный срок.

Заседание призывной комиссии считается правомочным, если в нем участвуют не менее двух третей ее членов.

Заключение (решение) выносится (принимается) большинством голосов участвующих в заседании членов призывной комиссии, заносится в книгу протоколов заседаний призывной комиссии и объявляется гражданину, в отношении которого оно принято, с выдачей ему копии заключения (решения).

26. Гражданину может быть отказано в замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, если:

а) он нарушил установленные срок и (или) порядок подачи заявления;

б) характеризующие его документы и другие данные не соответствуют доводам гражданина о том, что несение военной службы противоречит его убеждениям или вероисповеданию;

в) в заявлении гражданина и прилагаемых к нему документах указаны заведомо ложные сведения;

г) гражданин дважды вызывался и не являлся на заседания призывной комиссии без уважительной причины;

д) ранее гражданину была предоставлена возможность пройти альтернативную гражданскую службу, и он от нее уклонился.

27. Уважительными причинами неявки гражданина на заседание призывной комиссии при документальном их подтверждении являются:

- а) заболевание или увечье (травма) гражданина, связанные с утратой трудоспособности;
- б) тяжелое состояние здоровья отца, матери, жены, сына, дочери, родного брата, родной сестры, бабушки, дедушки или усыновителя гражданина либо участие в похоронах указанных лиц;
- в) препятствие, возникшее в результате действия непреодолимой силы, или иное обстоятельство, не зависящее от воли гражданина;
- г) иные причины, признанные уважительными призывной комиссией или судом.

28. Гражданин, в отношении которого призывной комиссией вынесено заключение о замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, проходит медицинское освидетельствование в сроки, определенные военным комиссариатом, и в порядке, предусмотренном Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» для граждан, подлежащих призыву на военную службу.

29. Решение о направлении гражданина, признанного по результатам медицинского освидетельствования годным к военной службе или годным к военной службе с незначительными ограничениями, на альтернативную гражданскую службу принимается призывной комиссией в соответствии с заключением о замене военной службы альтернативной гражданской службой при отсутствии оснований для освобождения или предоставления отсрочки от призыва на военную службу.

Решение о направлении гражданина на альтернативную гражданскую службу может быть принято только после достижения им возраста 18 лет.

Председатель призывной комиссии объявляет гражданину решение о направлении его на альтернативную гражданскую службу. По требованию гражданина ему выдается копия указанного решения.

30. Граждане, в отношении которых призывной комиссией принято решение об отказе в замене военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, а также граждане, не прибывшие без уважительных причин на заседание призывной комиссии для решения вопроса о направлении их на альтернативную гражданскую службу, подлежат призыву на военную службу в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе».

31. В установленный военным комиссариатом срок гражданин получает в военном комиссариате предписание на убытие к месту

прохождения альтернативной гражданской службы в соответствии с решением призывной комиссии и согласно плану Федеральной службы по труду и занятости.

32. Предписание выдается гражданину под расписку вместе с удостоверением и учетной картой, заполненными в установленном порядке.

В предписании военного комиссариата указываются организация, в которую направляется гражданин для прохождения альтернативной гражданской службы, и срок прибытия в эту организацию.

33. Для обеспечения проезда граждан, направленных на альтернативную гражданскую службу, к месту ее прохождения военные комиссариаты выдают им воинские перевозочные документы на проезд железнодорожным, воздушным, водным и автомобильным (за исключением такси) транспортом общего пользования в порядке, установленном для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву.

34. Военный комиссариат в день выдачи гражданину предписания уведомляет организацию, в которую направляется гражданин для прохождения альтернативной гражданской службы, о сроке его прибытия.

Комментарий третьего раздела

12. В данном пункте также предусмотрено участие военного комиссара в направлении граждан на АГС. Очевидно, что глава органа местного самоуправления в решении вопросов о направлении на АГС не свободен от мнения военного комиссара. В связи с этим можно констатировать решение вопросов о направлении на АГС должностными лицами, которые не автономны в своей деятельности от военного ведомства. Такое положение вступает в противоречие с конституционным требованием о гражданском характере службы, заменяющей военную, поскольку участие в процессе направления на АГС представителей военного ведомства придает этой службе военный характер. Сказанное относится и к деятельности призывной комиссии, в составе которой находится военный комиссар, что также не позволяет признать ее органом, автономным от военного ведомства.

13. Установление сроков для подачи заявлений о замене военной службы АГС ограничивает конституционное право гражданина на такую замену, т.к. после наступления указанных в рассмотренном Федеральном законе и комментируемом пункте сроков гражданин лишается этого права. То есть реализация данного конституционного права ограничена сроком без приведения мотивов, перечис-

ленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ. В связи с этим установление сроков на реализацию этого конституционного права вступает в противоречие с конституционными требованиями, что влечет возникновение у правоприменителей обязанности руководствоваться положениями Конституции РФ, а не противоречащими им нормами специальных актов об АГС. Более подробный комментарий возможных вариантов разрешения этого противоречия дан в предыдущем разделе (см. комментарий к п. 1 ст. 11 указанного Федерального закона).

Следует иметь в виду, что конституционное право гражданина на замену военной службы альтернативной гражданской не может иметь абстрактный характер. Данному праву на основании ст. 2 Конституции РФ корреспондирует обязанность государственных органов по обеспечению его реализации. Однако рассмотренный Федеральный закон, а вслед за ним и комментируемое Положение построены путем создания непреодолимых препятствий на пути его реализации, тогда как нормативные правовые акты, имеющие подчиненный по отношению к Конституции РФ характер, не могут создавать правовые препятствия на пути реализации конституционных прав. Наличие таких препятствий позволяет сделать вывод о противоречии указанных актов конституционным требованиям. Наличие таких противоречий влечет возникновение у правоприменителей обязанностей по непосредственному применению конституционных норм, а не противоречащих им положений законодательства, имеющих меньшую юридическую силу по сравнению с Конституцией РФ.

14. Установление сроков на подачу заявления о замене военной службы альтернативной гражданской по отношению к гражданам, утратившим право на отсрочку от военной службы, также вступает в противоречие с конституционными требованиями, поскольку ограничивает реализацию конституционного права сроками без наличия правовых оснований, исчерпывающим образом определенных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ. Данное противоречие также следует разрешать в пользу применения конституционных норм, обладающих высшей юридической силой. Например, отказ от рассмотрения заявления о замене военной службы АГС по причине пропуска указанных сроков может быть обжалован в судебном порядке. При рассмотрении заявления гражданина судебные органы должны дать правовую оценку его требованиям, а также решению призывной комиссии. Признание решения об отказе в замене военной службы АГС незаконным позволяет суду обязать соответствующий орган по труду предоставить гражданину возможность

реализовать данное конституционное право путем заключения срочного трудового договора с определенным в соответствии с требованиями законодательства работодателем.

15. Возложение на гражданина обязанности по обоснованию убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы, также вступает в противоречие с конституционными требованиями, о чем подробно сказано в комментарии к ст. 11 рассмотренного Федерального закона. В связи с этим заявление гражданина является относимым, допустимым, достоверным и достаточным доказательством возникновения у него права на замену военной службы АГС. Проверка такого заявления, предоставление сведений об убеждениях или о вероисповедании гражданина без его согласия не допускается. Поэтому опровергнуть заявление гражданина допустимыми доказательствами невозможно. Сказанное позволяет признать его достаточным поводом для вынесения решения о замене военной службы АГС.

16. Причиной подачи заявления о замене военной службы АГС может быть указано наличие убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы. В ч. 3 ст. 29 Конституции РФ имеется запрет на принуждение гражданина к выражению своих мнений и убеждений, включая убеждения, вероисповедание, противоречащие несению военной службы. В связи с этим заявление гражданина о наличии убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы, не требует дополнительных обоснований для вынесения решения об его удовлетворении.

Как уже отмечалось, законодательство об АГС реализуется по правилам гражданского процесса. В соответствии с пп. 1 п. 1 ст. 362 ГПК РФ решение, принимаемое по правилам гражданского процессуального законодательства, может быть признано законным лишь при правильном определении обстоятельств, имеющих значение при применении норм материального права. При применении законодательства о замене военной службы АГС в соответствии с ч. 3 ст. 59 Конституции РФ юридически значимыми обстоятельствами являются наличие убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы. Другие обстоятельства в этой конституционной норме не фигурируют. Дополнение этой конституционной нормы другими обстоятельствами означает ограничение конституционного права на замену военной службы АГС. Данное ограничение позволяет квалифицировать его как нарушение конституционной нормы, в связи с чем в качестве обстоятельств, позволяющих вынести решение о замене военной службы АГС, также может быть указано наличие убеждений или вероис-

поведания, противоречащих несению военной службы. Подтверждение этих обстоятельств не требуется, т.к. гражданин не может быть принужден к выражению убеждений или вероисповедания, в т.ч. и путем возложения на него обязанности по их обоснованию. Сказанное позволяет сделать вывод о том, что заявления с констатацией факта наличия убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы, достаточно для вынесения решения о замене военной службы АГС.

Отсутствие перечисленных в комментируемом пункте документов не может служить препятствием для принятия заявления гражданина о замене военной службы АГС, для его рассмотрения и вынесения по нему законного и обоснованного решения. Следует иметь в виду, что, поступая на АГС, гражданин фактически дает согласие на выполнение общественно полезных видов трудовой деятельности, т.е. он поступает на работу, которая заменяет военную службу. Перечень документов, предъявляемых при поступлении на работу, исчерпывающим образом определен в ст. 65 ТК РФ. В связи с этим при решении вопроса о направлении гражданина на АГС, которая является одним из видов трудовой деятельности, должны предоставляться документы, предъявляемые при поступлении на работу. Расширение перечня этих документов возможно только с учетом будущей трудовой деятельности поступающего на АГС гражданина. Автобиография и характеристика к числу таких документов не относятся. Поэтому их предоставление может рассматриваться лишь как право гражданина, а отсутствие этих документов не может служить правовым препятствием для направления на АГС. Хотя в автобиографии и характеристике могут быть указаны условия трудовой деятельности, к которой приспособлен поступающий на АГС гражданин. В этом случае содержащиеся в этих документах сведения должны быть учтены при определении места прохождения АГС.

В комментируемом пункте гражданину предоставлено право указать в заявлении лиц, которые согласны подтвердить достоверность его доводов о наличии убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы. Как уже отмечалось, заявление гражданина о наличии убеждений или вероисповедания, противоречащих несению военной службы, само по себе является достоверным и достаточным доказательством для вынесения решения о замене военной службы АГС. В связи с этим гражданин может указать в заявлении лиц, которые будут представлять его интересы при решении вопроса о замене военной службы АГС и определении места ее прохождения. Право гражданина не мо-

жет иметь абстрактный характер, ему корреспондирует обязанность полномочных органов по обеспечению реализации данного права. По этой причине указание в заявлении на лиц, представляющих интересы гражданина, поступающего на АГС, влечет возникновение у полномочных органов обязанности по обеспечению их участия при решении вопроса о направлении гражданина на АГС. Невыполнение этой обязанности является нарушением конституционного права гражданина на получение квалифицированной помощи, что является одним из оснований для признания незаконным вынесенного в отношении гражданина решения.

В этом же пункте на военного комиссара возложена обязанность по выдаче гражданину документа, подтверждающего регистрацию поданного им заявления о замене военной службы АГС. Участие военного комиссара в процессе принятия заявлений и направления на АГС противоречит гражданскому характеру альтернативной службы. Поэтому данный пункт также может стать предметом проверки его конституционности. Данной обязанности военного комиссара корреспондирует право гражданина на получение документа о регистрации его заявления о замене военной службы АГС. Реализация любого права, в т.ч. и на получение указанного документа, зависит лишь от усмотрения гражданина, в связи с чем отсутствие у него документа о регистрации поданного им заявления не может быть признано правовым препятствием для рассмотрения заявления и вынесения решения о замене военной службы АГС.

Из комментируемого Положения следует, что гражданин не обязан лично являться в военный комиссариат для подачи заявления о замене военной службы АГС. Гражданин вправе направить такое заявление по почте, передать через полномочных представителей, имеющих от него доверенность на подачу такого заявления. Отказ от принятия этого заявления, его нерассмотрение вследствие такого отказа могут быть обжалованы в судебном порядке. При рассмотрении данной жалобы суд на основании ст. 258 ГПК РФ может обязать устранить препятствия для реализации конституционного права на замену военной службы АГС путем возложения на соответствующий орган по труду обязанности по предоставлению гражданину места для прохождения АГС. Вынесение такого решения соответствует конституционным требованиям о гражданском характере альтернативной службы, заменяющей военную.

17. Предоставление военному комиссару права доводить информацию о количестве заявлений о замене военной службы АГС и вносить предложения о порядке их рассмотрения является одной

из форм контроля за процессом направления на АГС. Такой контроль со стороны представителей военного ведомства противоречит рассмотренным конституционным и международным требованиям, он исключает автономность от военного ведомства при рассмотрении заявлений о замене военной службы АГС. В связи с этим данный пункт также может стать предметом проверки конституционности его содержания. Наличие этого пункта не может служить правовым препятствием для подачи гражданином заявления о замене военной службы АГС непосредственно в призывную комиссию. Отказ в рассмотрении этого заявления, вынесение по нему отрицательного решения могут быть обжалованы в судебном порядке. При рассмотрении жалобы гражданина суд обязан дать правовую оценку его доводам о возникновении конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. В случае установления факта возникновения такого права суд должен вынести решение, обязывающее обеспечить его реализацию, в частности путем возложения на соответствующий орган по труду обязанности по предоставлению гражданину места для прохождения АГС, определенного в соответствии с утвержденным перечнем.

18. Призывная комиссия обязана рассмотреть не только заявления, переданные военным комиссаром, но и непосредственно поступившие в комиссию. В соответствии со ст. 33 Конституции РФ граждане вправе лично обращаться в любой орган, в т.ч. непосредственно в призывную комиссию. В свою очередь орган, получивший обращение гражданина, обязан вынести по нему законное и обоснованное решение. Решение вопроса о замене военной службы альтернативной гражданской относится к компетенции призывной комиссии. Поэтому она должна принять и рассмотреть заявление, относящееся к ее компетенции. Нельзя не заметить, что посредничество военного комиссариата при передаче заявлений о замене военной службы альтернативной гражданской не только противоречит нормам, имеющим высшую юридическую силу, но и создает необоснованные препятствия гражданам для непосредственного обращения в орган, к компетенции которого относится рассмотрение поданного ими заявления. Наличие этого препятствия не освобождает полномочный орган, в частности призывную комиссию, от обязанности принять заявление гражданина и вынести по нему законное и обоснованное решение. В связи с изложенным можно сделать вывод о том, что предусмотренные законодательством об АГС посреднические услуги военного комиссариата по передаче заявлений о замене военной службы альтер-

нативной гражданской не являются правовым препятствием для обращения гражданина с указанным заявлением непосредственно в призывную комиссию. Такое заявление, например, может быть подано непосредственно в заседании призывной комиссии. В этом случае у председателя призывной комиссии возникает обязанность по включению данного заявления в график работы комиссии путем назначения даты его рассмотрения. Отказ от приема заявления, вынесение по нему отрицательного решения могут быть обжалованы гражданином в судебном порядке. При рассмотрении жалобы гражданина суд должен дать правовую оценку его доводам о возникновении конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. Наличие у гражданина этого права влечет возникновение у суда обязанности по устранению препятствий для его реализации. В связи с этим на основании ст. 258 ГПК РФ суд вправе вынести решение об обязанности органа по труду предоставить гражданину место для прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем.

19. Извещение гражданина о времени и месте рассмотрения его заявления, касающегося АГС, повесткой военного комиссариата также свидетельствует о контроле представителей военного ведомства за процессом разрешения заявлений о замене военной службы АГС. Как уже неоднократно отмечалось, такой контроль вступает в противоречие с конституционными требованиями, в связи с чем гражданин вправе обжаловать в судебном порядке вызов военного комиссариата на заседание призывной комиссии для разрешения заявления о направлении на АГС. В ходе рассмотрения такой жалобы может быть направлен запрос в Конституционный Суд РФ о проверке конституционности данного пункта в части, позволяющей представителям военного ведомства вмешиваться в процесс рассмотрения заявлений о замене военной службы АГС. При рассмотрении данной жалобы суд вправе на основании конституционных норм и международно-правовых предписаний вынести решение, обязывающее принимать решение по заявлению гражданина о замене военной службы АГС, органом, автономным в своей деятельности от военного ведомства, в частности призывной комиссией без участия в ее работе при рассмотрении данного заявления представителей военного ведомства.

Гражданин должен быть извещен о рассмотрении поданного им заявления органом, независимым в своей деятельности от военного ведомства, не позднее чем за три дня до назначенного срока. Нарушение сроков и порядка извещения гражданина следует рассматривать в качестве уважительной причины его неявки на ме-

роприятия по направлению на АГС. Ведь в подобной ситуации нарушение допускает орган, который обязан обеспечить своевременное извещение гражданина о проведении указанных мероприятий. Невыполнение им данной обязанности позволяет гражданину адекватно реагировать на допущенное нарушение, в частности путем отказа от участия в мероприятиях, о проведении которых он извещен с нарушением требований законодательства, в частности установленного комментируемым пунктом срока. После надлежащего извещения гражданина данное нарушение устраняется. Однако до устранения этого нарушения гражданин не является на мероприятия по направлению на АГС по уважительным причинам, обусловленным невыполнением обязанности по своевременному извещению об их проведении.

20. Возложение на гражданина обязанности по оповещению лиц, указанных в его заявлении, о проведении заседания комиссии превращает право гражданина на представительство своих интересов в обязанность по его обеспечению. В связи с этим отказ комиссии от извещения о проведении ее заседания лиц, представляющих гражданина, вынесение решения без их участия не в пользу гражданина позволяет ему обжаловать его в судебном порядке. При рассмотрении жалобы указанные лица привлекаются к участию в деле, их объяснения могут стать основанием для признания решения об отказе в удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы АГС незаконным. В этом случае суд, установив факт возникновения у гражданина конституционного права на замену военной службы АГС, на основании ст. 258 ГПК РФ должен вынести решение об устранении препятствий для его реализации, в частности путем возложения на службу по труду и занятости обязанности по определению гражданину места прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем.

21. Отсутствие у гражданина документов, удостоверяющих его личность, может стать основанием для отложения заседания по рассмотрению заявления о замене военной службы АГС. Но в этом случае гражданин присутствует на заседании комиссии, а потому не могут наступать последствия, установленные по отношению к гражданам, отсутствующим на ее заседании без уважительных причин.

22. В соответствии с ч. 1 ст. 48 Конституции РФ, п. 1 ст. 48 ГПК РФ гражданин может вести процесс по рассмотрению поданного им заявления о замене военной службы АГС лично и (или) через своих полномочных представителей. В частности, он может выдать доверенность на представительство своих интересов при рассмотрении указанного заявления с общими и специальными полномо-

чиями. Данная доверенность может быть заверена как по месту жительства, так и по месту работы гражданина. В ней должны быть указаны номер и дата выдачи. Должностные лица по месту жительства либо работы гражданина удостоверяют достоверность его подписи на доверенности. На основании п. 6 ст. 53 ГПК РФ полномочия представителя могут быть оформлены путем занесения в протокол заседания комиссии ходатайства гражданина о допуске представителя, имеющего определенные гражданином полномочия. Полномочный представитель осуществляет личное представительство гражданина, подавшего заявление о замене военной службы АГС. В связи с этим присутствие представителя не может быть квалифицировано как неявка гражданина на заседание комиссии без уважительных причин. Отказ от признания полномочий представителя на представительство личных интересов гражданина, вынесение решения не в пользу гражданина по причине явки его представителя, а не лично гражданина, могут быть обжалованы в судебном порядке. При рассмотрении такой жалобы суд обязан дать правовую оценку доводам гражданина, в т.ч. изложенным от его имени полномочным представителем, о возникновении у него конституционного права на замену военной службы АГС. При установлении факта возникновения данного права суд должен вынести решение об устранении препятствий для его реализации. Такие препятствия могут быть устранены путем возложения на службу по труду и занятости обязанности по определению гражданину места прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем.

23. Первичная неявка гражданина на заседание комиссии по любой причине влечет возникновение обязанности по повторному извещению гражданина о проведении заседания по поводу рассмотрения поданного им заявления о замене военной службы АГС. При этом должны быть соблюдены установленные законодательством правила извещения гражданина о проведении заседания комиссии. Повторная неявка гражданина на заседание комиссии позволяет рассмотреть поданное им заявление в его отсутствие. Однако и в этом случае комиссия обязана вынести по заявлению гражданина законное и обоснованное решение. После ознакомления с ним гражданин может обжаловать его в судебном порядке. При рассмотрении жалобы гражданина на представителях органов, представленных в комиссии, лежит обязанность по доказыванию законности и обоснованности вынесенного решения, в частности об отсутствии у гражданина конституционного права на замену военной службы АГС.

24. Как уже неоднократно отмечалось, заявление гражданина о наличии у него вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы, является достаточным доказательством для вынесения решения о замене военной службы АГС. Участие военного комиссара, предоставление ему возможности вносить на рассмотрение комиссии дополнительные материалы означает, что при вынесении решения по заявлению гражданина комиссия не является органом, автономным в своей деятельности от военного ведомства. На этом основании ее решение может быть признано незаконным. Обжаловать решение комиссии может гражданин, а также его полномочные представители. При рассмотрении жалобы судом представленные военным комиссаром материалы должны быть исключены из процесса доказывания как доказательства, полученные с нарушением законодательства. В соответствии с конституционными требованиями и международно-правовыми предписаниями представители военного ведомства должны быть отстранены от участия в процессе разрешения вопросов, касающихся направления на АГС. Участие военного комиссара в процессе доказывания при рассмотрении заявления о замене военной службы АГС следует рассматривать как нарушение данного запрета, что влечет за собой исключение из гражданского процесса представленных им доказательств как полученных с нарушением норм, имеющих высшую юридическую силу.

25. В комментируемом пункте установлены сроки для рассмотрения заявлений о замене военной службы АГС. Нельзя не заметить, что органом, принимающим решение о такой замене названа призывная комиссия, которая не может быть признана автономной в своей деятельности от военного ведомства, т.к. в ее состав входит на правах одного из руководителей представитель военного ведомства. Кроме того, призывная комиссия действует в период призыва на военную службу, в связи с чем решение вопросов о замене военной службы АГС строго привязано к срокам призыва на военную службу. Данная привязка практически исключает возможность подачи заявления о замене военной службы АГС лицом, проходящим военную службу, в т.ч. по призыву. Однако конституционное право на замену военной службы АГС гарантировано всем без исключения гражданам, в т.ч. находящимся на военной службе, хотя они не имеют возможности подать такое заявление после призыва или поступления на военную службу, т.к. в специальном законодательстве отсутствует другой полномочный орган помимо призывной комиссии, полномочный принимать решение о замене военной службы АГС. Поскольку ч. 3 ст. 59 Конституции РФ являет-

ся нормой прямого действия, постольку могут быть сделаны попытки подачи заявления об определении места прохождения АГС в другие органы. Например, гражданин, проходящий военную службу по призыву, может обратиться в Федеральную службу по труду и занятости с заявлением о замене военной службы АГС и определении ему места прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем и требованиями трудового законодательства. Едва ли служба по труду и занятости рискнет вынести решение об удовлетворении заявления гражданина, т.к. у нее отсутствуют такие полномочия. Но отказ службы по труду и занятости может быть обжалован в судебном порядке. Данное заявление должно подаваться в суд общей юрисдикции на основании ч. 2 п. 2 ст. 254 ГПК РФ по месту жительства гражданина или нахождения службы по труду и занятости. Военный суд не имеет полномочий по рассмотрению таких заявлений, поскольку в них ставится вопрос о реализации права на АГС, к которой имеющие воинские звания не могут иметь отношения, и в них ставится вопрос об обязанности службы по труду, не имеющей отношения к военному ведомству, обеспечить реализацию конституционного права на замену военной службы АГС по отношению к лицу, находящемуся на военной службе. При рассмотрении указанного заявления суд обязан проверить доводы гражданина, находящегося на военной службе, о возникновении у него права на замену военной службы АГС. Установление судом факта возникновения данного права должно влечь вынесение решения о его реализации. В частности, суд вправе удовлетворить жалобу гражданина, признав за ним право на замену военной службы АГС, и обязать провести увольнение с военной службы, а орган по труду и занятости – определить место прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем и соблюдением норм трудового законодательства.

В связи с изложенным установленные комментируемым пунктом сроки применимы на основании п. 4 ст. 1 ГПК РФ и к случаям рассмотрения заявлений об обеспечении права на АГС органами по труду и занятости.

Проведение заседания комиссии в неправомочном составе является одним из оснований для признания не имеющим юридическую силу вынесенного решения, хотя большинство членов комиссии могут высказаться за удовлетворение заявления гражданина о замене военной службы АГС в отсутствие двух третей ее членов, например, в отсутствие военного комиссара. В этом случае не может быть отменено по формальным процессуальным основаниям правильное по существу решение. Данное правило закреплено

в п. 2 ст. 362 ГПК РФ, которая, исходя из принципа процессуальной аналогии, закрепленного в п. 4 ст. 1 ГПК РФ, применима и к деятельности комиссии.

Комиссия обязана выдать гражданину копию решения (заключения). С момента получения этой копии начинается течение срока для обжалования решения (заключения) комиссии в судебном порядке. Однако пропуск данного срока не может служить препятствием для реализации конституционного права на замену военной службы АГС. Гражданин вправе в любое время обратиться в комиссию, а в период, когда она не работает, в орган по труду и занятости с заявлением о замене военной службы АГС. После получения такого обращения гражданина названные органы обязаны рассмотреть его по существу независимо от сроков подачи и вынести по нему законное и обоснованное решение. Данное решение может быть обжаловано в судебном порядке. При рассмотрении этой жалобы суд должен дать оценку доводам гражданина о возникновении у него права на замену военной службы АГС. Возникновение этого права должно влечь вынесение судебного решения об устранении препятствий для его реализации. В частности, суд вправе обязать провести увольнение гражданина с военной службы и предоставить ему место для прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем и соблюдением норм трудового права.

26. Перечисленные в этом пункте обстоятельства не могут быть признаны правовыми основаниями для отказа в удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы АГС.

В частности, реализация конституционного права на замену военной службы АГС не может быть ограничена какими-либо сроками, умаляющими реализацию данного права, которое может быть ограничено исключительно для достижения целей, перечисленных в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ.

Доводы гражданина о наличии вероисповедания или убеждений, препятствующих несению военной службы, не могут быть опровергнуты без его согласия. Поэтому основанием для отказа в замене военной службы АГС может стать лишь отзыв гражданином своего заявления о наличии вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы.

Наличие ложных сведений в представленных гражданином документах также не должно влиять на возникновение права на замену военной службы АГС, поскольку заявление гражданина о наличии вероисповедания или убеждений, препятствующих несению военной службы, является достаточным доказательством возник-

новения названного конституционного права. В связи с этим только гражданин может отказаться от поданного им заявления о замене военной службы АГС. Наличие ложных сведений может стать правовым основанием для отказа в замене военной службы АГС лишь в том случае, если указанные сведения доказывают отсутствие у гражданина конституционного права на замену военной службы АГС. Подобные доказательства могут быть получены только с согласия гражданина, в частности путем его отказа от заявления о замене военной службы АГС.

Неявка гражданина на заседание призывной комиссии без уважительных причин также не может быть признана правовым основанием для отказа в реализации конституционного права на замену военной службы АГС. Тем более, что призывная комиссия не может быть признана органом, автономным в своей деятельности от военного ведомства, что исключает вмешательство в решение вопросов, касающихся АГС. В связи с этим при вторичной неявке гражданина без уважительных причин на основании поданного им заявления должно быть вынесено законное и обоснованное решение.

Уклонение гражданина от прохождения АГС по уважительным причинам, например, при определении ему места прохождения АГС без учета волеизъявления либо в военной части, что противоречит понятию «альтернативная гражданская служба», при наличии конституционного права на замену военной службы АГС является основанием для предъявления к гражданину иска об обязанности заключить трудовой договор на прохождение данной службы. При рассмотрении такого иска и будет дана правовая оценка причинам отказа гражданина от заключения срочного трудового договора о прохождении АГС.

Таким образом, перечисленные в комментируемом пункте причины не могут быть признаны правовым основанием для отказа в реализации конституционного права на замену военной службы АГС. Поэтому их использование для вынесения решения об отказе в удовлетворении заявления гражданина о замене военной службы АГС позволяет ему обратиться в суд с жалобой на такое решение. При рассмотрении жалобы суд должен дать правовую оценку доводам гражданина о возникновении у него права на замену военной службы АГС. Наличие данного права должно влечь вынесение судебного решения об устранении препятствий для его реализации, в частности путем обязания службы по труду и занятости определить место прохождения АГС с учетом утвержденного перечня и в соответствии с требованиями трудового законодательства.

27. В этом пункте дан примерный перечень уважительных причин неявки гражданина на заседание комиссии при рассмотрении его заявления о замене военной службы АГС. К числу уважительных могут быть отнесены и другие причины. Например, нарушение сроков и порядка извещения гражданина о месте и времени рассмотрения поданного им заявления, незаконный состав комиссии, включающей военного комиссара, что является доказательством ее несвободного состояния от военного ведомства.

Однако неявка гражданина по неуважительной причине на заседание комиссии по вторичному вызову не может быть признана правовым основанием для отказа в рассмотрении его заявления по существу, а также препятствием для повторного обращения с заявлением о замене военной службы АГС. Совершение указанных действий позволяет гражданину обжаловать их в судебном порядке. При рассмотрении такой жалобы суд должен дать правовую оценку доводам гражданина о возникновении у него права на замену военной службы АГС. Наличие данного конституционного права должно влечь вынесение решения об устранении препятствий для прохождения АГС, в частности путем возложения на службу по труду и занятости обязанности по предоставлению гражданину места для прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем и требованиями трудового законодательства.

28. Комментируемый пункт, как и рассмотренный Федеральный закон, предусматривает прохождение гражданином медицинского освидетельствования после вынесения комиссией заключения о замене военной службы АГС. Однако при применении этого пункта допускаются необоснованные ограничения конституционных прав и свобод граждан. В частности, право на прохождение АГС возникает лишь при наличии обязанности по прохождению военной службы. Обязанность по прохождению военной службы может возникнуть лишь после прохождения гражданином освидетельствования в соответствии с ФЗ «О воинской обязанности и военной службе». В связи с чем первоначально должно быть доказано возникновение у гражданина обязанности по прохождению военной службы. Поэтому медицинское освидетельствование должно проводиться до подачи заявления о замене военной службы АГС. После признания гражданина годным к военной службе у него возникает право на подачу заявления о ее замене альтернативной гражданской. Отказ в принятии этого заявления, в его рассмотрении по существу является поводом для обжалования в судебном порядке. В ходе рассмотрения жалобы может быть поставлен вопрос о проверке положений комментируемого пункта на

предмет их соответствия конституционным нормам в части возложения на гражданина обязанности по подаче заявления до возникновения обязанности по прохождению военной службы и прохождения медицинского освидетельствования также до возникновения данной обязанности. В любом случае заявление гражданина о наличии права на замену военной службы АГС должно быть рассмотрено по существу.

29. Помимо заключения о замене военной службы альтернативной гражданской комиссией после достижения гражданином возраста 18 лет принимает решение о направлении гражданина на АГС, хотя из ч. 3 ст. 59 Конституции РФ вовсе не вытекают такие препятствия для реализации конституционного права на замену военной службы АГС. В связи с чем гражданин после достижения 18 лет и признания его годным к военной службе, т.е. после возникновения у него обязанности по прохождению военной службы, вправе обратиться с заявлением о замене военной службы АГС и направлении для прохождения АГС. Отказ в рассмотрении этого заявления по существу, неудовлетворительное решение по нему по формальным процессуальным соображениям является основанием для его обжалования в судебном порядке. При рассмотрении данной жалобы судом должна быть дана правовая оценка доводам гражданина о возникновении у него права на замену военной службы альтернативной гражданской. В случае установления судом факта возникновения данного права он должен вынести решение об устранении препятствий для его реализации, в частности путем возложения на службу по труду и занятости обязанности по определению места для прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем и требованиями трудового законодательства.

30. Данный пункт предусматривает возможность направления на военную службу гражданина, в отношении которого вынесено решение о ее замене альтернативной гражданской, в том случае, если гражданин не явился еще на одно заседание призывной комиссии для рассмотрения вопроса о его направлении на АГС без уважительных причин. Однако из ч. 3 ст. 59 Конституции РФ вовсе не вытекает двойная обязанность гражданина по хождению в орган, не являющийся свободным от военного ведомства, для вынесения заключения и решения о направлении на АГС. К тому же в рассматриваемом пункте заложено явное противоречие, которое заключается в том, что орган, признавший за гражданином право на замену военной службы альтернативной гражданской, может отказать ему в его реализации по формальным процессуальным со-

обращениям. В связи с чем имеются поводы для постановки вопроса о конституционности и данного положения специального законодательства. Напротив, реализация данного конституционного права не может быть отложена по формальным соображениям. Тем более нельзя допускать направление на военную службу граждан, в отношении которых компетентный орган принял решение о наличии у них вероисповедания или убеждений, противоречащих несению военной службы. Поэтому решение, основанное на комментируемом пункте, может быть обжаловано в судебном порядке. В ходе судебного разбирательства должны быть устранены препятствия для реализации рассматриваемого конституционного права, в частности путем возложения на службу по труду и занятости обязанности по определению места прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем и требованиями трудового законодательства.

31. Установление военным комиссариатом срока получения предписания для убытия к месту прохождения АГС, получение этого предписания в военном комиссариате также свидетельствуют о контроле военного ведомства за процессом направления на АГС, что вступает в противоречие с нормами, имеющими высшую юридическую силу, которые не допускают подобный контроль за службой, имеющей исключительно гражданский характер. Поэтому установление военным комиссариатом срока для получения предписания для убытия к месту прохождения АГС, вручение такого предписания в военном комиссариате могут быть обжалованы в судебном порядке. При рассмотрении такой жалобы может быть поставлен вопрос о конституционности данных требований комментируемого Положения. В ходе рассмотрения данной жалобы на орган по труду и занятости, являющийся свободным в своей деятельности от представителей военного ведомства, может быть возложена обязанность по направлению к месту прохождения АГС, определенному в соответствии с утвержденным перечнем и требованиями трудового законодательства.

32. Вручение гражданину предписания, удостоверения о прохождении АГС, учетной карты, установление срока прибытия в организацию военным комиссариатом также свидетельствуют о контроле представителей военного ведомства за направлением на альтернативную службу, которая должна иметь исключительно гражданский характер. Поэтому данный пункт также может стать предметом проверки его конституционности. Перечисленные действия военного комиссариата могут быть обжалованы в судебном порядке. При рассмотрении такой жалобы суд на основании

норм, имеющих высшую юридическую силу и исключающих вмешательство представителей военного ведомства в процесс направления на АГС, может вынести решение об обязанности службы по труду и занятости направить гражданина к месту прохождения АГС, определенному в соответствии с утвержденным перечнем и требованиями трудового законодательства.

33. Обеспечение граждан, направленных на АГС, воинскими перевозочными документами для проезда к месту ее прохождения также вступает в противоречие с гражданским характером этой службы, в связи с чем указанные действия также могут стать предметом судебного разбирательства по жалобе заинтересованных лиц. При рассмотрении таких жалоб может быть проверена конституционность данного пункта, а также вынесено решение об обеспечении указанными документами органами по труду и занятости, свободными в своей деятельности от военного ведомства. Исполнение такого решения может происходить путем получения соответствующих документов от военного комиссариата соответствующим органом по труду и занятости и их вручения гражданам, направляемым на АГС.

34. Уведомление военным комиссариатом организации, в которую направлен гражданин для прохождения АГС, сообщение о сроках его прибытия также указывают на наличие контроля со стороны представителей военного ведомства за процессом направления на АГС, которая должна иметь исключительно гражданский характер. Поэтому данные действия военного комиссариата также могут быть обжалованы в судебном порядке. На основании норм, имеющих высшую юридическую силу и исключающих возможность вмешательства представителей военного ведомства в процесс направления на АГС, также может быть вынесено судебное решение о возложении указанных полномочий на соответствующую службу по труду и занятости, которая в своей деятельности свободна от представителей военного ведомства.

IV. Особенности направления на альтернативную гражданскую службу граждан, относящихся к коренным малочисленным народам, ведущих традиционный образ жизни, осуществляющих традиционное хозяйствование и занимающихся традиционными промыслами

35. Граждане, относящиеся к коренным малочисленным народам, ведущие традиционный образ жизни, осуществляющие традиционное хозяйствование и занимающиеся традиционными промыслами, изъявившие желание заменить военную службу по призыву альтер-

нативной гражданской службой, в установленные пунктом 13 настоящего Положения сроки подают заявление в военный комиссариат по месту жительства в порядке, определенном главой III настоящего Положения.

К заявлению указанные граждане кроме документов, перечисленных в пункте 16 настоящего Положения, прилагают документы, подтверждающие их принадлежность к коренному малочисленному народу, ведение ими традиционного образа жизни, осуществление традиционного хозяйствования и занятие традиционными промыслами.

36. При рассмотрении заявления гражданина, относящегося к коренному малочисленному народу, призывная комиссия удостоверяется в том, что этот гражданин действительно относится к коренному малочисленному народу, который включен в Единый перечень коренных малочисленных народов Российской Федерации, утвержденный Правительством Российской Федерации, и на который распространяется действие Федерального закона «О гарантиях прав коренных малочисленных народов Российской Федерации», ведет традиционный образ жизни, осуществляет традиционное хозяйствование и занимается традиционным промыслом.

37. Граждане, относящиеся к коренному малочисленному народу, в отношении которых призывная комиссия вынесла заключение о замене им военной службы по призыву альтернативной гражданской службой, направляются для прохождения альтернативной гражданской службы в организации традиционных отраслей хозяйствования и традиционных промыслов в порядке, определенном главой III настоящего Положения.

Если указанные граждане до направления их на альтернативную гражданскую службу работали в организациях традиционных отраслей хозяйствования и традиционных промыслов, они могут в соответствии с решением Федеральной службы по труду и занятости направляться для прохождения альтернативной гражданской службы в эти организации.

Комментарий четвертого раздела

35. Право на замену военной службы альтернативной гражданской является конституционным и по отношению к гражданам, ведущим традиционный образ жизни, осуществляющим традиционное хозяйствование и занимающимся традиционными промыслами. В ч. 3 ст. 59 конституции РФ говорится о том, что замена военной службы альтернативной гражданской происходит не только при реализации этого права гражданином, вероисповеданию или убеждениям кото-

рого противоречит ее несение, но и в иных установленных федеральным законом случаях. Рассмотренный Федеральный закон и комментируемое Положение включает в число граждан, имеющих право на замену военной службы альтернативной гражданской лиц, ведущих традиционный образ жизни, осуществляющих традиционное хозяйствование и занимающихся традиционными промыслами. Наличие данного Федерального закона позволяет признать за указанными лицами конституционное право на замену военной службы альтернативной гражданской. В связи с этим по отношению к гражданам, относящимся к малочисленным народам, также должно действовать конституционное правило о недопустимости их принуждения к совершению действий по реализации права на АГС до возникновения у них обязанности по прохождению военной службы. Поэтому они также должны получить возможность на основании конституционных норм и международно-правовых правил обратиться с заявлением о замене военной службы альтернативной гражданской после возникновения обязанности по прохождению военной службы, в частности прохождения медицинского освидетельствования, достижения возраста 18 лет, признания их годными к прохождению военной службы.

В комментируемом пункте предусматривается предоставление лицами, принадлежащими к малочисленным народам, дополнительных по сравнению с общим перечнем документов, подтверждающих их принадлежность к коренному малочисленному народу, ведение ими традиционного образа жизни, осуществление традиционного хозяйствования и занятие традиционными промыслами. Такими документами могут стать свидетельство о рождении, справки с места работы, а также из органов местного самоуправления, подтверждающие перечисленные обстоятельства. Документами, подтверждающими эти обстоятельства, также являются заявление гражданина о замене военной службы альтернативной гражданской, автобиография, характеристика выполняемых трудовых обязанностях.

36. Особенности направления на АГС граждан, относящихся к малочисленным народам, заключаются в особом предмете доказывания при вынесении в отношении них решения о замене военной службы альтернативной гражданской. В частности, указанные граждане должны доказать: 1) принадлежность к коренному малочисленному народу; 2) ведение традиционного образа жизни, осуществление традиционного хозяйствования и занятие традиционными промыслами. Подтвердить данные обстоятельства можно перечисленными в комментарии к предыдущему пункту документами.

Рассмотренный Федеральный закон, комментируемое Положение предусматривают множество процессуальных препятствий для реализации права на замену военной службы альтернативной гражданской, которые также предлагается признавать в качестве юридически значимых обстоятельств при вынесении решения о замене военной службы альтернативной гражданской, в т.ч. по отношению к рассматриваемой категории граждан. Однако, как уже отмечалось, указанные процессуальные препятствия не могут быть признаны правовыми основаниями для отказа в реализации конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. Поэтому использование этих процессуальных препятствий для вынесения решения об отказе в удовлетворении заявления о замене военной службы альтернативной гражданской является поводом для его обжалования в судебном порядке. При рассмотрении жалобы на такое решение суд должен дать правовую оценку доводам гражданина о возникновении у него конституционного права на замену военной службы альтернативной гражданской. Наличие данного права у гражданина влечет возникновение у суда обязанности по вынесению решения об устранении препятствий для его реализации. Такие препятствия могут быть устранены путем возложения на соответствующую службу по труду и занятости обязанности по определению гражданину места прохождения АГС в соответствии с действующим законодательством.

37. Комментируемый пункт позволяет направить граждан, принадлежащих к малочисленным народам, в организации традиционных отраслей хозяйствования и традиционных промыслов. Однако указанные граждане не могут быть лишены права потребовать прохождения АГС на общих основаниях, т.е. в соответствии с утвержденным перечнем рабочих мест для ее прохождения.

Комментируемый пункт признает за Федеральной службой по труду и занятости право на направление граждан, относящихся к малочисленным народам, в организации традиционных отраслей хозяйствования и традиционных промыслов, в которых они работали. В связи с этим решение о месте прохождения АГС указанными гражданами принимает орган, который не находится в прямой зависимости от военного ведомства. Наделение этого органа данным правом позволяет судебным органам возлагать на него обязанность по определению места прохождения АГС и по отношению к другим гражданам, за которыми судом признано право на замену военной службы альтернативной гражданской. Отказ от применения этого правила означает нарушение закрепленного в

ст. 19 Конституции РФ принципа равенства перед законом и судом по дискриминационным основаниям, в частности непринадлежности к малочисленным народам. В связи с изложенным суд вправе обязать службу по труду и занятости определить место прохождения АГС в соответствии с утвержденным перечнем и требованиями трудового законодательства, в частности при поступлении гражданином до вынесения решения о замене военной службы альтернативной гражданской на рабочее место, включенное в данный перечень.

V. Прохождение альтернативной гражданской службы

38. Гражданин, направленный в организацию для прохождения альтернативной гражданской службы, обязан прибыть к месту прохождения альтернативной гражданской службы в срок, указанный в предписании военного комиссариата.

Если гражданин не прибыл в организацию в установленный срок, руководитель организации немедленно уведомляет об этом направивший этого гражданина военный комиссариат, а также федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна эта организация.

39. По прибытии в организацию для прохождения альтернативной гражданской службы гражданин предъявляет работодателю следующие документы:

- а)** предписание;
- б)** паспорт гражданина Российской Федерации или документ, его заменяющий;
- в)** удостоверение и учетную карту;
- г)** проездные документы на проезд к месту прохождения альтернативной гражданской службы;
- д)** трудовую книжку, за исключением случая, когда трудовой договор заключается впервые;
- е)** страховое свидетельство государственного пенсионного страхования (при наличии);
- ж)** документы об образовании, квалификации или владении специальными знаниями (при наличии).

40. Работодатель, к которому гражданин прибыл из военного комиссариата для прохождения альтернативной гражданской службы, заключает с ним срочный трудовой договор на период ее прохождения в этой организации и в 3-дневный срок уведомляет об этом направивший этого гражданина военный комиссариат, а также федеральный орган исполнительной власти или орган исполни-

тельной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация.

Федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация, в 3-дневный срок с момента получения информации от работодателя о заключении срочного трудового договора с гражданином, проходящим альтернативную гражданскую службу, уведомляет об этом Федеральную службу по труду и занятости.

Заключение срочного трудового договора и оформление приема на работу осуществляются работодателем в соответствии с Трудовым кодексом Российской Федерации с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным законом и настоящим Положением.

Работодатель проставляет в учетной карте гражданина отметку о его прибытии в организацию.

41. Испытательный срок при приеме на работу для гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу, не устанавливается.

42. Трудовая деятельность гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу, регулируется Трудовым кодексом Российской Федерации с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным законом и настоящим Положением.

Обращения и жалобы гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу, по вопросам прохождения этой службы рассматриваются должностным лицом, определяемым руководителем федерального органа исполнительной власти или руководителем органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация (далее – должностное лицо).

43. Исполнение гражданином, проходящим альтернативную гражданскую службу, трудовых обязанностей осуществляется при необходимости без ограничения общей продолжительности еженедельного рабочего времени, если он участвует в мероприятиях, перечень которых определяется руководителем федерального органа исполнительной власти либо руководителем органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, в подведомственной организации которого гражданин проходит альтернативную гражданскую службу.

В этом случае время исполнения гражданином трудовых обязанностей учитывается работодателем в сутках.

За каждые трое суток участия в указанных мероприятиях гражданину предоставляются двое суток отдыха.

Отдых предоставляется гражданину, как правило, по окончании этих мероприятий.

44. Гражданин, проходящий альтернативную гражданскую службу, может быть переведен из одной организации в другую. Основаниями для перевода являются:

а) ликвидация организации;

б) сокращение штатной численности организации;

в) производственная необходимость;

г) наличие подтвержденных медицинским заключением противопоказаний для выполнения работы, предусмотренной трудовым договором, и невозможность перевода на другую работу в этой организации;

д) наличие подтвержденных медицинским заключением противопоказаний для проживания в местности, где проходит альтернативная гражданская служба;

е) иные случаи (по решению Министерства здравоохранения и социального развития Российской Федерации).

45. Решение о переводе гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу, из одной организации в другую принимается Федеральной службой по труду и занятости по представлению федерального органа исполнительной власти или органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация.

В представлении приводится обоснование необходимости перевода в другую организацию и может содержаться предложение о переводе гражданина в организацию, подведомственную указанному федеральному органу исполнительной власти или органу исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

46. Федеральная служба по труду и занятости доводит решение о переводе гражданина из одной организации в другую до соответствующих федеральных органов исполнительной власти или органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, которым подведомственны эти организации.

На основании указанного решения федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, из подведомственной организации которого переводится гражданин, проходящий альтернативную гражданскую службу, издает приказ о переводе гражданина.

Федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация, в которую переводится гражданин, проходящий альтернативную гражданскую службу, уведомляет эту организацию о принятом Федеральной службой по труду и занятости решении.

47. Работодатель расторгает с гражданином, который переводится в другую организацию, срочный трудовой договор, производит полный расчет, выдает трудовую книжку и учетную карту с произведенными в установленном порядке записями, а также уведомляет организацию, в которую гражданин направляется для дальнейшего прохождения альтернативной гражданской службы, о сроке его прибытия, а военный комиссариат, который направил гражданина на альтернативную гражданскую службу, и территориальный орган по вопросам занятости населения Федеральной службы по труду и занятости – о переводе гражданина на новое место альтернативной гражданской службы.

Работодатель выдает гражданину под расписку предписание на убытие к новому месту прохождения альтернативной гражданской службы. Форма предписания утверждается Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации. Проездные документы для проезда гражданина на новое место службы приобретаются учреждением федеральной государственной службы занятости населения по месту службы гражданина по заявке организации, из которой он переводится.

48. Гражданин, проходящий альтернативную гражданскую службу, обязан прибыть в организацию, в которую он переводится, в срок, указанный в предписании.

Если в установленный срок гражданин не прибыл в организацию, ее руководитель немедленно сообщает об этом в федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна эта организация, а также в территориальный орган по вопросам занятости населения Федеральной службы по труду и занятости.

49. По прибытии в организацию для дальнейшего прохождения альтернативной гражданской службы гражданин должен предъявить работодателю документы, перечисленные в пункте 39 настоящего Положения.

50. Работодатель, к которому гражданин прибыл для прохождения альтернативной гражданской службы, заключает с ним срочный трудовой договор на период ее прохождения в этой организации и в 3-дневный срок уведомляет об этом федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация, а также военный комиссариат, который направил гражданина на альтернативную гражданскую службу.

Федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведом-

ственна организация, в 3-дневный срок с момента получения информации от работодателя о заключении срочного трудового договора с гражданином, проходящим альтернативную гражданскую службу, уведомляет об этом Федеральную службу по труду и занятости. Заключение срочного трудового договора и оформление приема на работу осуществляются работодателем в соответствии с Трудовым кодексом Российской Федерации с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным законом и настоящим Положением. Время нахождения гражданина в пути подтверждается проездными и другими документами и засчитывается в срок его альтернативной гражданской службы.

Работодатель проставляет в учетной карте гражданина отметку о его прибытии в организацию.

51. Отпуска предоставляются гражданам, проходящим альтернативную гражданскую службу, в порядке, установленном Трудовым кодексом Российской Федерации, с учетом особенностей, предусмотренных Федеральным законом и настоящим Положением.

52. Продолжительность отпуска увеличивается на количество календарных дней, необходимых для проезда к месту использования отпуска и обратно.

53. При убытии гражданина в отпуск работодатель выдает ему отпускной билет, форма которого утверждается Министерством здравоохранения и социального развития Российской Федерации.

Для обеспечения проезда граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, при использовании ими ежегодного оплачиваемого отпуска к месту их жительства и обратно работодатель приобретает и выдает им проездные документы на проезд железнодорожным, воздушным, водным и автомобильным (за исключением такси) транспортом общего пользования.

54. По окончании отпуска гражданин должен явиться к месту прохождения альтернативной гражданской службы в установленный работодателем срок. По прибытии он сдает работодателю отпускной билет и проездные документы.

Ежегодный оплачиваемый отпуск должен быть продлен в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом Российской Федерации (при этом гражданин предоставляет работодателю документы, подтверждающие основания для продления отпуска).

55. При возникновении периодов времени, которые в соответствии с пунктом 7 настоящего Положения не могут быть засчитаны в срок альтернативной гражданской службы гражданина, работодатель уведомляет об этом должностное лицо и представляет ему копии документов, подтверждающих наличие таких периодов.

На основании представленных документов должностное лицо издает приказ, в котором определяет период, не засчитанный в срок альтернативной гражданской службы гражданина.

Приказ должностного лица доводится до работодателя в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

Комментарий пятого раздела

38. На гражданина возложена обязанность по прибытию к месту прохождения АГС в установленный в предписании военного комиссара срок. Неприбытие гражданина в указанный срок позволяет заинтересованным лицам, в частности службе по труду и занятости, организации, в которую направлен гражданин, обратиться к нему с иском об обязанности исполнить обязательства по прохождению АГС. При рассмотрении таких требований указанные органы и организации должны доказать законность определения гражданину места прохождения АГС и установления срока прибытия к месту прохождения АГС. Как минимум, второе обстоятельство доказать невозможно, поскольку срок прибытия устанавливает военный комиссариат. При этом вопросы, касающиеся АГС, не могут решаться органами военного ведомства, в связи с чем можно сделать вывод о том, что данное решение принимает орган, который в силу требований норм, имеющих высшую юридическую силу, такими полномочиями не обладает. По этой причине его решение нельзя признавать законным.

Включение военного ведомства в процесс направления и прохождения АГС превращает данную службу в один из видов военной службы, проходящей под контролем представителей военного ведомства. В ч. 2 комментируемого пункта на руководителя организации, в которую направлен гражданин для прохождения АГС, возложена обязанность сообщить в военный комиссариат о его неявке в установленный военным комиссариатом срок. Данное сообщение также является одной из форм контроля со стороны представителей военного ведомства за процессом прохождения АГС, что придает этой службе военный характер. Однако, руководствуясь нормами, имеющими высшую юридическую силу, руководитель организации не должен сообщать данную информацию в военный комиссариат с целью исключения незаконного контроля со стороны представителей военного ведомства за прохождением АГС. Наличие такого сообщения позволяет гражданину обжаловать действия руководителя организации в судебном порядке. При рассмотрении такой жалобы суд должен руководствоваться нормами, имеющими высшую

юридическую силу, исключаящими возможность контроля за прохождением АГС со стороны представителей военного ведомства.

39. В данном пункте перечислены документы, предъявляемые работодателю по прибытию в организацию для прохождения АГС. Данный перечень следует соотносить с требованиями ст. 65 ТК РФ, в которой перечислены документы, предъявляемые при заключении трудового договора. В связи с чем отсутствие перечисленных в данном пункте документов, в частности предписания, удостоверения, учетной карты, которые служат осуществлению контроля за прохождением АГС со стороны представителей военного ведомства, не может быть признано правовым препятствием для заключения трудового договора о прохождении АГС.

40. Из ч. 1 комментируемого пункта следует, что гражданин прибывает для прохождения АГС из военного комиссариата, что исключает возможность признания действий военного комиссариата по направлению гражданина на АГС соответствующими нормам, имеющим высшую юридическую силу и исключаящим возможность участия представителей военного ведомства в решении вопросов, касающихся альтернативной службы гражданского характера. В связи с этим уведомление военного комиссара о заключении с гражданином срочного трудового договора о прохождении АГС также вступает в противоречие с указанными нормами, поскольку наличие такого уведомления также свидетельствует о контроле представителей военного ведомства за прохождением АГС.

Заключение с работником срочного трудового договора должно происходить с соблюдением действующего трудового законодательства. Устанавливаемые специальным законодательством о прохождении АГС особенности не могут ограничивать трудовые права работника, предусмотренные в ТК РФ. В связи с этим работник может отказаться от заключения трудового договора, противоречащего трудовому законодательству, например, позволяющего использовать работника на других работах без включения этого времени в срок АГС и повышенной компенсации сверхурочной работы. В этом случае работодатель, орган по труду могут обратиться с иском к работнику об обязанности заключить трудовой договор на предлагаемых условиях. При рассмотрении данного дела суд определяет условия предлагаемого трудового договора, соответствующие законодательству, и обязывает заключить трудовой договор на этих условиях. Время рассмотрения указанных требований должно входить в срок АГС, поскольку до их разрешения условия трудового договора не могли быть признаны законными его сторонами.

Руководитель организации должен сообщить о заключении срочного трудового договора о прохождении АГС в 3-дневный срок в орган государственной власти, которому подведомственна организация, который в свою очередь направляет соответствующее уведомление в Федеральную службу по труду и занятости.

Ведение учетной карты с отметками о прибытии и прохождении АГС может быть признано законным лишь в том случае, если она не будет направляться в военный комиссариат, поскольку такое направление также свидетельствует о контроле со стороны военного ведомства за прохождением АГС, что противоречит рассмотренным нормам, обладающим высшей юридической силой.

41. Установление гражданину испытательного срока при заключении срочного трудового договора о прохождении АГС не допускается. Наличие условия об испытании в трудовом договоре, заключаемом с этим гражданином, должно влечь его признание недействительным.

42. В соответствии со ст. 349 ТК РФ на лиц, проходящих АГС, распространяется трудовое законодательство, а особенности их трудовой деятельности могут касаться лишь предоставления дополнительных льгот в области оплаты труда, а также других льгот и преимуществ, не предусмотренных в трудовом законодательстве. В связи с изложенным нормы специального законодательства, ограничивающие трудовые права проходящих АГС граждан, не должны применяться как противоречащие ст. 5, 349 ТК РФ.

Руководитель органа государственной власти (должностное лицо), в ведении которого находится организация, где проходит АГС, определяет конкретное должностное лицо по рассмотрению обращений и жалоб граждан, проходящих АГС. Однако указанные граждане не лишены права обжалования действий данного должностного лица в судебном порядке. Кроме того, граждане по вопросам прохождения АГС, являющейся одним из видов трудовой деятельности, могут обращаться в государственную инспекцию труда, в органы по рассмотрению трудовых споров, в частности в комиссию по трудовым спорам и (или) суд.

43. В соответствии со ст. 98-99 ТК РФ продолжительность работы на АГС, в т.ч. и при выполнении обязанностей без ограничения общей продолжительности еженедельного рабочего времени, не может превышать 12 часов в течение суток. При привлечении к указанным работам рабочее время учитывается работодателем в сутках для последующей компенсации. В качестве установленного минимума такой компенсации комментируемый пункт определяет предоставление двух суток отдыха за каждые три дня указанной работы.

В этом случае количество переработанных работником часов не имеет правового значения. Если работник отработал на указанных работах менее трех суток, то отдых ему предоставляется пропорционально отработанному времени с применением установленных комментируемым пунктом норм. В частности, за каждые сутки работы работнику должно предоставляться не менее 5,33 часа отдыха при работе на условиях нормальной продолжительности рабочего времени: 16 часов (рабочее время, приходящееся на двое суток отдыха) : 3 (количество суток работы в указанных условиях, предполагающей предоставление времени отдыха в течение двух суток).

Время отдыха работнику может быть предоставлено на основании ст. 127 ТК РФ путем присоединения к отпуску с последующим увольнением с АГС.

44. В этом пункте дан примерный перечень оснований для перевода работника, проходящего АГС, в другую организацию. К числу таких оснований относится соглашение между работником и работодателем о переводе в другую организацию, что предусмотрено п. 5 ст. 77 ТК РФ. Данное основание не является увольнением по инициативе работодателя, в связи с чем достижение согласия между работодателем и работником об изменении места прохождения АГС влечет возникновение у полномочного государственного органа обязанности по определению нового места для прохождения АГС, т.е. для перевода в другую организацию.

45. Решение о переводе гражданина, проходящего АГС, должно быть законным и обоснованным. Данное решение принимается Федеральной службой по труду и занятости на основании представления государственного органа, органа местного самоуправления, в ведении которого находится организация, где проходит АГС гражданин. При определении нового места прохождения АГС должны быть соблюдены требования действующего законодательства, которые нами рассмотрены в комментарии к ст. 4 ФЗ «Об альтернативной гражданской службе». В частности, при его определении должно быть учтено волеизъявление гражданина, переводимого из одной организации в другую. Получение такого согласия требуется на основании ст. 72 ТК РФ, которая не допускает перевод на другую работу без согласия гражданина. Поэтому при переводе гражданина в другую организацию для прохождения АГС должно быть получено его письменное согласие на заключение срочного трудового договора с новой организацией и на прекращение трудовых отношений с прежним работодателем.

46. Федеральная служба по труду и занятости доводит решение о переводе гражданина из одной организации в другую для прохож-

дения АГС до сведения органов государственной власти, которым подведомственны организации, в которых проходила и будет проходить после перевода АГС. После чего орган государственной власти, в ведении которого находится организация, где гражданин проходил АГС, издает приказ о переводе гражданина для прохождения АГС в другую организацию. Орган государственной власти или орган местного самоуправления, в ведении которого находится организация, куда направляется гражданин для дальнейшего прохождения АГС, извещает организацию о принятом Федеральной службой по труду и занятости решении о переводе в эту организацию гражданина для прохождения АГС.

Решение о переводе Федеральной службы по труду и занятости может быть обжаловано гражданином в судебном порядке. В соответствии с ч. 1 п. 2 ст. 254 ГПК РФ такая жалоба подается в суд по месту жительства гражданина либо по месту нахождения Федеральной службы по труду и занятости. При рассмотрении данной жалобы на Федеральной службе по труду и занятости лежит обязанность по доказыванию законности и обоснованности решения о переводе гражданина в другую организацию, в частности должно быть доказано наличие добровольного волеизъявления гражданина на такой перевод.

47. Работодатель, с которым гражданин состоит в трудовых отношениях до перевода в другую организацию для прохождения АГС, на основании решения государственного органа или органа местного самоуправления, в ведении которого он находится, издает приказ об увольнении работника в порядке перевода в другую организацию на основании п. 5 ст. 77 ТК РФ. Работодатель обязан вручить работнику трудовую книжку с внесенными записями, учетную карточку о прохождении АГС. Комментируемым пунктом на работодателя возложена обязанность по уведомлению о переводе гражданина в другую организацию военного комиссариата, направившего гражданина на АГС. Данная формулировка также позволяет правоприменителям признавать решения о направлении на АГС и иные решения, касающиеся рассмотрения заявлений о замене военной службы альтернативной гражданской, незаконными на том основании, что они принимаются по непосредственному указанию военного комиссариата, о чем прямо сказано в комментируемом пункте, который может быть использован при обжаловании решений призывной комиссии, касающихся АГС, как вынесенных под руководством представителей военного ведомства. Извещение военного комиссариата о переводе работника на другое место для прохождения АГС также свидетельствует о нали-

чи контроля со стороны военного ведомства за прохождением АГС, что противоречит нормам, имеющим высшую юридическую силу и исключающим возможность такого контроля. Поэтому работодатель должен руководствоваться этими нормами, а не противоречащими им положениями специального законодательства, имеющими меньшую юридическую силу. Данное извещение работодателем военного комиссариата также может быть обжаловано в судебном порядке. Работодатель обязан выдать работнику предписание по утвержденной форме, в котором указывается новое место прохождения АГС, а также уведомить соответствующий территориальный орган службы занятости о переводе гражданина. Территориальный орган службы занятости по заявке работодателя приобретает в случае необходимости проездные документы, необходимые для проезда к новому месту прохождения АГС. Отсутствие у гражданина указанных документов не позволяет провести его увольнение, поскольку он не может приступить к новым трудовым обязанностям по независящим от него причинам.

48. Гражданин обязан прибыть к месту прохождения АГС в порядке перевода в срок, указанный в предписании. При невыполнении этой обязанности работодатель, к которому гражданин направлен в порядке перевода, должен немедленно, т.е. на следующий день после указанного срока, направить сообщение об этом в орган государственной власти, в ведении которого находится организация, а также в соответствующий территориальный орган службы занятости. Указанные органы, а также работодатель вправе предъявить иск к гражданину об обязанности приступить к прохождению АГС по новому месту. При рассмотрении данного заявления истец должен доказать законность и обоснованность действий по переводу работника, т.е. необоснованность отказа работника от перевода.

49. В организации, в которую работник прибыл в порядке перевода для прохождения АГС, он предъявляет те же документы, что и при поступлении на работу. Перечень этих документов определяется с учетом требований ст. 65 ТК РФ. Дополнительные документы работодатель может получить самостоятельно.

50. Работодатель должен заключить с прибывшим гражданином срочный трудовой договор на оставшийся срок АГС. Условия данного договора не должны ухудшать положение работника по сравнению с трудовым законодательством. Наличие условий, противоречащих трудовому законодательству, позволяет работнику отказаться от заключения трудового договора. В этом случае работодатель, орган по труду также могут предъявить иск к работнику об обязанности заключить трудовой договор. Суд при его рассмотрении опре-

деляет условия, не противоречащие трудовому законодательству, на основании которых и может быть заключен трудовой договор. Время до вынесения судебного решения по поводу условий трудового договора должно входить в срок АГС, т.к. до этого момента законность и обоснованность условий трудового договора не может быть установлена. Стороны такого договора при отсутствии согласованного решения не могут самостоятельно определить его условия. Время нахождения работника в пути также входит в срок АГС, о чем делается отметка в учетной карте о прохождении АГС.

Работодатель в течение трех дней с момента заключения с прибывшим в порядке перевода работником трудового договора сообщает об этом в государственный орган, которому подведомственна организация, где работник проходит АГС. Данный орган в тот же срок уведомляет о заключении срочного трудового договора с прибывшим работником Федеральную службу по труду и занятости.

В комментируемом пункте также говорится об уведомлении работодателем военного комиссариата, который направил гражданина на АГС. Данная формулировка также позволяет использовать ее в качестве аргумента незаконности вынесения решений по вопросам, касающимся АГС, поскольку она свидетельствует о руководстве военного ведомства в их решении, что запрещено нормами, имеющими высшую юридическую силу. В связи с этим работодатель не должен сообщать информацию о гражданине, проходящем АГС, в военный комиссариат. Наличие такого уведомления позволяет гражданину, его полномочным представителям обжаловать его в судебном порядке. При рассмотрении такой жалобы суд должен руководствоваться нормами, имеющими высшую юридическую силу и исключающими возможность участия представителей военного ведомства в решении вопросов, касающихся альтернативной службы, имеющей гражданский характер.

51. Граждане, проходящие АГС, имеют право на отпуска, предусмотренные трудовым законодательством. Данному праву корреспондирует обязанность работодателя по их предоставлению. Отказ работодателя от предоставления полагающегося гражданину отпуска может стать поводом для самостоятельной реализации работником права на отпуск, если его предоставление не зависит от усмотрения работодателя. В частности, на основании ст. 127 ТК РФ работник может воспользоваться всеми полагающимися ему днями отдыха с последующим увольнением с АГС.

52. Работодатель обязан увеличить продолжительность отпуска на время, необходимое работнику для проезда к месту использования отпуска и обратно. Отпуск должен быть увеличен на факти-

чески затраченное работником в пути к месту использования отпуска и обратно время. Данной обязанности корреспондирует право работника на увеличение продолжительности отпуска на количество дней, необходимых для проезда к месту его использования и обратно. Время нахождения работника в пути к месту использования отпуска и обратно входит в срок АГС.

53. Гражданам, убывающим в отпуск, работодатель выдает отпускное удостоверение по утвержденной форме. Работодатель за счет собственных средств обязан приобрести и предоставить работнику проездные документы для проезда во время оплачиваемого отпуска к месту жительства и обратно. Невыполнение работодателем данной обязанности не позволяет признать работника использовавшим отпуск, поскольку в этом случае он лишен возможности использовать отпуск по своему усмотрению по месту жительства. Тогда как в соответствии со ст. 106 ТК РФ отпуск может быть признан временем отдыха лишь в том случае, если он использован по усмотрению работника. Отсутствие у работника возможности использовать отпуск по своему усмотрению в связи с тем, что работодатель не обеспечил его проездными документами, позволяет работнику потребовать предоставления другого отпуска с включением использованного не по своему усмотрению времени по вине работодателя в рабочее время.

54. По окончании отпуска работник должен явиться к месту прохождения АГС и сдать работодателю проездные документы.

В соответствии со ст. 124 ТК РФ отпуск продлевается работодателем в случаях: 1) временной нетрудоспособности работника на весь период нетрудоспособности; 2) исполнения работником во время отпуска государственных обязанностей, исполнение которых в соответствии с законом влечет освобождение от работы, в этом случае отпуск продлевается на весь период исполнения указанных обязанностей; 3) несвоевременной оплаты отпуска, т.е. не позднее чем за три дня до его начала, и несвоевременного предупреждения работника о времени начала отпуска, т.е. не позднее чем за две недели до его начала. В этом случае отпуск должен быть продлен на соответствующее количество дней, необходимых для соблюдения указанных сроков оплаты отпуска и предупреждения работника о времени его начала.

Продление отпуска является обязанностью работодателя. В связи с этим работник не должен являться к работодателю для продления отпуска, например, при временной нетрудоспособности во время отпуска, он лишь извещает работодателя об освобождении от работы в связи с временной нетрудоспособностью, возникшей

во время отпуска. По прибытии к месту прохождения АГС работник предъявляет работодателю листок временной нетрудоспособности, который является основанием для продления работнику периода отпуска на весь срок временной нетрудоспособности и выплаты пособия по временной нетрудоспособности.

55. Работодатель уведомляет должностное лицо, назначенное государственным органом, в ведении которого находится организация, где проходит АГС, о наличии периодов, подлежащих исключению из срока АГС. К данному уведомлению прилагаются документы, подтверждающие наличие таких периодов. Работодатель вправе на основании ст. 8, 9 ТК РФ не принимать меры по исключению указанных периодов из срока АГС путем заключения с работником соответствующих соглашений, например, об отработке сверхурочно времени отстранения от работы в связи с нахождением работника в состоянии опьянения. Указанное должностное лицо издает приказ, в котором определяется период, не засчитанный в срок АГС. Данный приказ должен быть направлен работодателю, который обязан ознакомить с ним работника, в отношении которого он вынесен. После такого ознакомления работник вправе обжаловать этот приказ в судебном порядке. Срок на такое обжалование начинается свое течение с момента письменного ознакомления работника с указанным приказом.

На основании ч. 1 п. 2 ст. 254 ГПК РФ жалоба работника на указанный приказ может быть подана по месту его жительства или нахождения государственного органа, издавшего приказ об исключении периода из срока АГС. При рассмотрении данной жалобы на государственном органе лежит обязанность по доказыванию законности и обоснованности принятого решения об исключении из срока АГС определенных в приказе периодов. При издании данного приказа должны быть соблюдены сроки привлечения работника к дисциплинарной ответственности. Исключение из срока АГС учебных отпусков позволяет признать данный приказ противоречащим нормам, имеющим высшую юридическую силу и не допускающим ограничение прав и свобод граждан, проходящих обучение, в связи с реализацией ими конституционного права на получение соответствующего образования.

Признание указанного приказа незаконным и (или) необоснованным влечет включение исключенных им периодов в срок АГС.

VI. Увольнение с альтернативной гражданской службы

56. Гражданин подлежит увольнению с альтернативной гражданской службы:

а) по истечении срока альтернативной гражданской службы;

б) в связи с признанием его военно-врачебной комиссией не годным к военной службе или ограниченно годным к военной службе;

в) в связи с осуществлением им полномочий члена Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации, а также в связи с избранием его депутатом Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, депутатом законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации), депутатом представительного органа местного самоуправления, главой муниципального образования и осуществлением указанных полномочий на постоянной основе;

г) в связи с вступлением в законную силу приговора суда о назначении гражданину наказания в виде лишения свободы.

57. Решение об увольнении гражданина с альтернативной гражданской службы принимается должностным лицом на основании представления к увольнению и оформляется приказом.

58. Представление к увольнению готовится и направляется должностному лицу работодателем.

В представлении к увольнению указываются основания, по которым гражданин подлежит увольнению с альтернативной гражданской службы.

59. К представлению к увольнению прилагаются:

а) служебная характеристика;

б) копия учетной карты;

в) копия трудовой книжки;

г) документы, подтверждающие наличие периодов, которые не засчитываются в срок альтернативной гражданской службы, – для гражданина, подлежащего увольнению по истечении срока службы;

д) документы, подтверждающие периоды альтернативной гражданской службы гражданина, подлежащие зачету в общий и непрерывный трудовой стаж и в стаж работы по специальности с учетом его работы на должностях и в местностях, дающих право на льготы и компенсации в порядке, установленном законодательством Российской Федерации (при наличии таких периодов);

е) заключение военно-врачебной комиссии – для гражданина, подлежащего увольнению в связи с признанием его военно-врачебной комиссией не годным к военной службе или ограниченно годным к военной службе;

ж) заверенная в установленном порядке копия решения законодательного (представительного) органа государственной власти

субъекта Российской Федерации или высшего должностного лица субъекта Российской Федерации (руководителя высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) об избрании (назначении) гражданина членом Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации – для гражданина, подлежащего увольнению в связи с избранием (назначением) его членом Совета Федерации;

з) заверенная в установленном порядке копия извещения избирательной комиссии об избрании гражданина депутатом Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации – для гражданина, подлежащего увольнению в связи с избранием его депутатом Государственной Думы;

и) заверенная в установленном порядке копия извещения избирательной комиссии об избрании гражданина депутатом законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) – для гражданина, подлежащего увольнению в связи с избранием его депутатом законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации);

к) заверенная в установленном порядке копия извещения избирательной комиссии об избрании гражданина депутатом представительного органа местного самоуправления, главой муниципального образования – для гражданина, подлежащего увольнению в связи с избранием его депутатом представительного органа местного самоуправления, главой муниципального образования и осуществлением указанных полномочий на постоянной основе;

л) заверенная в установленном порядке копия приговора суда о назначении гражданину наказания в виде лишения свободы – для гражданина, подлежащего увольнению в связи с вступлением в законную силу указанного приговора;

м) заявление гражданина о досрочном увольнении с альтернативной гражданской службы и заверенные в установленном порядке копии документов, подтверждающих наличие оснований, по которым в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» военнослужащий, не имеющий воинского звания офицера и проходящий военную службу по призыву, имеет право на досрочное увольнение с военной службы, – для

гражданина, имеющего право на досрочное увольнение по такому основанию в соответствии с Федеральным законом.

60. Представление к увольнению по истечении срока альтернативной гражданской службы направляется работодателем должностному лицу не позднее чем за 2 месяца до истечения этого срока.

Дата увольнения гражданина по этому основанию указывается в приказе должностного лица.

61. Представление к увольнению в связи с признанием гражданином военно-врачебной комиссией не годным к военной службе или ограниченно годным к военной службе направляется работодателем должностному лицу в 3-дневный срок со дня получения организацией заключения военно-врачебной комиссии.

По этому основанию гражданин должен быть уволен с альтернативной гражданской службы не позднее месяца со дня получения организацией заключения военно-врачебной комиссии.

62. Представление к увольнению в связи с избранием (назначением) гражданина членом Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации, а также избранием депутатом Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, депутатом законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации), депутатом представительного органа местного самоуправления, главой муниципального образования направляется работодателем должностному лицу незамедлительно.

По этому основанию гражданин должен быть уволен с альтернативной гражданской службы со дня его избрания (назначения) на соответствующую должность.

63. Представление к увольнению в связи с вступлением в законную силу приговора суда о назначении гражданину, проходящему альтернативную гражданскую службу, наказания в виде лишения свободы направляется работодателем должностному лицу в 3-дневный срок со дня получения уведомления об этом.

По этому основанию гражданин должен быть уволен с альтернативной гражданской службы со дня начала отбывания наказания, указанного в приговоре суда.

64. Представление к увольнению в связи с возникшим правом на досрочное увольнение с альтернативной гражданской службы в соответствии с Федеральным законом направляется работодателем должностному лицу в 3-дневный срок со дня подачи гражданином заявления о досрочном увольнении с подтверждающими это право документами.

По этому основанию гражданин должен быть уволен с альтернативной гражданской службы не позднее месяца со дня подачи им заявления.

65. Гражданин, умерший в период прохождения альтернативной гражданской службы, считается уволенным по этому основанию со дня, следующего после дня смерти, а гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим или объявленный умершим, – со дня, следующего за днем вступления в законную силу соответствующего решения суда.

66. Приказ должностного лица об увольнении гражданина с альтернативной гражданской службы должен быть издан в 2-недельный срок со дня получения представления к увольнению.

67. Приказ должностного лица доводится до работодателя в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти или органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

68. В соответствии с приказом должностного лица в день увольнения (последний день работы) гражданина, проходящего альтернативную гражданскую службу, работодатель расторгает с ним срочный трудовой договор, производит полный расчет, выдает ему под расписку трудовую книжку и учетную карту с произведенными в них в установленном порядке записями.

Проездные документы для проезда гражданина, уволенного с альтернативной гражданской службы, к месту жительства приобретаются учреждением федеральной государственной службы занятости населения по месту службы гражданина по заявке организации, из которой он увольняется.

69. Работодатель обязан в течение 3 рабочих дней уведомить федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации, которому подведомственна организация, а также военный комиссариат, направивший гражданина на альтернативную гражданскую службу, о прекращении срочного трудового договора с этим гражданином.

Федеральный орган исполнительной власти или орган исполнительной власти субъекта Российской Федерации в 3-дневный срок после получения уведомления от работодателя сообщает о расторжении срочного трудового договора с гражданином, уволенным с альтернативной гражданской службы, в Федеральную службу по труду и занятости.

70. Гражданин, уволенный с альтернативной гражданской службы, обязан в 2-недельный со дня увольнения срок явиться в военный комиссариат для постановки на воинский учет.

При постановке на воинский учет удостоверение и учетная карта сдаются в военный комиссариат.

Комментарий шестого раздела

56. В комментируемом пункте перечислены специальные основания для увольнения граждан с АГС. Однако при применении специальных оснований ссылки на специальный нормативный правовой акт могут быть сделаны лишь в том случае, когда отсутствует соответствующее основание в нормах ТК РФ (п. 5.5 Инструкции по заполнению трудовых книжек). В связи с этим при увольнении по окончании срока АГС ссылка может быть сделана на п. 2 ст. 77 ТК РФ.

При увольнении в связи с заключением медицинской комиссии о негодности или ограниченной годности к военной службе ссылка может быть сделана на п. 5 ст. 83 ТК РФ.

Увольнение в связи с вступлением в законную силу приговора суда о назначении гражданину, проходящему АГС, наказания в виде лишения свободы должно быть квалифицировано по п. 4 ст. 83 ТК РФ.

При увольнении по другим основаниям, которые в соответствии с действующим законодательством влекут освобождение работника от обязанности по прохождению АГС, может быть использован п. 1 ст. 77 ТК РФ, предусматривающий увольнение по соглашению сторон. Заключение такого соглашения при наличии предусмотренных законодательством уважительных причин, освобождающих работника от обязанности по прохождению АГС, для работодателя и должностного лица, оформляющего такое увольнение, является обязанностью. Данной обязанности корреспондирует право гражданина на увольнение путем заключения соглашения на основании п. 1 ст. 77 ТК РФ при наличии указанных причин. Отказ от заключения такого соглашения позволяет гражданину обратиться в суд с иском об обязанности заключить соглашение об увольнении по п. 1 ст. 77 ТК РФ. В качестве ответчиков в этом заявлении должны быть указаны работодатель и должностное лицо государственного органа, ответственного за производство увольнения. На основании ст. 28 ГПК РФ данный иск может быть предъявлен по месту нахождения работодателя или государственного органа, ответственного за оформление увольнения с АГС.

Таким образом, основаниями для увольнения с АГС являются перечисленные в законодательстве причины, наступление которых освобождает работников от обязанности прохождения АГС, в частности при возникновении у них права на отсрочку или на увольнение с военной службы. Более подробно данные причины рассмотрены в комментарии к ст. 23 ФЗ «Об альтернативной гражданской службе».

57. Увольнение с АГС происходит на основании приказа назначенного государственным органом, в ведении которого находится организация, где проходит АГС, должностного лица на основании представленных работодателем документов. Однако наличие данного процесса для увольнения с АГС не может стать правовым основанием для продления срока нахождения гражданина на этой службе, в связи с чем работодатель обязан освободить работника от исполнения трудовых обязанностей по окончании срока АГС, наступлении других причин, не позволяющих гражданину в соответствии с законодательством находиться на АГС. В частности, работодатель до оформления соответствующих документов должен предоставить работнику отпуск с последующим увольнением с АГС. В этом случае документы об увольнении с АГС могут быть высланы работнику с его согласия по почте.

58. Представление об увольнении с АГС готовит работодатель, с которым работник состоит в трудовых отношениях. В нем должны быть указаны уважительные причины, с наступлением которых законодательство связывает освобождение работника от обязанности по прохождению АГС.

59. В данном пункте дан перечень документов, которые работодатель должен приложить к представлению об увольнении. Невыполнение работодателем обязанности по оформлению представления и прилагаемых к нему документов не должно влечь для гражданина неблагоприятных последствий. В связи с чем работодатель при наступлении установленных законодательством сроков для увольнения с АГС должен освободить гражданина от выполнения трудовых обязанностей на основании ст. 127-128 ТК РФ путем предоставления отпуска с последующим увольнением с работы. В подобной ситуации оформленные надлежащим образом документы об увольнении с АГС могут быть высланы гражданину с его согласия по почте. За ненадлежащее оформление указанных документов работодатель, орган, ответственный за проведение увольнения, могут быть привлечены гражданином к ответственности в виде возмещения убытков, причиненных задержкой трудовой книжки, и компенсации морального вреда за причиненные физические и (или) нравственные страдания.

Одним из документов в указанном перечне названо заявление гражданина об увольнении по причинам, освобождающим от обязанности по прохождению АГС на основании требований законодательства, которое подтверждает волеизъявление гражданина на увольнение. Наличие такого заявления позволяет работодателю ставить вопрос об увольнении по п. 1 ст. 77 ТК РФ по соглашению

сторон, поскольку указанное заявление влечет возникновение обязанности у полномочных лиц по оформлению увольнения гражданина с АГС путем заключения с ним соглашения об увольнении. Издание на основании заявления гражданина приказа об увольнении по п. 1 ст. 77 ТК РФ и его вручение гражданину означает соблюдение письменной формы заключения соглашения об увольнении путем обмена документами, составленными полномочными лицами, в частности гражданином и лицами, полномочными оформить его увольнение с АГС.

К заявлению гражданина прилагаются копии документов, подтверждающих наступление обстоятельств, с которыми законодательство связывает освобождение гражданина от обязанности по прохождению АГС. Копии таких документов заверяются подписью представителя работодателя и его печатью. Наличие заявления работника и указанных копий документов, заверенных печатью работодателя, влечет возникновение у должностного лица государственного органа или органа местного самоуправления, ответственного за увольнение с АГС, обязанности по оформлению прекращения АГС на основании п. 1 ст. 77 ТК РФ.

60. Представление об увольнении с АГС по окончании срока службы должно быть направлено работодателем должностному лицу государственного органа, ответственного за оформление увольнения, не позднее чем за два месяца до окончания срока АГС. Дата увольнения по окончании срока АГС (по п. 2 ст. 77 ТК РФ) указывается в приказе должностного лица государственного органа, ответственного за увольнение. Однако и в этом случае дата освобождения работника от выполнения трудовых обязанностей по АГС не должна выходить за пределы срока службы. Поэтому по окончании срока АГС, т.е. заключенного с работником срочного трудового договора, работодатель обязан освободить работника от выполнения трудовых обязанностей путем предоставления ему отпуска с последующим увольнением с АГС на основании ст. 127-128 ТК РФ. После оформления увольнения соответствующие документы могут быть высланы гражданину с его согласия по почте.

Таким образом, процесс увольнения не должен приводить к нарушению прав лиц, находящихся на АГС, по освобождению от выполнения трудовых обязанностей по окончании срока службы. Такое освобождение должно состояться независимо от времени оформления документов об увольнении.

61. При получении медицинских документов, исключающих возможность прохождения гражданином АГС, работодатель в течение трех дней обязан направить должностному лицу органа, ответ-

ственного за проведение увольнения с АГС, представление о прекращении трудовых отношений на основании п. 5 ст. 83 ТК РФ. К данному представлению прилагается заверенная работодателем копия медицинского заключения, исключающего возможность прохождения работником АГС. Приказ об увольнении работника по рассматриваемому основанию должен быть издан не позднее месяца со дня получения работодателем медицинского заключения о невозможности продолжения работником прохождения АГС.

При применении указанного основания для увольнения с АГС следует помнить, что медицинское заключение исключает возможность исполнения работником обязанностей по АГС. В связи с этим работодатель после получения медицинского заключения о невозможности прохождения работником АГС обязан освободить его от исполнения трудовых обязанностей с сохранением за ним среднего заработка. В частности, работодатель может предоставить работнику отпуск с последующим оформлением увольнения с АГС.

Нельзя не заметить, что в специальном законодательстве в качестве основания для прекращения трудовых отношений по АГС указано заключение военно-врачебной комиссии; хотя этот орган не автономен в своей деятельности от представителей военного ведомства, он состоит из военнослужащих, которые должны принимать решение по отношению к лицу, проходящему альтернативную службу, которая должна иметь гражданский характер. В связи с изложенным гражданин может обжаловать решение данной комиссии, если оно его не удовлетворяет, используя в качестве аргумента ссылки на недопустимость участия представителей военного ведомства в решении вопросов, касающихся прохождения АГС. При рассмотрении такой жалобы суд на основании ст. 55, 79-80 ГПК РФ вправе провести независимую экспертизу состояния здоровья гражданина в медицинском учреждении, которое не зависит в своей деятельности от военного ведомства. Наличие у гражданина права на увольнение с АГС по медицинским показаниям позволяет суду на основании соответствующего заявления гражданина вынести решение, обязывающее работодателя, орган, ответственный за увольнение гражданина с АГС, провести его увольнение по п. 5 ст. 83 ТК РФ.

62. Работодатель обязан незамедлительно, т.е. на следующий день после получения сведений об избрании гражданина на выборную должность, направить представление должностному лицу органа, ответственного за увольнение работника с АГС, о прекращении с ним трудовых отношений на основании п. 5 ст. 77 ТК РФ. Данное увольнение должно быть произведено с момента избрания граж-

данина на выборную должность. Поэтому работодатель обязан освободить работника от выполнения обязанностей по АГС с момента получения сведений об его избрании на выборную должность. В частности, работодатель вправе предоставить работнику отпуск до момента оформления его увольнения по рассматриваемому основанию.

63. Представление работодателя об увольнении работника на основании п. 4 ст. 83 ТК РФ в связи с осуждением к лишению свободы должно быть направлено в орган, ответственный за проведение увольнения с АГС, в течение трех дней. В этом случае датой увольнения гражданина должна быть указана дата начала отбывания им наказания в виде лишения свободы. Основанием для издания приказа об увольнении работника по рассматриваемому основанию является вступивший в законную силу приговор суда о назначении работнику наказания в виде лишения свободы.

64. Представление об увольнении работника по п. 1 ст. 77 ТК РФ на основании поданного им заявления о наличии обстоятельств, освобождающих его от прохождения АГС, должно быть подготовлено работодателем в течение трех дней с момента подачи указанного заявления. К данному заявлению прилагаются заверенные работодателем копии документов, подтверждающие наличие обстоятельств, освобождающих работника от обязанности по прохождению АГС. Увольнение по рассматриваемому основанию должно быть произведено не позднее одного месяца с момента получения работодателем заявления от работника. В случаях, когда такое заявление обусловлено причинами, не позволяющими продолжить трудовые отношения, работодатель обязан освободить работника от работы с предоставлением ему отпуска с последующим оформлением увольнения с АГС. В этом случае документы об увольнении могут быть высланы гражданину с его согласия по почте. Данная обязанность, например, может возникнуть у работодателя при увольнении работника в связи с необходимостью ухода за членами семьи.

65. Увольнение умершего гражданина, признанного вступившим в законную силу решением суда безвестно отсутствующим или объявленному умершим, производится на основании п. 6 ст. 83 ТК РФ.

66. Должностное лицо органа, ответственного за увольнение с АГС, обязано издать приказ об увольнении в 2-недельный срок с момента получения соответствующего представления от работодателя. Невыполнение этого требования позволяет работодателю освободить работника от выполнения трудовых обязанностей в

срок, установленный законодательством, путем предоставления отпуска с последующим оформлением увольнения с АГС. В этом случае документы об увольнении могут быть высланы с согласия гражданина по почте.

67. Приказ должностного лица органа, ответственного за проведение увольнения с АГС, должен быть немедленно передан работодателю, который обязан ознакомить с ним работника под роспись. С момента такого ознакомления начинается течение срока для его обжалования в судебном порядке. Работник вправе на основании ст. 254 ГПК РФ обжаловать данный приказ в суд по месту своего жительства или по месту нахождения органа, издавшего приказ.

68. Работодатель обязан на основании приказа должностного лица органа, ответственного за увольнение с АГС, расторгнуть с работником срочный трудовой договор о прохождении АГС, произвести с ним полный расчет в день увольнения, выдать ему трудовую книжку и учетную карту о прохождении АГС. В случаях, когда увольнение с АГС своевременно не оформлено, работодатель должен предоставить работнику отпуск с последующим увольнением с АГС. В этом случае расчет может быть произведен с работником до убытия в отпуск, а названные документы – направлены с его согласия почтой. Однако в этом случае работодатель обязан за счет собственных средств обеспечить работника проездными документами к месту жительства.

Проездные документы приобретаются соответствующей службой занятости по заявке организации, из которой увольняется гражданин. Указанные документы могут быть получены работодателем по истечении срока АГС, при наступлении иных обстоятельств, освобождающих работника от обязанности по прохождению АГС, но до получения работодателем приказа должностного лица органа, ответственного за увольнение с АГС, о прекращении трудовых отношений. В этом случае работодатель вправе издать приказ о предоставлении работнику отпуска с последующим увольнением с АГС, в связи с чем при убытии к месту жительства увольняемый гражданин использует документы, полученные работодателем от службы занятости.

69. На работодателя возложена обязанность по сообщению в течение трех дней со дня прекращения трудовых отношений информации об этом в соответствующий орган, ответственный за увольнение с АГС. В течение трех дней с момента получения сообщения от работодателя этот орган обязан довести информацию об увольнении работника с АГС до Федеральной службы по труду и занятости.

В комментируемом пункте на работодателя также возложена обязанность по сообщению в военный комиссариат, направивший гражданина на АГС, информации о прекращении с ним срочного трудового договора. Этот пункт также может быть использован в качестве подтверждения того обстоятельства, что решение о направлении на АГС принимается под руководством органа военного ведомства, что исключает возможность признания альтернативной службы имеющей гражданский характер. Как уже неоднократно отмечалось, контроль со стороны представителей военного ведомства за прохождением и увольнением с АГС не допускается нормами, имеющими высшую юридическую силу. Поэтому работодатель, руководствуясь этими нормами, не должен извещать орган военного ведомства об увольнении гражданина с АГС. Наличие такого сообщения позволяет гражданину обжаловать действия работодателя в судебном порядке. При рассмотрении заявления гражданина на суд должен руководствоваться нормами, имеющими высшую юридическую силу и исключающими возможность вмешательства представителей военного ведомства в процесс направления на АГС, прохождения АГС и увольнения с АГС.

70. Комментируемый пункт возлагает на гражданина, прошедшего АГС, обязанность стать на воинский учет. Возложение данной обязанности означает только одно – твердое намерение людей в погонах не оставлять в покое лиц, рискнувших не поступить к ним в кабалу. Однако постановка на воинский учет указанных лиц также свидетельствует о возложении на них обязанностей, связанных с воинской службой, тогда как они от выполнения этих обязанностей освобождены на основании ч. 3 ст. 59 Конституции РФ, имеющей высшую юридическую силу. В связи с этим попытки военных комиссариатов по принуждению граждан, прошедших АГС, к постановке на воинский учет должны быть обжалованы в судебном порядке. При рассмотрении заявления гражданина суд также должен руководствоваться нормами, имеющими высшую юридическую силу и исключающими возможность участия представителей военного ведомства в судьбе лиц, имеющих право на АГС, тем более после выполнения обязанностей по этой службе. Удовлетворение жалобы гражданина позволяет ему предъявить иски о возмещении морального вреда.

Кроме того, в ходе судебного разбирательства или после его окончания заинтересованные лица в установленном законодательством порядке могут обратиться в Конституционный Суд РФ с жалобой на предмет проверки конституционности данного пункта.

Москва, Кремль

**ВОПРОСЫ ОРГАНИЗАЦИИ АЛЬТЕРНАТИВНОЙ
ГРАЖДАНСКОЙ СЛУЖБЫ**

В целях обеспечения организации альтернативной гражданской службы постановляю:

1. Определить специально уполномоченными федеральными органами исполнительной власти по организации альтернативной гражданской службы Министерство труда и социального развития Российской Федерации (по предложению Правительства Российской Федерации) и Министерство обороны Российской Федерации.

Министерство труда и социального развития Российской Федерации и Министерство обороны Российской Федерации в пределах своей компетенции обеспечивают исполнение законодательства Российской Федерации в области альтернативной гражданской службы, осуществляют нормативное регулирование и иные функции в области альтернативной гражданской службы, возложенные на них федеральными законами, а также в установленном порядке Президентом Российской Федерации и Правительством Российской Федерации.

2. Установить, что:

■ федеральные органы исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Президент Российской Федерации, заинтересованные в направлении граждан для прохождения альтернативной гражданской службы в подведомственные им организации, представляют в установленном порядке предложения по перечням видов работ, профессий, должностей, на которых могут быть заняты граждане, проходящие альтернативную гражданскую службу, и организаций, где предлагается предусмотреть прохождение альтернативной гражданской службы, а также предложения по количеству граждан, которые могут быть приняты для прохождения альтернативной гражданской службы в организации, подведомственные указанным федеральным органам исполнительной власти;

■ порядок представления федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации предложений, связанных с организацией альтернативной гражданской службы, а также принятия решений специ-

ально уполномоченным федеральным органом исполнительной власти по вопросам участия указанных органов исполнительной власти в организации альтернативной гражданской службы устанавливается Правительством Российской Федерации.

3. Федеральные органы исполнительной власти, определенные в абзаце втором пункта 2 настоящего Указа, участвующие в организации альтернативной гражданской службы:

■ ведут учет подведомственных им организаций, где предусмотрено прохождение альтернативной гражданской службы;

■ направляют в Министерство труда и социального развития Российской Федерации необходимую информацию о гражданах, прибывших для прохождения альтернативной гражданской службы в подведомственные им организации;

■ ведут учет граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу в подведомственных им организациях, организуют их размещение и бытовое обслуживание;

■ контролируют исполнение трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, в подведомственных им организациях, где граждане проходят альтернативную гражданскую службу;

■ обеспечивают в пределах своей компетенции соблюдение положений Федерального закона от 25 июля 2002 г. № 113-ФЗ «Об альтернативной гражданской службе», настоящего Указа, а также осуществляют меры по реализации прав граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, и по их социальной защите.

4. В целях возложения на Министерство обороны Российской Федерации функций специально уполномоченного федерального органа исполнительной власти по организации альтернативной гражданской службы внести в Положение о Министерстве обороны Российской Федерации и в Положение о Генеральном штабе Вооруженных сил Российской Федерации, утвержденные Указом Президента Российской Федерации от 11 ноября 1998 г. № 1357 «Вопросы Министерства обороны Российской Федерации и Генерального штаба Вооруженных сил Российской Федерации» (Собрание законодательства Российской Федерации, 1998, № 46, ст. 5652; 2000, № 13, ст. 1343; № 49, ст. 4799; 2002, № 27, ст. 2681; № 32, ст. 3164), дополнения и изменения по перечню согласно приложению.

5. Настоящий Указ вступает в силу с 1 января 2004 г.

Президент Российской Федерации
В. Путин

Комментарий

1. Включение в число специально уполномоченных федеральных органов исполнительной власти по организации АГС Министерства обороны РФ вступает в противоречие с гражданским характером этой службы, который гарантирован нормами, имеющими высшую юридическую силу. Поэтому данное противоречие должно получить разрешение в пользу применения норм, обладающих высшей юридической силой и исключающих участие представителей военного ведомства в решении вопросов по организации АГС.

2. В первом абзаце комментируемого пункта силовым ведомствам, которые подзаконным актом подчинены Президенту РФ, предложено направлять предложения по включению организаций и имеющих в них рабочих мест в перечень возможных вариантов прохождения АГС, который утверждается Федеральной службой по труду и занятости. В связи с этим именно этот орган должен определять место прохождения АГС.

В соответствии со вторым абзацем комментируемого пункта порядок участия федеральных органов исполнительной власти в организации АГС должен быть определен Правительством РФ. Однако при этом не должно быть допущено нарушение норм, имеющих высшую юридическую силу и исключающих возможность участия представителей военного ведомства в решении вопросов, касающихся организации АГС. По этой причине федеральным органом, ответственным за организацию и прохождение АГС, следует признать Федеральную службу по труду и занятости, в связи с чем судебные органы могут именно на эту службу возлагать обязанность по определению места прохождения АГС при установлении факта возникновения у гражданина права на замену военной службы альтернативной гражданской.

3. В этом пункте перечислены основные права в области организации и прохождения АГС Министерства здравоохранения и социального развития РФ и находящейся в его ведении Федеральной службы по труду и занятости. Из этого пункта не усматривается каких-либо полномочий военного ведомства по контролю за организацией и прохождением АГС, что соответствует нормам, имеющим высшую юридическую силу и исключающим возможность такого контроля.

4. Наделение специальными функциями в решении вопросов, касающихся АГС, военного ведомства также вступает в противоречие с нормами, имеющими высшую юридическую силу и исключающими возможность участия представителей военного ведомства в решении этих вопросов. Данное противоречие также должно получить разрешение в пользу норм, обладающих высшей юридической силой.

Постановление Правительства Российской Федерации от 5 октября 2004 г. № 518 г. Москва

Об утверждении правил компенсации расходов, связанных с реализацией права на бесплатный проезд граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу*

Во исполнение пункта 8 статьи 19 Федерального закона
«Об альтернативной гражданской службе»

(Собрание законодательства Российской Федерации, 2002, № 30, ст. 3030)

Правительство Российской Федерации постановляет:

1. Утвердить прилагаемые:

Правила компенсации за счет средств федерального бюджета расходов, связанных с реализацией права граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, на бесплатный проезд к месту прохождения альтернативной гражданской службы, в том числе в связи с переводом на новое место альтернативной гражданской службы, и к месту жительства при увольнении с альтернативной гражданской службы;

Правила компенсации за счет средств работодателя расходов, связанных с реализацией права граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, на бесплатный проезд к месту жительства при использовании ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно.

2. Федеральным органам исполнительной власти привести свои нормативные правовые акты в соответствии с настоящим постановлением.

3. Установить, что действие настоящего постановления распространяется на правоотношения, возникшие с 1 января 2004 г.

*Председатель Правительства
Российской Федерации
М. Фрадков*

* Опубликовано 14 октября 2004 г. Вступает в силу с 22 октября 2004 г.

Правила компенсации за счет средств федерального бюджета расходов, связанных с реализацией права граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, на бесплатный проезд к месту прохождения альтернативной гражданской службы,

в том числе в связи с переводом на новое место альтернативной гражданской службы, и к месту жительства при увольнении с альтернативной гражданской службы

1. Настоящие Правила, разработанные в соответствии с пунктом 8 статьи 19 Федерального закона «Об альтернативной гражданской службе», определяют порядок компенсации за счет средств федерального бюджета расходов, связанных с реализацией права граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, на бесплатный проезд к месту прохождения альтернативной гражданской службы, в том числе в связи с переводом на новое место альтернативной гражданской службы, и к месту жительства при увольнении с альтернативной гражданской службы.

2. Гражданин, направляемый для прохождения альтернативной гражданской службы, военными комиссариатами, в которых они состоят на воинском учете, перед осуществлением проезда выдаются воинские перевозочные документы на проезд железнодорожным, воздушным, морским, внутренним водным и автомобильным (за исключением такси) транспортом общего пользования в порядке, установленном для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву.

3. Проездные документы для проезда граждан к месту прохождения альтернативной гражданской службы выдаются в обмен на воинские перевозочные документы установленной формы транспортными организациями независимо от их организационно-правовой формы и формы собственности.

4. Проездные документы, полученные в обмен на воинские перевозочные документы, по прибытии в организации, в которых граждане проходят альтернативную гражданскую службу (далее – организации-работодатели), сдаются в 3-дневный срок в отдел кадров организации-работодателя для последующей их отправки по почте в выдавшие их военные комиссариаты.

5. Возмещение транспортным организациям расходов, связанных с проездом граждан к месту прохождения альтернативной гражданской службы по проездным документам, выданным в обмен на воинские перевозочные документы, осуществляется в установленном Министерством обороны Российской Федерации порядке на основании счетов, предъявляемых транспортными организациями, в соответствии с лимитами бюджетных обязательств и объемами финансирования расходов на указанные цели, учтенными на лицевом счете получателя средств федерального бюджета, открытом федеральным бюджетным учреждениям, находящимся в ведении Министерства обороны Российской Федерации, в органах федерального казначейства.

6. Проездные документы для проезда граждан к новому месту прохождения альтернативной гражданской службы при переводе из одной организации-работодателя в другую и к месту жительства при увольнении с альтернативной гражданской службы приобретаются по заявкам организаций-работодателей учреждениями федеральной государственной службы занятости населения (далее – учреждения службы занятости) по месту прохождения этими гражданами альтернативной гражданской службы.

7. Оплата расходов на приобретение проездных документов осуществляется в соответствии с лимитами бюджетных обязательств и объемами финансирования расходов на указанные цели, учтенными на лицевом счете получателя средств федерального бюджета, открытом учреждениям службы занятости в органах федерального казначейства.

8. Проездные документы выдаются в обмен на воинские перевозочные документы установленной формы, а также приобретаются учреждениями службы занятости в соответствии со следующими категориями проезда, установленными для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву:

- железнодорожным транспортом – в плацкартных вагонах любой категории поезда;
- морским транспортом – на местах IV-V категории кают судов транспортных линий (при их наличии на судне);
- внутренним водным транспортом – на местах III категории кают судов транспортных маршрутов (при их наличии на судне);
- воздушным транспортом – в салонах экономического (низшего) класса самолетов;
- автомобильным транспортом – в автобусах общего типа, а при их отсутствии – в мягких автобусах.

Правила компенсации за счет средств работодателя расходов, связанных с реализацией права граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, на бесплатный проезд к месту жительства

при использовании ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно

1. Настоящие Правила, разработанные в соответствии с пунктом 8 статьи 19 Федерального закона «Об альтернативной гражданской службе», определяют порядок компенсации за счет средств работодателя расходов, связанных с реализацией права граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу, на бесплатный проезд к месту жительства при использовании ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно.

2. Для граждан, проходящих альтернативную гражданскую службу в организациях, подведомственных федеральным органам исполнительной власти и органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации (далее – организации-работодатели), проездные документы на проезд к месту их жительства при использовании ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно приобретаются за счет организации-работодателя.

3. Проездные документы установленной формы приобретаются организацией-работодателем в соответствии со следующими категориями проезда, установленными для военнослужащих, проходящих военную службу по призыву:

- железнодорожным транспортом – в плацкартных вагонах любой категории поезда;
- морским транспортом – на местах IV-V категории кают судов транспортных линий (при их наличии на судне);
- внутренним водным транспортом – на местах III категории кают судов транспортных маршрутов (при их наличии на судне);
- воздушным транспортом – в салонах экономического (низшего) класса самолетов;
- автомобильным транспортом – в автобусах общего типа, а при их отсутствии – в мягких автобусах.

В случае невозможности приобретения организацией-работодателем проездных документов на весь путь следования к месту жительства и (или) обратно заранее (при наличии пересадок, смене видов транспорта и др.) по предварительной договоренности гражданам выдается аванс.

4. Компенсация организацией-работодателем гражданам, проходящим альтернативную гражданскую службу, расходов на приобретение ими проездных документов за свой счет осуществляется в размере фактически произведенных затрат, но не выше стоимости проездных документов в соответствии с категориями проезда, указанными в пункте 3 настоящих Правил.

Компенсации также подлежат произведенные гражданами, проходящими альтернативную гражданскую службу, расходы на уплату страховых сборов на обязательное личное страхование пассажиров на транспорте, оплату услуг по оформлению проездных документов, а также расходы на пользование в поездах постельными принадлежностями – в размере документально подтвержденных расходов.

5. Основанием для компенсации указанных в пункте 4 настоящих Правил расходов, произведенных гражданами, проходящими альтернативную гражданскую службу, являются заявление и документы, подтверждающие произведенные расходы.

При отсутствии проездных и иных документов, подтверждающих произведенные расходы, компенсация осуществляется в размере минимальной стоимости проезда:

- железнодорожным транспортом – в плацкартном вагоне пассажирского поезда;
- морским транспортом – на местах IV-V категории кают судов транспортных линий (при их наличии на судне);
- внутренним водным транспортом – на местах III категории кают судов транспортных маршрутов (при их наличии на судне);
- автомобильным транспортом – в автобусе общего типа.

Комментарий в части установления правил компенсации бесплатного проезда граждан, проходящих АГС, за счет федерального бюджета

1. В этом пункте Правил сделана ссылка на то, что они разработаны на основании п. 8 ст. 19 ФЗ «Об альтернативной гражданской службе», но данные Правила должны соответствовать и другим нормативным правовым актам, в частности имеющим высшую юридическую силу и исключающим возможность участия представителей военного ведомства в осуществлении контроля за направлением на АГС.

2. Комментируемый пункт обязанность по обеспечению проездными документами лиц, направляемых на АГС, возлагает на военные комиссариаты, в которых они состоят на воинском учете. Порядок выдачи этих документов лицам, направляемым на АГС, аналогичен используемому по отношению к военнослужащим. Таким образом, лица, направляемые на АГС, фактически приравнены к военнослужащим в вопросах их учета военными комиссариатами и обеспечения проездными документами по проезду к месту прохождения АГС. Возложение на военные комиссариаты перечисленных обязанностей позволяет им контролировать процесс направления на АГС и организовывать учет лиц, направляемых на АГС. Наличие таких полномочий также позволяет сделать вывод о незаконном вмешательстве представителей военного ведомства в решение вопросов, касающихся службы, которая должна иметь исключительно гражданский характер, т.е. не должна находиться под контролем лиц военного ведомства. В связи с чем данный пункт также может стать предметом проверки его соответствия нормативным правовым актам, обладающим высшей юридической силой и исключающим возможность вмешательства военных в вопросы направления на АГС.

3. Из содержания этого пункта также следует, что лица, направляемые на АГС, проездные документы получают в обмен на военные

перевозочные, что также подчеркивает их связь с военным ведомством. Хотя, как уже неоднократно отмечалось, лица, имеющие право на замену военной службы альтернативной гражданской, не должны находиться под властью представителей военного ведомства. Наличие зависимости от военного ведомства при обеспечении проездными документами, возложение на лиц, направляемых на АГС, обязанности получать воинские перевозочные документы позволяют сделать вывод о том, что данная служба не автономна от представителей военного ведомства, что противоречит нормативным правовым актам, имеющим высшую юридическую силу и исключающим возможность участия представителей военного ведомства в контроле за направлением на АГС, в т.ч. путем обеспечения воинскими документами для проезда. В связи с этим лица, направляемые на АГС, в рамках самозащиты нарушенного права могут отказаться от обеспечения воинскими документами. Данный отказ может быть обжалован представителями государственной власти, в частности службой по труду и занятости, в судебном порядке. При рассмотрении данной жалобы суд должен руководствоваться нормами, имеющими высшую юридическую силу и исключающими возможность участия представителей военного ведомства в решении вопросов о направлении на АГС. Поэтому обязанность по обеспечению проезда лиц, направляемых на АГС, может быть возложена на соответствующую службу по труду и занятости. При выполнении этой обязанности служба по труду и занятости, как полномочный орган в сфере применения законодательства об АГС, должна будет получить соответствующие проездные документы, приобрести по ним билеты и обеспечить ими гражданина, направляемого на АГС.

4. Возвращение проездных документов в военные комиссариаты также является одной из форм контроля военного ведомства за направлением на АГС. В связи с этим возложение на гражданина обязанности по передаче проездных документов работодателю и на работодателя по их отправлению в военный комиссариат вступает в противоречие с нормативными правовыми актами, имеющими высшую юридическую силу и исключающими любые формы контроля со стороны представителей военного ведомства за направлением на АГС. Действия работодателя по направлению указанных документов в военный комиссариат могут быть обжалованы заинтересованными лицами, в частности направляемыми на АГС и их полномочными представителями, на предмет исключения незаконного вмешательства военного комиссариата в контроль за направлением на АГС. При рассмотрении такого заявления суд

должен руководствоваться нормами, имеющими высшую юридическую силу и исключающими возможность участия представителей военного ведомства в осуществлении контроля за направлением на АГС. Поэтому проездные документы должны находиться в соответствующей службе по труду и занятости, являющейся полномочным органом в решении вопросов, касающихся прохождения АГС.

5. Данный пункт позволяет Министерству обороны РФ разработать порядок компенсации расходов транспортным организациям по провозу к месту прохождения АГС на основании воинских проездных документов лиц, направляемых на АГС. И в этом случае вмешательство военного ведомства в решение вопросов, касающихся компенсации расходов при направлении на альтернативную службу, которая должна иметь гражданский характер, вступает в противоречие с нормами, обладающими высшей юридической силой. В связи с этим комментируемый пункт и разработанный на его основании порядок компенсации расходов транспортным организациям могут быть обжалованы в судебном порядке на предмет незаконного вмешательства военного ведомства в решение вопросов, касающихся направления на АГС. Следует заметить, что в п. 8 ст. 19 ФЗ «Об альтернативной гражданской службе», на основании которого разработаны комментируемые Правила, не предусмотрено участие представителей военного ведомства в решении указанных вопросов. В связи с этим разрабатываемый в подзаконных актах порядок компенсации расходов по проезду в места прохождения АГС должен быть приведен в соответствие с названным Федеральным законом.

6. Проездные документы при переводе граждан на другое место для прохождения АГС и при увольнении с АГС для проезда к месту жительства выдаются по заявкам их работодателей соответствующим учреждением федеральной службы занятости населения по месту прохождения АГС. В этом случае процесс получения указанных документов работодателем и гражданами, находящимися на АГС, проходит под контролем службы, автономной в своей деятельности от военного ведомства, что соответствует требованиям законодательства. Аналогичный порядок должен действовать и при направлении граждан к месту прохождения АГС.

7. Средства на приобретение проездных документов для лиц, которые переведены к другому месту прохождения АГС и уволенных с АГС, служба занятости получает из федерального бюджета путем открытия лицевого счета получателя средств федерального бюджета в органах федерального казначейства. Отсутствие указанных

средств может стать основанием для освобождения работника от выполнения трудовых обязанностей с сохранением среднего заработка, например, в том случае, когда он по состоянию здоровья не должен выполнять поручаемую работу, и по этой причине переводится к другому месту прохождения АГС. При увольнении с АГС работодатель по заявлению работника должен предоставить ему отпуск с последующим увольнением. В подобной ситуации оплата стоимости проезда к месту жительства в отпуск и одновременно для увольнения с АГС производится за счет средств работодателя.

8. В этом пункте определены стандартные условия проезда к месту прохождения АГС, при переводе к другому месту прохождения АГС, при проезде к месту жительства в случае увольнения с АГС различными видами транспорта. Однако и в данном пункте упоминаются воинские перевозочные документы установленной формы, что противоречит гражданскому характеру службы, заменяющей военную, который провозглашен в нормативных правовых актах, обладающих высшей юридической силой.

Комментарий в части установления правил компенсации бесплатного проезда граждан, проходящих АГС, за счет средств работодателей.

1. Работодатель обязан обеспечить бесплатный для гражданина проезд к месту жительства при использовании им ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно к месту прохождения АГС. Данной обязанности корреспондирует право работника на получение средств для проезда к месту жительства для использования ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно к месту прохождения АГС. Невыполнение работодателем данной обязанности должно влечь для него неблагоприятные последствия и не может влечь неблагоприятные последствия для работника, право которого нарушено таким неисполнением. Отсутствие у работника средств для проезда к месту жительства для использования ежегодного оплачиваемого отпуска, их непредоставление работодателем означает, что работник не смог воспользоваться отпуском по своему усмотрению. В связи с этим этот отпуск не должен признаваться временем отдыха, т.к. при его использовании работодателем не было обеспечено соблюдение ст. 106 ТК РФ. Поэтому на основании ч. 2 ст. 124 ТК РФ такой отпуск должен быть перенесен на другое время, его начало должно быть обусловлено получением работником необходимых средств либо документов для проезда к месту его использования и обратно. Работник, находящийся в отпуске, мо-

жет потребовать продления отпуска с учетом получения возможности для проезда к месту его использования, работник, который находился в месте прохождения АГС по причине отсутствия средств и документов для проезда к месту использования отпуска и обратно, может потребовать предоставления другого отпуска с обеспечением проезда к месту его использования, в т.ч. с последующим увольнением с АГС. Работник может приобрести билеты для проезда к месту использования отпуска и впоследствии потребовать их компенсации работодателем. Однако работник вовсе не обязан использовать собственные средства для возвращения к месту прохождения АГС. Поэтому он может потребовать от работодателя как возмещения понесенных расходов по проезду к месту использования отпуска, так и средств для возвращения к месту прохождения АГС, находясь по месту жительства. До получения соответствующих средств от работодателя отсутствие работника на работе обусловлено уважительными причинами, т.е. невыполнением обязанности по оплате стоимости проезда к месту использования отпуска и обратно. Наличие виновных действий работодателя позволяет признать период такого отсутствия простоя не по вине работника с вытекающими из такого признания последствиями, предусмотренными в ст. 157 ТК РФ. При этом об отсутствии возможности вернуться к месту прохождения АГС по причине непредоставления соответствующих средств работник должен уведомить работодателя в письменной форме, например путем направления письма с уведомлением или телеграммы. Выполнение этого правила позволяет работнику потребовать оплаты времени простоя в соответствии со ст. 157 ТК РФ и, естественно, включения этого времени в срок АГС.

2. Из данного пункта следует, что средства на оплату стоимости проезда к месту использования ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно должны быть выделены работодателем. Отсутствие у работодателя таких средств влечет наступление рассмотренных в комментарии к предыдущему пункту последствий.

3. В данном пункте определены минимальные стандарты, которые работодатель обязан обеспечить при проезде к месту использования работником, проходящим АГС, ежегодного оплачиваемого отпуска и обратно. За счет собственных средств работодатель может создавать для работников более благоприятные условия для проезда, что соответствует ст. 8, 9 ТК РФ.

По общему правилу, которое закреплено в комментируемом пункте, работодатель обязан обеспечить работника, проходящего АГС, проездными документами, необходимыми для использова-

ния при проезде к месту жительства и обратно. Однако в тех случаях, когда проезд связан с пересадками, сменой видов транспорта, работодатель вправе выдать работнику денежные средства для приобретения проездных документов. В этом случае работник самостоятельно приобретает проездные документы. Но при этом работодатель обязан предоставить ему время, необходимое для их приобретения, например, путем увеличения дней отпуска.

4. Расходы, понесенные работником при проезде к месту использования отпуска и обратно, возмещаются работодателем по стандартам, установленным предыдущим пунктом. Работнику также должны быть возмещены расходы на страховые сборы и на приобретение постельных принадлежностей в поездах при их документальном подтверждении.

Невыполнение работодателем этой обязанности может повлечь предусмотренные законодательством последствия, в частности рассмотренные в комментарии к первому пункту. Следует также иметь в виду, что невыполнение работодателем данной обязанности является лишением работника части заработанных средств, что в силу требований ст. 4 ТК РФ признается принудительным трудом и может повлечь предусмотренные в ст. 142 ТК РФ последствия, в частности по отказу от возвращения к месту прохождения АГС до момента получения от работодателя соответствующих средств.

5. Понесенные работником расходы работодатель возмещает на основании его заявления и представленных документов. Однако именно работодатель обязан обеспечить проезд работника к месту жительства и обратно при использовании отпуска. Данное обеспечение должно происходить либо путем предоставления проездных документов либо выдачей работнику средств, необходимых для их приобретения. Невыполнение работодателем данной обязанности влечет наступление рассмотренных последствий.

Отсутствие у работника проездных и иных документов не освобождает работодателя от обязанности по возмещению ему понесенных в связи с проездом расходов. Такие расходы возмещаются по установленным в комментируемом пункте нормам, которые выступают в качестве установленного законодательством минимума, от которого работодатель за счет собственных средств может отступить в пользу интересов работника, проходящего АГС.

Отпуск работнику может быть предоставлен с последующим увольнением. В этом случае работодатель также обязан обеспечить проезд работника к месту жительства по установленным комментируемыми Правилами нормам.

Приложения

Всеобщая декларация прав человека

Статья 18

Каждый человек имеет право на свободу мысли, совести и религии; это право включает свободу менять свою религию или убеждения и свободу исповедовать свою религию или убеждения как единолично, так и сообща с другими, публичным или частным порядком в учении, богослужении и выполнении религиозных и ритуальных обрядов.

Международный пакт о гражданских и политических правах*

Статья 8

3. а) Никто не должен принуждаться к принудительному или обязательному труду;

б) в тех странах, где в виде наказания за преступление может назначаться лишение свободы, сопряженное с каторжными работами, п. 3 а) не считается препятствием для выполнения каторжных работ по приговору компетентного суда, назначившего такое наказание;

с) термином «принудительный или обязательный труд» в настоящем пункте не охватываются:

i) какая бы то ни было не упоминаемая в пп. б работа или служба, которую, как правило, должно выполнять лицо, находящееся в заключении на основании законного распоряжения суда, или лицо, условно освобожденное от такого заключения;

ii) какая бы то ни было служба военного характера, а в тех странах, в которых признается отказ от военной службы по политическим или религиозно-этическим мотивам, какая бы то ни было служба, предусматриваемая законом для лиц, отказывающихся от военной службы по таким мотивам;

iii) какая бы то ни было служба, обязательная в случаях чрезвычайного положения или бедствия, угрожающих жизни или благополучию населения;

iv) какая бы то ни было работа или служба, которая входит в обыкновенные гражданские обязанности.

* Открыт для подписания, ратификации и присоединения 19 декабря 1966 г. резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи ООН. Вступил в силу 23 марта 1976 г. По состоянию на 1 января 1989 г. насчитывает 87 участников. Подписан СССР 18 марта 1968 г. Ратифицирован Президиумом Верховного Совета СССР 18 сентября 1973 г. с заявлением. Ратификационная грамота СССР депонирована Генеральному секретарю ООН 16 октября 1973 г. Вступил в силу для СССР 23 марта 1976 г.

Международный пакт о гражданских и политических правах

Статья 18

1. Каждый человек имеет право на свободу мысли, совести и религии. Это право включает свободу иметь или принимать религию или убеждения по своему выбору и свободу исповедовать свою религию и убеждения как единолично, так и сообща с другими, публичным или частным порядком, в отправлении культа, выполнении религиозных и ритуальных обрядов и учений.

2. Никто не должен подвергаться принуждению, умаляющему его свободу иметь или принимать религию или убеждения по своему выбору.

3. Свобода исповедовать религию или убеждения подлежит лишь ограничениям, установленным законом и необходимым для охраны общественной безопасности, порядка, здоровья и морали, равно как и основных прав и свобод других лиц.

4. Участвующие в настоящем Пакте государства обязуются уважать свободу родителей и в соответствующих случаях законных опекунов обеспечивать религиозное и нравственное воспитание своих детей в соответствии со своими собственными убеждениями.

Отказ от военной службы по убеждениям

Резолюция 1995/83 Комиссии по правам человека ООН
62-е заседание 8 марта 1995 г.

Комиссия по правам человека,

вновь подтверждая, что все государства-участники должны содействовать укреплению и защите права человека и основных свобод и выполнять обязательства, принятые ими в рамках различных международных соглашений о правах человека, Устава ООН и гуманитарного права,

принимая во внимание, что во Всеобщей декларации прав человека и в Международном пакте о гражданских и политических правах признано право каждого на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, а также право на свободу мысли, совести и вероисповедания, **ссылаясь** на резолюцию 1989/59 от 8 марта 1989 г., в которой признается право каждого на отказ от военной службы по убеждениям как законное осуществление своего права на свободу мысли, совести и вероисповедания,

ссылаясь также на резолюцию 40 (XXXVII) от 12 марта 1981 г., в которой указано на необходимость лучшего понимания обстоятельств, при которых может иметь место отказ от военной службы по убеждениям,

ссылаясь далее на всесторонний доклад г-на Асбьорна Эйде и г-на Чама Мубанга-Чипойя, озаглавленный «Отказ от военной службы по убеждениям» (Публикации ООН, № E.85.XIV.1), представленный на 36-й сессии Подкомиссии по предотвращению дискриминации и защите меньшинств,

принимая во внимание, что некоторые государства предусматривают возможность прохождения службы в военных структурах в качестве гражданского персонала и прохождения альтернативной гражданской службы даже при отсутствии в их законодательстве положений об отказе от военной службы по убеждениям,

ссылаясь на свою резолюцию 1993/84 от 10 марта 1993 г., в которой Комиссия просит Генерального секретаря сделать доклад по этому вопросу на 51-й сессии Комиссии,

рассмотрев доклад Генерального секретаря (E/CN.4/1995/99) и выражая благодарность правительствам, представившим свои комментарии Генеральному секретарю,

отмечая Общий комментарий № 22 (48) Комитета по правам человека к ст. 18 Международного пакта о гражданских и политиче-

ских правах, в котором Комитет, помимо прочего, выразил мнение, что право на отказ от военной службы по убеждениям проистекает из ст. 18, и, если это право признается законом или практикой, не следует проводить различий между лицами, отказывающимися от военной службы по убеждениям, в зависимости от характера их убеждений; аналогично, не должно быть дискриминации в отношении таких лиц по причине непрохождения ими военной службы, **осознавая**, что лица, состоящие на военной службе, могут прийти к отказу от военной службы по убеждениям, **признавая**, что отказ от военной службы по убеждениям проистекает из моральных принципов и причин, включая глубокие суждения религиозного, этического, гуманитарного и подобного им характера, **ссылаясь** на ст. 14 Всеобщей декларации прав человека, которая признает право каждого искать и получать в других странах убежище от преследования,

1) призывает обратить внимание на право каждого человека на отказ от военной службы по убеждениям как законное осуществление права на свободу мысли, совести и вероисповедания, провозглашенное ст. 18 Всеобщей декларации прав человека, равно как и ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах;

2) подтверждает, что лица, состоящие на военной службе, не должны быть лишены права на отказ от военной службы по убеждениям;

3) призывает государства, если они этого еще не сделали, принять законодательные и иные меры, направленные на освобождение от военной службы по причине отказа от ношения оружия по политическим или религиозно-этическим убеждениям;

4) призывает государства не делать в законодательстве и на практике между лицами, отказывающимися от военной службы по убеждениям, различий в зависимости от характера их убеждений и не допускать дискриминации лиц, признанных отказавшимися от военной службы по убеждениям, на основании непрохождения ими военной службы;

5) напоминает государствам, где существует всеобщая воинская обязанность, если они еще не ввели такие положения, о рекомендации предоставить лицам, отказывающимся от прохождения военной службы на основании политических или религиозно-этических убеждений, различные формы альтернативной службы, совместимые с причинами отказа, а также не подвергать лиц, отказавшихся от прохождения военной службы по убеждениям, тюремному заключению;

6) особо подчеркивает, что такие формы альтернативной службы должны носить нестроевой или гражданский характер, осуществляться в интересах общества и не быть репрессивными по своей природе;

7) признает, что некоторые государства принимают заявления об отказе от военной службы по убеждениям, не требуя обоснования, и призывает государства, не имеющие такой системы, создать в рамках национальной правовой системы независимые и объективные органы для установления обоснованности заявлений об отказе по убеждениям в каждом конкретном случае;

8) подтверждает важность предоставления всем лицам, подлежащим призыву на военную службу, информации о праве на отказ от военной службы по убеждениям и о способах получения статуса отказавшегося от военной службы по убеждениям;

9) просит Генерального секретаря передать текст настоящей резолюции всем государствам-членам ООН и включить право на отказ от военной службы по убеждениям в тематику информационной деятельности ООН, в том числе Decade for Human Rights Education;

10) также просит Генерального секретаря представить на 53-й сессии Комиссии обновленную информацию из приложений к докладу гг. Асбьорна Эйде и Чама Мубанга-Чипойя с учетом сведений, полученных от правительств и неправительственных организаций, и любой другой имеющейся у него информации;

11) принимает решение продолжить рассмотрение этого вопроса на своей 53-й сессии в рамках пункта повестки дня под новым названием: «Вопрос об отказе от военной службы по убеждениям».

Вопрос об отказе от несения военной службы по соображениям совести

Доклад Генерального секретаря ООН, подготовленный во исполнение резолюции 1995/83 Комиссии*

В. Лица, подлежащие призыву на военную службу

16. В ст. 10 Закона № 48/93 Колумбии предусматривается, что каждый колумбийский гражданин мужского пола должен определить свой военный статус после достижения совершеннолетия – т.е. в возрасте 18 лет, за исключением учащихся, которые готовятся к получению степени бакалавра и которые должны определить такой статус после получения диплома. Граждане Колумбии освобождаются от воинской обязанности после достижения 50 лет.

17. В Литве в п. 4 общих положений Временного закона о службе в силах национальной обороны предусматривается, что каждый гражданин Литвы мужского пола в возрасте 19 лет, годный к военной службе по состоянию здоровья, подлежит призыву на действительную военную службу. По желанию на военную службу можно поступить в возрасте 18 лет. На действительную военную службу могут призываться лица в возрасте до 27 лет. В п. 7 закона предусматривается, что граждане Литвы женского пола в возрасте от 19 до 45 лет, имеющие специальное образование, могут зачисляться с их согласия на действительную службу и проходить службу во вспомогательных или специальных подразделениях. Лица, окончившие высшие учебные заведения и прошедшие курс военной подготовки, могут освобождаться от военной службы. На действительную военную службу не могут призываться лица, приговоренные к лишению свободы на срок свыше трех лет.

18. В Южной Африке больше не применяются положения о воинской обязанности исключительно белого населения мужского пола.

19. На всех граждан Швеции в возрасте от 16 до 70 лет распространяется всеобщая воинская обязанность. Соответствующая обязанность применяется к иностранцам, постоянно проживающим в стране. Исполнение этой обязанности осуществляется путем про-

* Экономический и социальный совет ООН.

E/CN.4/1997/99 16 января 1997 г.

Комиссия по правам человека 53-я сессия. Публикуются выдержки из доклада.

хождения обязательной военной службы, обязательной гражданской службы или обязательной национальной службы. Последняя предполагает обязанность несения службы лишь во время объявления состояния боевой готовности. В Законе о всеобщей воинской обязанности предусматривается, что каждый гражданин Швеции мужского пола подлежит, после прохождения военного освидетельствования, призыву на обязательную военную или гражданскую службу с продолжительной начальной подготовкой. Служба, не связанная с ношением оружия, рассматривается теперь не как альтернатива обязательной военной службе, а как одна из нескольких возможных форм службы в рамках всеобщей воинской обязанности. После соответствующего освидетельствования женщины могут добровольно поступать на обязательную военную или гражданскую службу с прохождением продолжительной начальной подготовки.

С. Продолжительность службы

20. В Колумбии, в соответствии со ст. 11 Закона № 48/93, правительство устанавливает продолжительность обязательной военной службы, которая может составлять от 12 до 24 месяцев. В ст. 13 закона определяются четыре основные формы прохождения обязательной военной службы, в отношении которых устанавливается следующая продолжительность службы: для военнослужащих регулярной армии – от 18 до 24 месяцев; для лиц, имеющих степень бакалавра, – 12 месяцев; для стажеров полиции со степенью бакалавра – 12 месяцев; и военнослужащих из числа крестьян – от 12 до 18 месяцев.

21. Согласно ст. 15 Временного закона Литвы о службе в силах национальной обороны, продолжительность действительной военной службы составляет 12 месяцев. Срок службы по контракту устанавливается по согласованию сторон. Граждане, окончившие высшие учебные заведения, но не прошедшие курса военной подготовки, служат в армии в течение шести месяцев. Продолжительность альтернативной (трудовой) службы составляет 24 месяца.

Для граждан, окончивших высшие учебные заведения, срок службы составляет 12 месяцев.

22. В Мексике в ст. 14 и 15 Закона о военной службе определяется следующий порядок прохождения национальной военной службы гражданами призывного возраста:

а) добровольное поступление в роты национальной военной службы, формирующиеся исключительно из добровольцев. Для прохождения такой военной службы соответствующее лицо подает

письменное заявление. Осуществляемая подготовка распределяется следующим образом: военная подготовка – 60%, работы в социальной сфере – 10% и спортивно-оздоровительные мероприятия – 30%. Эта служба длится три месяца;

b) зачисление в учебные центры. Лица, которые по жребию призываются на военную службу на этой основе, проходят службу в течение периода с апреля по сентябрь в учебных центрах и зачисляются в подразделения сухопутных войск, морской пехоты или военно-морских сил. В общей сложности они проходят подготовку в течение 136 часов по субботам. Эта служба включает в основном работы в социальной сфере, изучение основ обществоведения и военного церемониала;

c) нахождение в запасе. В течение 8 месяцев лица, остающиеся в запасе, поддерживают связь с мексиканским консульством за границей или с органами их местных военных регионов или зон.

D. Признание отказа от военной службы по соображениям совести

23. Концепция отказа от военной службы по соображениям совести признается в большинстве государств, приславших ответы. Соответственно, в ряде государств для лиц, отказывающихся от несения военной службы по соображениям совести, предусматривается возможность прохождения альтернативной общественной службы или в настоящее время принимаются меры для создания такой возможности. Можно считать, что это положение согласуется с соответствующими резолюциями Комиссии по правам человека.

24. В Аргентине предусматривается, что при объявлении призыва на военную службу лица, которые в силу «своих глубоких религиозных, мировоззренческих или моральных убеждений» не могут проходить обязательную военную службу, проходят альтернативную общественную службу в таких областях, как здравоохранение и охрана окружающей среды. В законе также говорится, что в военное время альтернативная общественная служба включает деятельность, связанную с гражданской обороной.

25. В Колумбии в ст. 28 Закона № 48/93 содержится перечень оснований для освобождения от обязательной военной службы в мирное время. В их число не входит отказ от обязательной военной службы по соображениям совести. Кроме того, Конституционный Суд, являющийся высшим судом Колумбии, в компетенцию которого входят вопросы прав человека, в своем решении № Т 409 от 8 июня 1992 г. вынес следующее заключение в отношении отказа

от несения военной службы по соображениям совести: «Обязанность прохождения военной службы основывается на посылке о том, что общественные интересы превыше индивидуальных и, к тому же, поскольку, требуя прохождения такой службы, государство не может не соблюдать равенство всех лиц перед законом, требования которого должны быть объективными и беспристрастными, то вполне очевидно, что для признания отказа от несения военной службы по соображениям совести необходимо, чтобы такая возможность была непосредственно предусмотрена в соответствующем национальном законодательстве. Сама по себе военная служба – т.е. рассматриваемая в целом как определенный вид деятельности – не имеет никаких коннотаций, которые могли бы затрагивать личные убеждения, и поэтому прохождение службы может осуществляться путем выполнения различных функций, необходимых для обслуживания и обеспечения функционирования вооруженных сил».

26. В соответствии с основополагающим правом, закрепленным в п. 3 ст. 4 Основного закона Федеративной Республики Германии, никто не может быть принужден против своей совести к военной службе. «Военная служба» в этом смысле включает в себя все виды деятельности, непосредственно связанные с использованием средств ведения войны. В Федеративной Республике Германии практическое толкование права на отказ от военной службы является широким и дает возможность ссылаться при этом на религиозные, моральные и мировоззренческие соображения. Отказ от несения военной службы обуславливается соответствующим решением, в основе которого лежат соображения совести данного лица. Право на отказ от несения военной службы предоставляется в рамках процедуры, определенной в соответствующих нормативных положениях.

27. В законодательстве Литовской Республики не определяется статус лиц, которые не могут проходить действительную военную службу по соображениям совести. В Законе об альтернативной (трудовой) службе предусматривается возможность прохождения такими лицами альтернативной (трудовой) службы. В нем не приводится подробного перечня соображений, на основании которых лицо может быть освобождено от действительной военной службы в силу своих убеждений. В каждом конкретном случае призывная комиссия рассматривает подаваемое заявление о прохождении альтернативной (трудовой) службы и уведомляет соответствующее лицо о своем решении в течение 20 дней. В случае несогласия с решением комиссии соответствующее лицо может обжаловать его в местном суде.

28. В Мексике добровольная военная служба включает в себя главным образом несение службы и осуществление деятельности в социальной сфере в интересах общин, наиболее нуждающихся в этом.

29. Министерство национальной обороны Румынии подготовило законопроект, озаглавленный «Готовность населения к обороне». В этом законопроекте предусматривается, что «граждане, которые в силу религиозных убеждений отказываются нести службу в составе строевых подразделений, проходят альтернативную военную службу. Форма прохождения альтернативной военной службы определяется решением правительства». Законопроект был уже одобрен Сенатом Румынии и в настоящее время находится на обсуждении в Комиссии Палаты депутатов по вопросам обороны. Министерство национальной обороны в настоящее время применяет свое собственное административное решение, в котором определяются временные рамки, регулирующие вопрос об «отказе от военной службы по соображениям совести». В соответствии с этим решением «румынские граждане, которые в силу своих религиозных убеждений отказываются нести службу в составе строевых подразделений, ставятся на учет и будут призваны для прохождения альтернативной военной службы после вступления в силу Закона о готовности населения к обороне».

30. В Словакии, в соответствии с Законом о гражданской службе № 207/1995, граждане могут вместо действительной срочной военной службы проходить гражданскую службу в течение срока, в два раза превышающего продолжительность действительной срочной военной службы, которая составляет, согласно постановлению Правительства Словацкой Республики № 115/1993 от 27 апреля 1993 г., 12 месяцев.

31. В Зимбабве не существует обязательной военной службы, однако при возникновении необходимости в такой военной службе правительство обеспечивает осуществление Закона о национальной службе 1979 г. и соответствующих мер в отношении освобождения от несения военной службы на основании подлинных соображений совести.

В разделе 24 Закона о национальной службе предусматривается возможность освобождения от военной службы в том случае, если лицо отказывается от ее несения на основании соображений совести. Любое лицо может направить ходатайство в Совет по рассмотрению исключений с просьбой об освобождении от военной службы, если «его подлинные религиозные убеждения не позволяют ему проходить национальную службу».

32. Общество «Служение миру и справедливости в Латинской Америке» (СЕРПАХ) указало, что оно внесло свой вклад в достижение договоренности на 43-й сессии Комиссии по правам человека в 1987 г. о том, что отказ от военной службы по соображениям совести непосредственно вытекает из соблюдения прав человека. В ходе своей работы СЕРПАХ смогло убедиться в том, что молодые люди считают, что возможность отказа от военной службы по соображениям совести является вопросом свободы, и рассматривают ее в качестве признака демократии.

33. По мнению организации «Международная амнистия», лицо, лишенное свободы за отказ от несения военной службы по соображениям совести, является «узником совести».

Г. Альтернативная служба и служба в целях развития

38. Правительство Колумбии указало, что в этой стране не существует альтернативной службы, поскольку не допускается отказ от военной службы по соображениям совести. Хотя такой отказ прямо не признается, «лица, отказывающиеся от военной службы по соображениям совести», могут проходить военную службу, не используя оружия и не принимая участия в боевых или военных действиях. Формы прохождения этой службы могут быть следующими:

- вспомогательная служба в национальной полиции в соответствии с законом № 2 1977 г.;

- вспомогательная служба для лиц, имеющих степень бакалавра, в Национальном пенитенциарном институте в соответствии со ст. 50 Закона № 65 1993 г.;

- служба в органах, занимающихся экологическими вопросами, для лиц, имеющих степень бакалавра, в соответствии со ст. 102 Закона № 99 1993 г.

39. В Германии лица, получившие право на отказ от несения военной службы, должны проходить альтернативную службу. В п. 2 ст. 12 Основного закона предусматривается: «Лицу, отказывающемуся по соображениям совести от несения военной службы, связанной с использованием оружия, может быть предложено пройти альтернативную службу. Продолжительность такой альтернативной службы не может превышать срока военной службы. Порядок ее прохождения устанавливается законом, который не должен ограничивать свободу принятия решения на основе соображений совести и должен предусматривать также возможность несения альтернативной службы вне подразделений вооруженных сил или федеральной пограничной службы».

В разделе 1 Закона об отказе по соображениям совести от несения военной службы, связанной с использованием оружия, от 28 февраля 1993 г. говорится: «Каждый, кто по соображениям совести отказывается принимать участие в каком-либо применении насилия между государствами и по этой причине, на основании первого предложения п. 3 ст. 4 Основного закона, отказывается от несения военной службы, связанной с применением оружия, проходит вместо военной службы альтернативную службу вне вооруженных сил в соответствии с п. 2 ст. 12 Основного закона». В разделе 1 этого же закона в редакции, которая была опубликована 31 июня 1986 г., предусматривается, что «при прохождении альтернативной службы лица, которым предоставлено право на отказ от несения военной службы, выполняют общественно полезные обязанности, преимущественно в социальной сфере». Помимо альтернативной службы, лица, получившие право на отказ от несения военной службы, могут также проходить службу во вспомогательных подразделениях гражданской обороны или подразделениях по предотвращению стихийных бедствий, в службах, занимающихся вопросами развития, или в находящихся за рубежом службах, содействующих укреплению мирного сосуществования между народами.

40. В Литве в ст. 12 главы II Закона об альтернативной (трудовой) службе предусматривается, что прохождение альтернативной (трудовой) службы осуществляется в местах и на объектах, определяемых правительством. Граждане могут проходить альтернативную (трудовую) службу в соответствии с условиями, устанавливаемыми в соглашениях, разрабатываемых Министерством обороны. Эти соглашения заключаются с муниципалитетами, предприятиями, учреждениями и организациями. Во Временном законе о военной службе предусматривается, что прохождение альтернативной (трудовой) службы осуществляется в государственных трудовых отрядах или в гуманитарных и общественных службах. Граждане, проходящие альтернативную (трудовую) службу, получают 85% своего жалования, но не меньше установленного государством прожиточного минимума (ст. 27).

Гражданские и политические права, включая вопрос об отказе проходить воинскую службу по причине убеждений

Доклад Генерального секретаря ООН, представленный в соответствии с резолюцией 1998/77 Комиссии*

I. Введение

1. В своей резолюции 1998/77 от 22 апреля 1998 г. Комиссия по правам человека обратила внимание на право каждого человека на отказ от несения военной службы по соображениям совести в качестве законного осуществления права на свободу мысли, совести и религии, закрепленного в ст. 18 Всеобщей декларации прав человека и в ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах.

2. В той же резолюции Комиссия просила Генерального секретаря представить Комиссии на ее 56-й сессии доклад об информации о последних изменениях в этой области, полученной от правительств, специализированных учреждений и межправительственных и неправительственных организаций. Во исполнение этой просьбы в вербальной ноте от 6 октября 1998 г. Генеральный секретарь предложил всем государствам направлять ему любые возможные замечания или информацию по этим вопросам. По состоянию на 25 сентября 1999 г. ответы были получены от правительств следующих стран: Дания, Ирак, Куба, Кувейт, Ливан, Мексика, Сингапур, Словения, Соединенные Штаты Америки, Турция, Финляндия, Хорватия и Швеция.

3. В настоящем докладе представлен краткий обзор полученных замечаний и сведений.

II. Краткий обзор полученной информации

Хорватия

29 июля 1999 г.

Сведения о законодательстве

1. Положение об отказе от военной службы по соображениям совести впервые было оформлено в Хорватии в Конституции 1990 года.

* Экономический и социальный совет ООН.
E/CN.4/2000/55 17 декабря 1999 г.
Комиссия по правам человека 56-я сессия.

Статья 47(2) Конституции гласит: «Отказ от военной службы по соображениям совести разрешается всем лицам, которые по религиозным или нравственным убеждениям не желают участвовать в выполнении воинских обязанностей в вооруженных силах. Такие лица должны выполнять другие определенные законом обязанности».

2. В ст. 81(2) Закона об обороне говорится, что призывник на гражданскую службу, как правило, выполняет те же обязанности, что и призывник на военную службу за исключением того, что первый не носит оружия и не применяет какую-либо силу в отношении других лиц.

Лица, отказавшиеся от военной службы по соображениям совести, могут привлекаться к выполнению самых разнообразных работ, включая работу в больницах, участие в операциях по спасению и устранению последствий стихийных бедствий, работу в системе образования, деятельность по защите лесов и охрану границ. Как правило, соответствующее лицо проходит гражданскую службу в рамках вооруженных сил без ношения оружия, однако местом прохождения гражданской службы могут быть и официальные учреждения Республики Хорватия, фигурирующие в списке министра обороны.

Процедура подачи заявления о зачислении на альтернативную службу

3. Призывники представляют заявление о зачислении на гражданскую службу непосредственно в Комиссию гражданской службы. В состав комиссии входят назначаемые Министерством юстиции врачи, психологи, представители Министерства юстиции и Министерства здравоохранения, а также научные специалисты.

4. После того как 18 февраля 1998 г. Конституционный Суд принял соответствующее решение, призывники могут подавать заявление о прохождении гражданской службы без каких бы то ни было ограничений по срокам. Этим решением было отменено содержавшееся в Законе об обороне положение, предусматривавшее в этой связи 90-дневный срок с момента внесения соответствующего лица в списки призывников на военную службу.

5. Заявитель должен привести веские основания религиозного или нравственного характера, лежащие в основе его отказа от прохождения военной службы, и торжественно поклясться, что он будет добросовестно выполнять свои обязанности в ходе прохождения гражданской службы. Комиссия гражданской службы выносит решение по такому заявлению в течение 3 месяцев. Апелляция на решение комиссии может подаваться в гражданский суд в течение 15 дней с момента его вынесения и рассматривается Хорватской правительственной комиссией.

6. После принятия Комиссией гражданской службы соответствующего решения призывник, зачисленный на гражданскую службу, может в любое время пересмотреть свое решение и перейти на военную службу. Заявитель должен сообщить комиссии о своем решении путем подачи письменного уведомления, после чего комиссия отменяет свое прежнее решение *ex officio*. После этого призывник зачисляется на военную службу на предусмотренный законом срок за вычетом времени, проведенного на гражданской службе. Вместе с тем следует отметить, что призывник обязан проходить военную подготовку в течение предусмотренного законом периода.

7. Если призывник, подавший заявление о прохождении гражданской службы, не отвечает на вызов компетентного органа без уважительной на то причины, то считается, что он отозвал свое заявление о зачислении на гражданскую службу. Решение Конституционного Суда от 18 февраля 1998 г. отменяет содержавшееся в Законе об обороне положение, предусматривавшее пересмотр статуса лица, проходящего гражданскую службу, в случае халатности или нарушении дисциплины в ходе выполнения обязанностей в рамках гражданской службы.

Доступ к информации об альтернативной службе

8. Информация о праве призывника на подачу заявления о зачислении на гражданскую службу направляется всем призывникам после их включения в список подлежащих призыву лиц.

Куба

11 марта 1999 г.

Сведения о законодательстве

1. В Республике Куба прохождение военной службы регулируется принятым в 1994 г. Законом № 75 о национальной обороне. Общественная политика призыва в вооруженные силы предполагает призыв на военную службу молодых людей по завершении ими курса среднего образования. При этом предусматривается возможность прохождения альтернативной службы. В соответствии со ст. 67 вышеупомянутого закона новобранцы могут в качестве альтернативы вступить в молодежную трудовую армию, которая представляет собой специализированную структуру по выполнению работ для целей экономического, социального и научно-технического развития, сохранения окружающей среды и рационального использования природных ресурсов.

2. В рамках альтернативной службы призывники выполняют функции невоенного характера, однако это происходит только после прохождения ими соответствующей подготовки. Призывники, сде-

лавшие выбор в пользу прохождения военной службы, однако придерживающиеся религиозных воззрений, запрещающих им брать в руки оружие, освобождаются от ношения оружия и участия в операциях в составе боевых подразделений.

3. Призывники, отказывающиеся выполнять свои обязанности без уважительных на то причин или по причинам, не заявленным в предусмотренные для этого сроки, несут финансовое наказание неуголовного характера.

4. В исключительных случаях призывники могут предстать перед гражданским и даже уголовным судом. Призывники, несущие уголовную ответственность за отказ от прохождения военной службы, могут быть осуждены и приговорены к лишению свободы на срок от 3 месяцев до одного года. За отчетный период 1,5% от общей численности призывников были приговорены к штрафу, при том что часть наказанных штрафом лиц была помимо этого приговорена к лишению свободы.

Процедура подачи заявления

о зачислении на альтернативную службу

5. Решение о зачислении на военную службу принимается призывными комиссиями в составе государственных должностных лиц и представителей различных организаций по месту проживания призывников, включая представителей неправительственных организаций. Работа комиссий с призывниками и их семьями имеет целью направление призывников в наиболее подходящие для них места службы. Каждый год комиссиям удается учитывать пожелания лишь 85% призывников; остальные призывники получают уведомления с пояснением мотивов принятия соответствующих решений. Решения призывных комиссий могут быть обжалованы на основе веских юридических мотивов для отказа от прохождения военной службы. Один лишь отказ от прохождения военной службы по соображениям совести считается в этой связи недостаточно веским основанием.

Доступ к информации об альтернативной службе

6. Через газеты, радио и телевидение население информируется о широком выборе специальностей в рамках вооруженных сил и альтернативной службы. Для целей получения конкретной информации по этим вопросам призывники должны обращаться по телефону в Министерство Революционных вооруженных сил.

Предоставление статуса беженца лицам, отказывающимся от прохождения военной службы по соображениям совести

7. Куба не является участником ни Конвенции о статусе беженцев, ни Протокола к ней; вместе с тем она принимает беженцев на ос-

новании их отказа от прохождения военной службы по соображениям совести в стране их происхождения или проживания.

Дания

29 июня 1999 г.

Сведения о законодательстве

1. Военная служба в Дании регулируется на основании Закона 1980 г. о национальной службе с внесенными в него изменениями в 1992 и 1998 гг. Согласно ст. 81 Конституции Дании каждый физически годный мужчина обязан внести личный вклад в оборону страны.

2. Статья 2 этого закона предусматривает возможность призыва в состав заграничной службы развития и гражданской службы. Особая служба за границей требует особых навыков. Режим альтернативной службы определяется в постановлении № 1089 1998 г. Статус лица, отказывающегося исполнять воинскую повинность по соображениям совести, предоставляется любому лицу, не желающему проходить военную службу по соображениям совести. Основанием для отказа могут служить религиозные или этические воззрения, но не политические убеждения.

3. Срок альтернативной службы равен сроку военной службы. В Дании продолжительность обязательной службы колеблется в пределах от трех дней до 14 месяцев.

Условия службы

4. Условия прохождения военной и альтернативной службы схожи. Вместе с тем между ними существует одно отличие, суть которого заключается в том, что призывники, проходящие военную службу, получают ежемесячное жалование, а призывники, проходящие альтернативную службу, получают пособие. Сведения о различиях в шкале оплаты не приводятся. Лица, проходящие альтернативную службу, работают в различных учреждениях на основании соглашений, заключаемых между этими учреждениями и Управлением по делам лиц, отказывающихся от прохождения военной службы по соображениям совести. Как правило, такие учреждения находятся недалеко от места проживания призывников. Призванные на альтернативную службу лица не могут занимать вакантные посты или работать в учреждениях, в которых они числились или работали раньше.

Процедура подачи заявления о зачислении на альтернативную службу

5. Данная процедура предусматривает подачу письменного заявления с указанием мотивов отказа от военной службы. Заявление

подаётся не позднее чем через 8 недель с момента получения документов о призыве. Согласно принятому в 1987 г. Закону № 394, заявление с изложением мотивов отказа от военной службы по соображениям совести может быть подано в течение службы. В заявлении призывник должен указать начало конфликта со своей совестью и определяющие этот конфликт мотивы, а также подтвердить существование такого конфликта в ходе прохождения службы.

Доступ к информации об альтернативной службе

6. До проведения призывных мероприятий призывники получают брошюру, в которой излагаются правила прохождения обязательной службы. Среди прочего в брошюре содержится информация о правилах подачи заявления о зачислении на альтернативную службу, о сроках ее прохождения и о характере выполняемой работы. Кроме того, информация об альтернативной службе включается в документы призывных служб.

Свидетели Иеговы

7. Согласно действовавшему в прошлом датскому законодательству члены организации «Свидетели Иеговы» приговаривались к различным срокам тюремного заключения за отказ от прохождения военной службы. В 1996 г. Генеральный прокурор распространил уведомление № 2/1966, в котором извещалось о том, что отказ от прохождения военной службы по соображениям совести карается лишением свободы на срок, соответствующий неотбытому сроку службы. Наказание в виде лишения свободы заменяется годичным испытательным сроком, при том условии, что соответствующее лицо не совершает какого-либо преступления и находится под надзором Службы пробации. В ходе испытательного срока соответствующее лицо должно отработать на общественных работах до 240 часов.

Финляндия

12 августа 1999 г.

Сведения о законодательстве

1. Возможность отказа от военной службы по соображениям совести предусматривается финским законодательством с момента принятия в 1931 г. первого закона по этому вопросу (186/1931). Заявления об отказе от прохождения военной службы по соображениям совести одобряются в настоящее время без проведения дополнительного расследования.

2. Согласно действующему законодательству призывникам, которые придерживаются тех или иных религиозных или этических убеждений, гарантируются два альтернативных способа прохож-

дения национальной службы. Во-первых, призывник может обратиться с ходатайством о прохождении невооруженной службы в рамках вооруженных сил. Срок прохождения невооруженной службы составляет 11 месяцев (330 дней) с возможным последующим призывом для целей переподготовки на срок до 75 дней. Во-вторых, служащие могут обратиться с ходатайством о зачислении на невоенную гражданскую службу, если у них существуют для этого веские мотивы религиозного или этического характера, предусмотренные в Законе о невоенной службе. Невоенная служба отбывается в различных местах под надзором Министерства труда Финляндии. Невоенная служба отбывается в течение 13 месяцев (395 дней) и не требует переподготовки. Продолжительность военной службы составляет 180, 260 или 362 дня. Продолжительность возможных курсов переподготовки – от 40 до 100 дней. По поводу вышеуказанных различий в сроках прохождения службы никаких пояснений не дается.

3. Невооруженная служба отбывается в условиях казарменного режима при строгом соблюдении воинской дисциплины и действии ограничений относительно внутреннего распорядка и пребывания вне казармы. Невоенная служба отбывается в режиме гражданской службы, как правило, в форме государственной службы. Максимальная продолжительность рабочей недели составляет 40 часов.

4. Преступления, связанные с несением невоенной службы, оговариваются в Законе о невоенной службе. Если отбывающее альтернативную службу лицо пренебрегает своими обязанностями, то оно может быть подвергнуто дисциплинарному взысканию в форме предупреждений, сверхурочной работы или лишения дневного пособия. Призывник, который отказывается от прохождения службы, прекращает несение службы или представляет письменное заявление об отказе от прохождения службы, подлежит наказанию в виде лишения свободы на срок, соответствующий половине неотбытого им срока службы. В отношении соответствующего призывника может быть применен режим пробации, если он выражает готовность продолжать выполнение служебных обязанностей вплоть до их завершения.

Процедура подачи заявления о зачислении на альтернативную службу

5. Призывник может подавать заявление о зачислении на невоенную службу как до, так и в ходе прохождения военной службы. Заявление составляется в письменной форме. Заявление не может быть оспорено: толкованию в какой бы то ни было форме не подлежат ни мотивы заявления, ни личные убеждения соответствующего лица.

6. В 1998 г. военную службу отбывали 28 640 человек, невооруженную службу – 66 человек и гражданскую службу – 2 418 человек.

Доступ к информации об альтернативной службе

7. Статья 37 Закона о невоенной службе обязывает Министерство труда, Центр невоенной службы, администрацию по месту прохождения службы и районные военные комиссариаты обеспечивать каждого призывника надлежащей информацией об альтернативной службе.

Ирак

25 июня 1999 г.

1. Согласно ст. 31 Конституции Ирака 1970 г. военная служба носит обязательный характер. Режим прохождения военной службы регулируется Законом № 65 от 1969 г. о военной службе. Статья 10 Закона о военной службе предусматривает освобождение от военной службы лиц с учетом особых семейных обстоятельств или лиц, являющихся кормильцами семьи.

2. Указ Совета революционного командования № 145 за 1994 г. предусматривает различные виды альтернативной невоенной или гражданской службы некарательного характера.

3. В Законе № 40 1969 г. о призыве на военную службу устанавливается процедура проверки на предмет годности к несению военной службы. Статья 40 Закона о военной службе гласит, что любое лицо, которое не является на военно-медицинскую комиссию для целей определения его физической годности и выяснения того, не препятствует ли его зачислению на военную службу какое-либо инфекционное заболевание или физический или умственный недостаток, подлежит штрафу в размере от 30 до 100 динаров. Штраф выплачивается после проведения расследования.

Кувейт

29 января 1999 г.

Сведения справочного характера

1. Постоянное представительство Кувейта информировало Генерального секретаря о том, что «компетентные государственные органы Кувейта ставят его в известность о том, что отказ от прохождения в Кувейте обязательной военной службы по соображениям совести затрагивает лишь небольшое количество случаев и не создает никаких проблем, поскольку с самого раннего детства кувейтцы воспитываются в духе патриотизма и готовности к защите страны, духовного наследия, культуры и священных для них понятий; с течением времени это чувство у них крепнет и развивается,

и к моменту достижения установленного законом возраста прохождения обязательной военной службы они оказываются полностью подготовленными в психологическом и физическом плане к защите своей страны».

2. Кроме того, эти органы отмечали, что «обязательная военная служба предполагает выполнение не только сугубо военных обязанностей: в рамках военной службы возможно осуществление многих административных, технических и духовных функций, отвечающих уровню физического и интеллектуального развития каждого военнослужащего».

Альтернативная служба

3. В дополнение к этому Постоянное представительство Кувейта сообщило Генеральному секретарю о том, что в результате расследования тех немногих случаев, когда речь идет об отказе от прохождения обязательной военной службы, почти всегда выясняется, что соответствующие лица страдают психологическими и иными расстройствами, и по этой причине они освобождаются от военной службы.

Ливан

8 декабря 1998 г.

1. В стране имели место несколько случаев отказа последователей вероисповедания «Свидетели Иеговы» от военной службы по соображениям совести, что «ни в коем случае нельзя рассматривать в качестве отказа от исполнения обязательной воинской повинности». Указанным лицам разрешается носить гражданскую одежду, и их не принуждают к выполнению действий, противоречащих их религиозным убеждениям.

2. Лишь один раз в отношении лиц, отказывающихся от прохождения военной службы по соображениям совести, возбуждались действия судебного характера.

Мексика

23 августа 1999 г.

1. Законодательство Мексики не признает за призывниками права на отказ от военной службы по соображениям совести, и военная служба является обязательной для всех граждан Мексики по рождению или натурализации.

2. Хотя законодательство Мексики не признает права на отказ от военной службы по соображениям совести, Министерство национальной обороны вправе в соответствии с Законом о военной службе и Руководством по применению данного закона освобождать от военной службы лиц, которые не отвечают требованиям прохождения во-

енной службы, в том числе по причине препятствий физического, морального или социального характера, как это предусмотрено в ст. 10 Закона и Руководства по его применению.

3. Статья 10 Закона гласит: «В Руководстве по применению настоящего закона определяются основания для полного или частичного освобождения от службы в вооруженных силах с указанием физических, моральных или социальных препятствий к этому и процедура проверки на предмет наличия таких препятствий. В соответствии с настоящим законом Министерство национальной обороны наделяется правом освободить от военной службы лиц, которые не отвечают требованиям, предусмотренным в законодательстве о национальной обороне».

Сингапур

29 октября 1998 г.

1. В ответе Правительства Сингапура на вербальную ноту не содержится никаких сведений о юридических нормах по поводу отказа от военной службы по соображениям совести. Вместе с тем в ответе оспаривается резолюция 1998/77, поскольку в ней, как утверждает-ся, не учитывается тот факт, что ст. 29 Всеобщей декларации прав человека и ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах предусматривают ограничения, касающиеся обеспечения общественного порядка и общего благосостояния в обществе.

2. В ответе, в частности, отмечается, что «национальная оборона относится к числу основополагающих суверенных прав, предусмотренных международным правом, и важнейших обязанностей для целей сохранения нации. В тех случаях, когда убеждения или действия отдельных лиц противоречат такому праву, то приоритет отдается праву государства на обеспечение безопасности нации».

3. В ответе далее отмечается следующее: «Обязательная военная служба является одним из основополагающих компонентов национальной безопасности небольших стран. В то время как некоторые государства могут позволить себе такую роскошь, как существование профессиональной армии, для таких небольших стран, как Сингапур, обязательная военная служба нередко является единственным способом создания надежных национальных сил обороны в целях отражения агрессии».

Словения

29 июля 1999 г.

1. Право на отказ от военной службы по соображениям совести гарантируется ст. 123 Конституции Республики Словении, которая

гласит, что «любой гражданин, который по причине своих религиозных, философских или гуманитарных убеждений не желает отбывать воинскую повинность, получает возможность участия в обороне государства каким-либо другим способом».

2. Согласно Закону о воинской повинности (ч. V, ст. 38-48) и Закону об изменениях и дополнениях к Закону о воинской повинности ст. 17-22) решение о признании права на отказ от военной службы по соображениям совести принимается комиссией, в состав которой входят как гражданские лица, так и военнослужащие.

3. Гражданская служба отбывается в различных учреждениях и по продолжительности равна военной службе. Заявление об отказе от прохождении службы по соображениям совести может быть подано во время прохождения военной службы.

Швеция

30 июня 1999 г.

Сведения о законодательстве

1. В основе шведской оборонной политики лежит концепция «всеобщей обороны». Система всеобщей обороны включает военную службу, службу гражданской обороны и общую службу. Все мужчины в возрасте от 18 до 47 лет подлежат призыву на военную службу.

2. Право на отказ от военной службы по соображениям совести юридически оформлено в Законе о службе всеобщей обороны (1994 г.). В соответствии с этим законом статус лица, отказывающегося от прохождения военной службы по соображениям совести, предоставляется лицу, если «использование оружия в отношении третьих лиц настолько противоречит искренним нравственным убеждениям соответствующего лица, что это не позволяет ему выполнять свои обязанности в рамках военной службы». В этом случае такое лицо может быть призвано к прохождению альтернативной службы в рамках службы гражданской обороны.

3. Срок прохождения службы в системе гражданской обороны равен сроку прохождения военной службы. Тем не менее альтернативная служба имеет военный характер, хотя призывник вправе отказаться от прохождения подготовки, связанной с использованием оружия.

Процедура подачи заявления о прохождении альтернативной службы

4. Письменное заявление об отказе от прохождения военной службы по соображениям совести подается в Управление национальной службы. Если заявление направляется до призыва заявителя

на военную службу или в течение 6 месяцев с того момента, как до его сведения было доведено решение о призыве, то заявление подлежит одобрению без проведения дополнительного расследования.

5. Лицо, подлежащее призыву на военную или гражданскую службу и преднамеренно уклоняющееся от ее прохождения или от явки на нее, приговаривается к штрафу или лишению свободы на срок до одного года.

Турция

19 января 1999 г.

1. На территории Республики Турции действует система обязательной военной службы. В ст. 72 Конституции военная служба определяется как право и обязанность каждого турецкого гражданина. Режим прохождения такой службы в вооруженных силах или системе государственной службы определяется Законом № 1111 о военной службе.

2. По мнению Правительства Турции, отказ от военной службы по соображениям совести не признается ни во Всеобщей декларации прав человека, ни в Международном пакте о гражданских и политических правах. Правительство Турции высказывает оговорки по поводу принятого Комитетом по правам человека замечания общего порядка № 22 (48), а также всех принятых Комиссией по правам человека резолюций по вопросу об отказе от военной службы по соображениям совести.

3. Правительство Турции рассматривает военную службу в качестве важного элемента принципа равенства перед законом. Правительство считает, что наделение любых лиц или групп правом на освобождение от прохождения обязательной военной службы поставило бы под угрозу применение закона.

4. С учетом вышеизложенного Правительство Турции заявляет о своем несогласии с резолюцией 1998/77 Комиссии по правам человека.

Соединенные Штаты Америки

2 июня 1999 г.

Сведения о законодательстве

1. В Соединенных Штатах право на получение статуса лица, отказывающегося от прохождения военной службы по соображениям совести, предусматривается в Законе о выборочной военной службе и в Исполнительном распоряжении о введении в действие системы избирательной службы.

2. Согласно ст. 6 j) Закона ничто в настоящем законе не должно толковаться как требование, обязывающее к прохождению боевой подготовки и службе в вооруженных силах призывника, который сознательно выступает против участия в войне по причине религиозных взглядов и убеждений. К религиозным взглядам и убеждениям не относятся сугубо политические, социологические или философские взгляды или просто персональный нравственный кодекс.

3. Любое заявление о предоставлении статуса лица, отказывающегося от военной службы по соображениям совести, направляется в комиссию по месту жительства. Если комиссия поддерживает представленное заявление, то призывник направляется в небоевое подразделение или, в случае его отказа от прохождения службы в небоевом подразделении, в состав гражданской службы.

Действующий режим военной службы

4. В настоящее время в Соединенных Штатах отсутствует воинская повинность. Все юноши по достижении 18-летнего возраста должны зарегистрироваться в системе выборочной службы. В прошлом во времена войн граждане Соединенных Штатов призывались на военную службу. Последний раз призыв на военную службу производился в 1973 г. Никакие убеждения не рассматриваются в качестве юридического основания для отказа от регистрации в системе выборочной службы.

Процедура подачи заявления

об освобождении от военной службы

5. Поскольку в настоящее время в Соединенных Штатах отсутствует обязательная воинская повинность, регистрирующиеся в системе выборочной службы юноши не распределяются по категориям. В случае восстановления системы обязательной воинской повинности будет восстановлена и система классификации, и регистрирующееся лицо, получившее извещение о призыве, будет иметь возможность обратиться с ходатайством о предоставлении ему статуса лица, отказывающегося от военной службы по соображениям совести.

6. Информация о процедуре получения статуса лица, отказывающегося от военной службы по соображениям совести, доступна всем лицам, которые регистрируются в системе выборочной службы.

7. Процедура получения статуса лица, отказывающегося от военной службы по соображениям совести, соответствует общепринятым правовым принципам, включая расследование, слушание, представление доказательств в защиту заинтересованного лица и право на обжалование рекомендации об отказе в предоставлении такого статуса. Окончательное решение, выносимое главным уп-

равлением службы, принимается с учетом всех представленных доказательств.

8. Лицо, стремящееся получить статус лица, отказывающегося от военной службы по соображениям совести, должно включить в свое заявление: i) описание характера убеждений, которые требуют от заявителя отказа от военной службы или зачисления в небоевое подразделение; ii) пояснения на предмет изменения или укрепления своих убеждений, включая приведение информации о том, какие факторы способствовали изменению или укреплению убеждений, связанных с отказом от военной службы по соображениям совести; iii) сведения о том, когда именно эти убеждения стали играть роль непреодолимого препятствия прохождению военной службы; iv) сведения, которые, по мнению заявителя, наиболее ярко демонстрируют последовательность и глубину его убеждений; v) информацию о том, состоял ли когда-либо заявитель в какой-либо военной организации или структуре; vi) сведения о том, является ли заявитель членом какой-либо религиозной секты или организации.

9. В заявлении должно быть указано, отказывается ли заявитель от участия в боевых действиях. К заявлению должны прилагаться любые материалы, представление которых заявитель считает целесообразным для целей обоснования своего дела. До рассмотрения заявления заявитель уведомляется о возможных последствиях его освобождения от военной службы в качестве лица, отказывающегося от военной службы по соображениям совести. Эти последствия включают в первую очередь утрату права на пользование льготами, предусмотренными Министерством по делам ветеранов.

10. После этого с заявителем беседует военный священник, который должен представить письменное заключение о характере и мотивах ходатайства заявителя. В своем отчете военный священник должен указать мотивы, лежащие в основе его выводов.

11. После этого назначается следователь для проведения слушания по заявлению. Следователем, как правило, является или адвокат, или юрист из числа судебных работников местного уровня. Такое слушание позволяет заявителю представлять любые доказательства, которые он считает целесообразными для целей обоснования своего заявления, и дает возможность следователю свести воедино все относящиеся к делу факты. По желанию заявителя ему может быть назначен адвокат за его счет. Слушание носит неформальный характер и не ограничивается применяемыми военными судами нормами представления доказательств за исключением того, что все устные показания даются под присягой.

Заявитель может представлять любые дополнительные доказательства и выставлять любых свидетелей в свою защиту.

12. По завершении следствия следователь готовит письменный отчет, включающий все доказательства, документы и резюме показаний, которые делались в ходе расследования. Кроме того, следователь составляет заключение относительно мотивов, лежащих в основе заявления о предоставлении статуса лица, отказывающегося от военной службы по соображениям совести, а также относительно искренности убеждений заявителя. После этого следователь может рекомендовать отклонить ходатайство о предоставлении статуса лица, отказывающегося от военной службы по соображениям совести, освободить его от любых видов военной службы или освободить заявителя от любых видов боевой военной службы.

13. Все представленные заявителем материалы, а также заключение о результатах расследования сводятся в единый отчет. Копия этого отчета вручается заявителю при вынесении окончательного решения. Заявителя уведомляют о том, что он имеет право обжаловать этот отчет в течение времени, предусмотренного соответствующей службой. Главное управление службы выносит окончательное решение на основе всей совокупности содержащихся в отчете сведений.

14. Для лиц, отказывающихся от военной службы по соображениям совести, предусматривается два вида невоенной службы. Лицу, отказывающемуся от прохождения военной службы в какой бы то ни было форме, предлагается пройти гражданскую службу, равную по продолжительности обязательной военной службе и представляющую собой выполнение тех или иных работ в интересах охраны здоровья, безопасности или благополучия населения, которые определяются начальником системы выборочной службы. Лицо, убеждения которого позволяют ему служить в вооруженных силах в небоевых подразделениях, зачисляется в вооруженные силы и направляется в небоевые подразделения без прохождения какой-либо подготовки в области владения оружием.

III. Выводы

1. Большинство стран, представивших информацию о положении в области военной службы, признают право на отказ от военной службы по соображениям совести; исключение в этой связи составляют Мексика, Сингапур и Турция. Вместе с тем не все страны признают отказ от военной службы в качестве общего права: некоторые страны ограничивают сферу применения права на такой отказ исключительно мотивами религиозного характера.

2. Аналогичным образом в большинстве стран предусматриваются те или иные виды небоевой альтернативной службы, которые, тем не менее, не всегда носят гражданский характер. В некоторых странах лица, отказывающиеся от военной службы по соображениям совести, хотя и зачисляются на военную службу, но не принуждаются к выполнению военных обязанностей.

3. Лишь в нескольких странах заявление об отказе от военной службы по соображениям совести принимается без дополнительного расследования. В большинстве стран применяется норма, согласно которой призывник обязан представить в компетентный орган заявление о зачислении на альтернативную службу. В большинстве случаев такой орган можно охарактеризовать как независимый.

4. В некоторых странах на практике проводятся различия между призывниками альтернативной и военной службы, что касается, в частности, условий вознаграждения и сроков службы. В некоторых случаях призывники могут подлежать лишению свободы за отказ от прохождения службы, хотя, как правило, эта норма применяется лишь тогда, когда призывник отказывается от явки для целей прохождения службы военного или альтернативного характера.

5. Некоторые страны сообщили о наличии у призывников доступа к информации о системе альтернативной службы.

6. Информация об общем положении с отказом от военной службы по соображениям совести приводится в приложении к настоящему докладу. Из сопоставления с приложением II к предыдущему докладу Генерального секретаря (E/CN.4/1977/99) явствует, что в международных масштабах ситуация в области военной службы, как представляется, не претерпела никаких изменений. Исключением в этой связи является Таиланд, где в 1997 г. был прекращен призыв на военную службу. Другие изменения объясняются поступившей за истекший период новой информацией по поводу каких-либо изменений в национальном законодательстве.

Отказ от воинской службы по соображениям совести

Доклад Комиссии по правам человека ООН о работе ее 49-й сессии*

Комиссия по правам человека,

вновь подтверждая, что все государства-члены обязаны поощрять и защищать права человека и основные свободы и выполнять обязательства, взятые ими в соответствии с различными международными договорами по правам человека, Уставом ООН и нормами гуманитарного права,

учитывая ст. 3 и 18 Всеобщей декларации прав человека, в которых провозглашается право на жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность и право на свободу мысли, совести и религии, учитывая, что в Международном пакте о гражданских и политических правах признается право каждого человека на свободу мысли, совести и религии,

ссылаясь на свою резолюцию 1989/59 от 8 марта 1989 г., в которой она признала право каждого человека на отказ от воинской службы по соображениям совести как законное осуществление права на свободу мысли, совести и религии,

учитывая резолюцию 34/151 Генеральной Ассамблеи от 17 декабря 1979 г., в которой Ассамблея провозгласила 1985 год «Международным годом молодежи: участие, развитие, мир», резолюцию 2037 (XX) от 7 декабря 1965 г., в которой Ассамблея отметила, что молодежь должна воспитываться в духе взаимопонимания, мира, справедливости и уважения ко всем людям, и резолюцию 2447 (XXIII) от 19 декабря 1968 г.,

ссылаясь на свою резолюцию 40 (XXXVII) от 12 марта 1981 г., в которой она указала на необходимость лучшего понимания обстоятельств, при которых,

отмечая важную роль молодежи в содействии международному миру и сотрудничеству, а также осуществлению прав человека и основных свобод,

ссылаясь на резолюцию 33/165 Генеральной Ассамблеи от 20 декабря 1978 г., в которой Ассамблея признала право всех лиц отказываться служить в вооруженных или полицейских силах, которые используются для насаждения апартеида, призвала государства-

* Экономический и социальный совет ООН.

E/CN.4/1993/122 26 апреля 1993 г.

Комиссия по правам человека (Женева, 1 февраля–12 марта 1993 г.).

члены предоставлять убежище или безопасный проезд в другое государство в духе Декларации о территориальном убежище лицам, вынужденным покинуть свою страну только из-за сознательного отказа содействовать насаждению апартеида посредством службы в вооруженных или полицейских силах, ссылаясь на всеобъемлющий доклад по вопросу об отказе от воинской службы по соображениям совести, содержащий выводы и рекомендации, представленный Подкомиссии по предупреждению дискриминации и защите меньшинств на ее 36-й сессии г-ном Асборном Эйде и г-ном Ч. Л. К. Мубанга-Чипойя (издание ООН, в продаже под № R. В 5. XIV.1), в котором отражены соответствующие международные нормы и положения, предусмотренные различными договорами по правам человека, и содержится описание практики государств в отношении добровольного или обязательного несения воинской службы, и доклад Генерального секретаря (E/CN.4/1985/25 и Add. 1-4), содержащий комментарии правительств, органов ООН и неправительственных организаций по этому докладу, **отмечая** новые моменты, касающиеся отказа от воинской службы по соображениям совести, на региональном уровне, принимая во внимание то, что, хотя во внутреннем законодательстве некоторых государств не содержится никаких положений, касающихся признания отказа от воинской службы по соображениям совести, на практике такие государства предоставляют возможность прохождения воинской службы в нестроевых частях, а иногда заменяют ее гражданской службой,

ссылаясь на свою резолюцию 1991/65 от 6 марта 1991 г., в которой она просила Генерального секретаря представить Комиссии доклад по данному вопросу ее 49-й сессии,

рассмотрев доклад Генерального секретаря (E/CN.4/1993/68 и Add. 1-3) и выражая признательность тем государствам, которые представили замечания Генеральному секретарю,

принимая к сведению заключительный доклад о правах человека и молодежи, представленный Специальным докладчиком Подкомиссии (E/CN.4/Sub.2/1992/36), в котором обращается внимание на сохраняющуюся необходимость обеспечения во многих странах возможности отказа от воинской службы по соображениям совести, **сознавая**, что у лиц, находящихся на воинской службе, может возникнуть повод для отказа от нее по соображениям совести,

признавая, что отказ от воинской службы по соображениям совести проистекает из принципов и соображений совести, включая глубокую убежденность, связанную с религиозными, нравственными и аналогичными убеждениями,

1) обращает внимание на право каждого человека на отказ от воинской службы по соображениям совести как законное осуществление права на свободу мысли, совести и религии, изложенного в ст. 18 Всеобщей декларации прав человека, а также в ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах;

2) подтверждает, что лица, находящиеся на обязательной воинской службе, не должны быть лишены права на отказ от воинской службы по соображениям совести;

3) признает существование различных национальных законов, касающихся отказа от воинской службы по соображениям совести;

4) призывает государства, если они еще не сделали этого, принять законодательные положения и меры, направленные на освобождение от воинской службы на основе отказа от воинской службы по подлинным соображениям совести;

5) напоминает государствам, в которых существует система обязательной воинской службы и где такие положения еще не приняты, о ее рекомендации ввести различные альтернативные формы службы для лиц, отказывающихся от воинской службы по соображениям совести, которые были бы совместимы с соображениями совести, служащими поводом для отказа, с учетом опыта некоторых государств в этой области и воздерживаться от того, чтобы подвергать таких лиц тюремному заключению;

6) подчеркивает, что такие альтернативные формы службы должны носить невоенный или гражданский характер, отвечать общественным интересам и не должны носить характер наказания;

7) призывает государства-члены, если они еще не сделали этого, учредить в рамках своей национальной правовой системы независимые и беспристрастные органы, поручив им определять обоснованность отказа от воинской службы по соображениям совести в каждом конкретном случае;

8) подтверждает важность наличия информации о праве на отказ от воинской службы по соображениям совести и о средствах получения статуса отказывающегося от воинской службы по соображениям совести для всех соответствующих лиц, затрагиваемых воинской службой;

9) просит Генерального секретаря препроводить текст настоящего доклада всем государствам-членам ООН и обеспечить охват права на отказ от воинской службы по соображениям совести мероприятиями ООН в области общественной информации;

10) просит также Генерального секретаря представить Комиссии на ее 51-й сессии доклад по вопросу об отказе от воинской службы по соображениям совести с учетом замечаний, представлен-

ных правительствами, и полученной им дополнительной информации;

11) постановляет продолжить рассмотрение этого вопроса на своей 51-й сессии в рамках пункта повестки дня «Роль молодежи в содействии осуществлению и защите прав человека, включая вопрос об отказе от воинской службы по соображениям совести».

Документ Копенгагенского совещания Конференции по человеческому измерению СБСЕ (1990)*

(18) Государства-участники

(18.1) отмечают, что Комиссия по правам человека ООН признала право каждого отказываться от военной службы по убеждениям совести;

(18.2) отмечают меры, принятые в последнее время рядом государств-участников, с тем чтобы разрешать освобождать от обязательной военной службы на основании отказа по убеждениям совести;

(18.3) отмечают деятельность некоторых неправительственных организаций в связи с отказом от обязательной военной службы по убеждениям совести;

(18.4) соглашаются рассмотреть вопрос о введении, где это еще не было сделано, различных форм альтернативной службы, которые совместимы с мотивами отказа по убеждениям совести, причем такие формы альтернативной службы в принципе не будут связаны со службой в боевых частях или будут иметь гражданский характер, будут общественно полезными и не будут носить характера какого-либо наказания;

(18.5) сделать информацию по этому вопросу доступной общественности;

(18.6) оставят на рассмотрении в рамках Конференции по человеческому измерению соответствующие вопросы, связанные с освобождением от обязательной военной службы, где таковая существует, отдельных лиц на основании отказа от службы в вооруженных силах по убеждениям совести, и будут обмениваться информацией по этим вопросам.

* Публикуются выдержки из документа.

Осуществление права на отказ от воинской службы по соображениям совести в Совете Европы

Доклад*

Докладчик: г-н Дик Марти, Швейцария, группа либералов, демократов и реформаторов.

24. Следует объективно рассматривать просьбы лиц об отказе от воинской службы по соображениям совести. Отказ в удовлетворении такой просьбы должен быть обоснован законными причинами, а не должен зависеть просто от произвольных решений административных органов.

34. Гражданская служба не должна находиться под управлением министерств обороны. Государства должны свободно решать, какую форму гражданской службы предоставлять, но управление гражданской службой не должно иметь ничего общего с военными учреждениями, которые, в любом случае, не оснащены для того, чтобы осуществлять социальную деятельность.

35. Государства-члены, которые в состоянии предоставить такую службу, должны позволить лицам, отказывающимся от воинской службы по соображениям совести, исполнять подлинную альтернативную гражданскую службу, то есть службу, при которой не требуется носить военную форму и которая никак не связана с армией.

45. Учитывая обстановку (в европейских странах в отношении альтернативной гражданской службы), страны, которые не освобождают полностью от воинской повинности лиц, отказывающихся от нее по соображениям совести и по другим соображениям, могут удовлетворить такой отказ, введя подлинную альтернативную гражданскую службу и позволив всем желающим молодым людям служить обществу на социальных, политических и культурных проектах. Очень важно, чтобы различные формы альтернативной гражданской службы не включали работу, более трудную, чем работа, выполняемая обычными призывниками, или работа, от которой отказались другие люди, а также чтобы работа для этих лиц, как источника дешевой рабочей силы, не забиралась у безработных. По этой причине гражданская служба должна проходить не в компаниях, работающих на государство, а в общественных учреждениях, в международных или неправительственных организациях.

* Совет Европы. Парламентская ассамблея. Комитет по правовым вопросам и правам человека. Документ № 8809 13 июля 2000 г. Публикуются выдержки из доклада.

Отказ от военной службы по убеждениям

Резолюция 1998/77 Комиссии по правам человека ООН*

Комиссия по правам человека,

принимая во внимание, что во Всеобщей декларации прав человека и в Международном пакте о гражданских и политических правах признано право каждого на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, а также право на свободу мысли, совести и вероисповедания и право на свободу от дискриминации, **ссылаясь** на свои предыдущие резолюции по данному вопросу, в том числе на последнюю резолюцию 1995/83 от 8 марта 1995 г., в которой признается право каждого на отказ от военной службы по убеждениям как законное осуществление своего права на свободу мысли, совести и вероисповедания, а также на ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах и Общий комментарий № 22 Комитета по правам человека, принятый на 48-й сессии в 1993 г., рассмотрев доклад Генерального секретаря (E/CN.4/1997/99), **признавая**, что отказ от военной службы по убеждениям проистекает из моральных принципов и причин, включая глубокие суждения религиозного, этического, гуманитарного и подобного им характера, осознавая, что лица, состоящие на военной службе, могут прийти к отказу от военной службы по убеждениям, **ссылаясь** на ст. 14 Всеобщей декларации прав человека, которая **признает** право каждого искать и получать в других странах убежище от преследования,

1) призывает обратить внимание на право каждого человека на отказ от военной службы по убеждениям как законное осуществление права на свободу мысли, совести и вероисповедания, провозглашенное ст. 18 Всеобщей декларации прав человека, равно как и ст. 18 Международного пакта о гражданских и политических правах; **2) приветствует** тот факт, что некоторые государства принимают заявления об отказе от военной службы по убеждениям, не требуя обоснования;

3) призывает государства, не имеющие такой системы, создать независимые и объективные органы для установления обоснованности заявлений об отказе по убеждениям в каждом конкретном

* Комиссия по правам человека ООН.
E/CN.4/RES/1998/77
22 апреля 1998 г.
58-е заседание.

случае, с учетом требования не допускать дискриминации лиц, отказывающихся от военной службы по убеждениям на основании характера их убеждений;

4) напоминает государствам со всеобщей воинской обязанностью, если они еще не ввели такие положения, о рекомендации Комиссии относительно создания различных форм альтернативной службы, совместимых с причинами отказа по убеждениям, носящих нестроевой или гражданский характер, осуществляемых в интересах общества и не репрессивных по своей природе;

5) особо подчеркивает, что государства должны принять необходимые меры к тому, чтобы не подвергать лиц, отказавшихся от военной службы по убеждениям, тюремному заключению или многократному наказанию за непрохождение ими военной службы, и напоминает, что никто не должен подвергаться уголовному преследованию или наказанию за правонарушение, по которому уже был осужден или оправдан в соответствии с законом и уголовно-процессуальными нормами соответствующей страны;

6) вновь повторяет, что государства в своем законодательстве и практике не должны дискриминировать лиц, отказывающихся от прохождения военной службы по убеждениям совести, в отношении срока и условий службы или любых иных экономических, социальных, культурных, гражданских или политических прав;

7) призывает государства в тех случаях, когда обстоятельства дела соответствуют остальным критериям определения беженца согласно положениям о статусе беженцев Конвенции 1951 г., рассмотреть вопрос о возможности предоставления убежища лицам, отказавшимся от военной службы по убеждениям и вынужденным покинуть страну своего происхождения из страха преследования по причине своего отказа от прохождения военной службы, если в стране происхождения не имеется нормативных положений либо не имеется адекватных нормативных положений, обеспечивающих возможность отказа от военной службы по убеждениям;

8) подтверждает важность предоставления информации о праве на отказ от военной службы по убеждениям и о способах получения статуса отказавшегося от военной службы по убеждениям всем лицам, подлежащим призыву на военную службу;

9) просит Генерального секретаря передать текст настоящей резолюции правительствам, специализированным агентствам и соответствующим межправительственным и неправительственным организациям и включить право на отказ от военной службы по убеждениям в тематику информационной деятельности ООН, в том числе Decade for Human Rights Education;

10) также просит Генерального секретаря запросить информацию у правительств, специализированных агентств, межправительственных и неправительственных организаций о последних изменениях в этой области и представить доклад, в рамках имеющихся источников информации, на 56-й сессии Комиссии;

11) принимает решение продолжить рассмотрение этого вопроса на своей 56-й сессии в рамках пункта повестки дня под новым названием: «Вопрос об отказе от военной службы по убеждениям».

Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 22 мая 1996 г. *

Об отказе в принятии к рассмотрению запроса Беловского городского народного суда Кемеровской области как не соответствующего требованиям Федерального Конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации»

Конституционный Суд Российской Федерации в составе председателя В.А. Туманова, судей Э.М. Аметистова, М.В. Баглая, Н.Т. Ведерникова, Н.В. Витрука, Г.А. Гаджиева, Ю.М. Данилова, В.Д. Зорькина, А.Л. Кононова, В.О. Лучина, Т.П. Морщаковой, Ю.Д. Рудкина, В.Г. Стрекозова, О.И. Тиунова, О.С. Хохряковой, В.Г. Ярославцева, рассмотрев в пленарном заседании вопрос о соответствии запроса Беловского городского народного суда Кемеровской области требованиям Федерального Конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», установил:

1. Беловский городской народный суд Кемеровской области, рассматривая уголовное дело по обвинению Д.С. Маслова в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 80 Уголовного кодекса РСФСР (уклонение от очередного призыва на действительную военную службу), приостановил его производство и обратился в Конституционный Суд с запросом о проверке конституционности названной нормы, а также ст. 6 Закона Российской Федерации от 11 февраля 1993 г. «О воинской обязанности и военной службе».

Как следует из представленных в Конституционный Суд Российской Федерации материалов, Д.С. Маслов – член религиозной организации «Свидетели Иеговы», несколько раз по религиозным мотивам отказывавшийся от призыва на действительную военную службу и выражавший желание о ее замене альтернативной гражданской службой, приговором Беловского городского народного суда от 4 мая 1994 г. был осужден по ч. 1 ст. 80 УК РСФСР к двум годам лишения свободы с отсрочкой исполнения приговора. 24 октября 1995 г. после отказа от очередного призыва на военную службу он вновь был привлечен к уголовной ответственности. Несмотря на то, что 2 февраля 1996 г. Постановлением президиума Кемеровского областного суда со ссылкой на ст. 59 (ч. 2) Конституции

* Конституционный суд Российской Федерации: Постановления. Определения. 1992-1996. М.: Новый Юрист, 1997.

Российской Федерации обвинительный приговор, постановленный по первому уголовному делу, был отменен ввиду отсутствия в действиях Д.С. Маслова состава преступления, уголовное дело, возбужденное против него по факту повторного отказа от призыва на военную службу, было направлено в суд с обвинительным заключением.

По мнению суда, ст. 80 УК РСФСР, подлежащая применению в данном деле, нарушает конституционное право гражданина на альтернативную гражданскую службу и в силу этого должна быть признана неконституционной.

2. Конституция Российской Федерации (ст. 59, ч. 3) предусматривает, что гражданин Российской Федерации в случае, если его убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, а также в иных установленных федеральным законом случаях имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой.

Отсутствие до настоящего времени федерального закона, который бы определял условия и порядок замены военной службы альтернативной гражданской службой, создает препятствия для осуществления гражданами их конституционного права в полной мере, прежде всего применительно к «иным случаям», которые согласно ст. 59 (ч. 3) Конституции Российской Федерации должны устанавливаться именно в таком законе.

Вместе с тем буквально закрепленное в названной конституционной норме и не нуждающееся в конкретизации право граждан, чьим убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, на замену ее альтернативной гражданской службой, как и все другие права и свободы человека и гражданина, является непосредственно действующим (ст. 18 Конституции Российской Федерации) и должно обеспечиваться независимо от того, принят или не принят соответствующий федеральный закон. Стремление гражданина реализовать свое конституционное право не запрещенными законом способами во всяком случае не может служить основанием для возбуждения против него уголовного или иного преследования.

3. Статья 80 УК РСФСР, предусматривающая ответственность за уклонение от очередного призыва на действительную военную службу, по буквальному своему смыслу, распространяется лишь на лиц, подлежащих призыву на такую службу, и не касается правоотношений, связанных с прохождением альтернативной гражданской службы. Это подтверждается содержанием и другой оспариваемой заявителем нормы – ч. 2 ст. 6 Закона Российской Федерации

«О воинской обязанности и военной службе», согласно которой уголовной ответственности за уклонение от призыва на военную службу подлежат лишь граждане, не явившиеся по повестке военного комиссара на военную службу без уважительной причины.

Действия граждан, реализующих свое конституционное право на альтернативную гражданскую службу, не могут расцениваться как уклонение без уважительной причины от военной службы и, следовательно, не подпадают под признаки предусмотренного названными законодательными нормами правонарушения.

Таким образом, ни ст. 80 УК РСФСР, ни ст. 6 Закона Российской Федерации «О воинской обязанности и военной службе» сами по себе не затрагивают гарантируемое ст. 59 (ч. 3) Конституции Российской Федерации право гражданина и вследствие этого не могут стать предметом конституционного судопроизводства в связи с данным запросом.

Определение же того, в какой мере те или иные действия лица, отказывающегося от прохождения военной службы, связаны с осуществлением им своего права на альтернативную гражданскую службу и насколько причины его неявки на военную службу уважительны, в каждом конкретном случае относится к компетенции судов общей юрисдикции.

На основании изложенного и руководствуясь п. 1 ч. 1 ст. 43 и ч. 1 ст. 79 Федерального Конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», Конституционный Суд Российской Федерации определил:

1. Отказать в принятии к рассмотрению запроса Беловского городского народного суда Кемеровской области как не соответствующего требованиям Федерального Конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации» ввиду его неподведомственности Конституционному Суду Российской Федерации.
2. Определение Конституционного Суда Российской Федерации по данному запросу окончательно и обжалованию не подлежит.

Рекомендации по использованию заключений Независимого экспертно-правового совета в гражданском процессе

Заключения НЭПС могут быть использованы заинтересованными лицами, являющимися участниками гражданского процесса, на различных стадиях судебного производства.

В суде первой инстанции, т.е. при производстве у мирового судьи и федерального районного судьи, возможны два варианта использования заключения НЭПС. Во-первых, на основании ст. 71, 188 ГПК РФ может быть заявлено ходатайство об использовании заключения НЭПС в качестве самостоятельного доказательства. Удовлетворение этого ходатайства является правом, а не обязанностью суда первой инстанции. При признании судом заключения НЭПС в качестве самостоятельного письменного доказательства имеющимся в его содержании доводам суд обязан дать правовую оценку. Во-вторых, при отказе в удовлетворении данного ходатайства заключения НЭПС следует использовать для обоснования правовой позиции по гражданскому делу. В этом случае заключение НЭПС должно быть изложено участником гражданского процесса в выступлении в ходе судебного разбирательства. В этом выступлении он вправе заявить о том, что заключение НЭПС является его правовой позицией по рассматриваемому гражданскому делу. Наличие такого заявления на основании ст. 68, 174 ГПК РФ влечет возникновение у суда обязанности приобщить заключение НЭПС к материалам дела в качестве письменного обоснования участником гражданского процесса своей правовой позиции по делу. Отказ от приобщения заключения НЭПС к материалам дела суд обязан оформить в виде определения. Вынесение такого определения позволяет заявить отвод судье, рассматривающему дело, на основании ст. 16 ГПК РФ, поскольку он отказывается исследовать представленные участником гражданского процесса доказательства, что свидетельствует о его необъективности. В качестве основания к ходатайству об отводе следует прилагать заключение НЭПС, которое таким образом все равно оказывается в материалах дела. Наличие заключения НЭПС в материалах дела в случае отказа суда от его правовой оценки позволяет использовать данное заключение в качестве доказательства в вышестоящем суде.

В суде апелляционной или кассационной инстанции, т.е. при обжаловании судебных постановлений мирового судьи либо феде-

рального районного судьи, также существует несколько вариантов использования заключений НЭПС. Прежде всего доводы заключения НЭПС могут быть использованы в апелляционной или кассационной жалобе, в этой жалобе могут быть сделаны ссылки на несогласие с вынесенным судебным постановлением (на согласие с ним) по правовым основаниям, изложенным в заключении НЭПС. Включение заключения НЭПС в качестве составной части в апелляционную или кассационную жалобу на основании ст. 347 ГПК РФ влечет возникновение у суда второй инстанции обязанности по правовой оценке имеющихся в его содержании доводов. В соответствии со ст. 327, 358 ГПК РФ участник гражданского процесса вправе заявить ходатайство об исследовании заключения НЭПС судом второй инстанции в качестве самостоятельного доказательства. Суд апелляционной инстанции рассматривает данное ходатайство по правилам, установленным для суда первой инстанции. Суд кассационной инстанции должен исследовать заключение НЭПС в качестве доказательства, если оно составлено после вынесения судебного решения, в силу чего и не могло быть представлено в суд первой инстанции. Отказ суда кассационной инстанции от рассмотрения заключения НЭПС в качестве самостоятельного доказательства на основании ст. 357 ГПК РФ позволяет участнику гражданского процесса изложить его доводы в своем выступлении в суде кассационной инстанции, после чего потребовать его приобщения к материалам дела в качестве письменного выступления в суде кассационной инстанции. Отказ в приобщении заключения НЭПС судом кассационной инстанции также должен быть оформлен вынесением определения, наличие такого определения также позволяет заявить отвод ввиду необъективности суда кассационной инстанции. В качестве основания для отвода следует прилагать заключение НЭПС, в приобщении к материалам дела которого отказано. В этом случае суд кассационной инстанции обязан приобщить заключение НЭПС к материалам дела, послужившим основанием для вынесения определения о разрешении ходатайства об отводе. В подобной ситуации также появляется возможность использовать заключение НЭПС в суде надзорной инстанции.

Заключения НЭПС могут быть использованы при составлении надзорных жалоб. В надзорной жалобе может быть сделана ссылка на заключение НЭПС, в котором изложены существенные нарушения норм материального и (или) процессуального права, позволяющие говорить о незаконности и (или) необоснованности вынесенных судебных постановлений. В этом случае заключение НЭПС приобщается к надзорной жалобе, становится ее составной

частью, в силу чего имеющимся в нем доводам полномочными должностными лицами должна быть дана правовая оценка. Данное заключение может быть использовано участником гражданского процесса в выступлении в суде надзорной инстанции.

Следует заметить, что отказ судебных органов от исследования доказательств, в частности заключений НЭПС, является нарушением принципа состязательности, нарушает право участника гражданского процесса на рассмотрение его дела беспристрастным судом, в связи с чем на основании ст. 6 Конвенции о защите прав человека и основных свобод судебное разбирательство, проведенное с подобными нарушениями, должно признаваться не соответствующим принципу справедливости.

В.И. Миронов
докт. юрид. наук, проф., член НЭПС

Независимый экспертно-правовой совет

**Миронов Владимир Иванович
Комментарий норм законодательства
об альтернативной гражданской службе**

Н/к. Подписано в печать
с готового оригинал-макета 01.04.2005
Формат 60x90/60. Бумага офсетная. Гарнитура «Univers»
Печать офсетная. Усл. печ. л. 16,5. Тираж 1000 экз.
Распространяется бесплатно.

Редактор серии Парамонов А.А.
Редактор Сокольская К.О.
Художник Афанасьев А.Н.
Компьютерная верстка Мичуриной В.П.

Отпечатано в ОАО «Калужская типография стандартов»,
248021 Калуга, ул. Московская, 256. Тел. (0842) 55-10-12

«Р. Валент»
(Издательская лицензия РЛ № 066590 от 18.05.1999. Госкомитет РФ по печати)
103062 Москва, ул. Покровка, д. 38а.

Независимый экспертно-правовой совет

**Миронов Владимир Иванович
Комментарий норм законодательства
об альтернативной гражданской службе**

Н/к. Подписано в печать
с готового оригинал-макета 01.04.2005
Формат 60x90/60. Бумага офсетная. Гарнитура «Univers»
Печать офсетная. Усл. печ. л. 16,5. Тираж 1000 экз.
Распространяется бесплатно.

Редактор серии Парамонов А.А.
Редактор Сокольская К.О.
Художник Афанасьев А.Н.
Компьютерная верстка Мичуриной В.П.

«Р. Валент»
(Издательская лицензия РЛ № 066590 от 18.05.1999. Госкомитет РФ по печати)
103062 Москва, ул. Покровка, д. 38а.