

Правовой разбор: право на отпуск по личным обстоятельствам 30 суток при увольнении по возрасту после повышения предельного возраста

1. Постановка вопроса

Военнослужащий по контракту, подполковник, 44 года, общая выслуга более 20 лет. Контракт заключён до вступления в силу Федерального закона от 08.08.2024 № 260-ФЗ и заканчивается через 8 месяцев. Военнослужащий планирует уволиться с военной службы по возрасту по достижении 45 лет, используя переходное положение нового закона, сохранившее право на увольнение по ранее действовавшему предельному возрасту. При этом по новому законодательству предельный возраст пребывания на военной службе для подполковника повышен до 50 лет.

Вопрос: имеет ли такой военнослужащий право на отпуск по личным обстоятельствам продолжительностью 30 суток, предусмотренный статьёй 11 Федерального закона «О статусе военнослужащих»?

2. Условия предоставления 30-суточного отпуска по личным обстоятельствам

Согласно пункту 10 статьи 11 Федерального закона от 27.05.1998 № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» (в редакции Федерального закона от 08.08.2024 № 260-ФЗ):

«Военнослужащим, общая продолжительность военной службы которых составляет 20 лет и более, в один год из трех лет до достижения ими предельного возраста пребывания на военной службе либо в год увольнения с военной службы по состоянию здоровья или в связи с организационно-штатными мероприятиями кроме основного отпуска по их желанию предоставляется отпуск по личным обстоятельствам продолжительностью 30 суток».

Отпуск предоставляется также военнослужащим, уже проходящим службу после достижения предельного возраста и не использовавшим его ранее. Такой отпуск может быть использован только один раз за весь период военной службы.

Таким образом, для получения отпуска по общему правилу необходимо одновременное наличие трёх условий:

1. Общая продолжительность военной службы — 20 и более лет;
2. Военнослужащий находится в одном из трёх лет до достижения предельного возраста пребывания на военной службе;
3. Ранее этот отпуск не использовался.

В рассматриваемой ситуации выслуга более 20 лет имеется, ранее отпуск, по-видимому, не использовался. Спорным является условие о нахождении в трёхлетнем периоде до достижения предельного возраста, поскольку предельный возраст для подполковника формально повышен с 45 до 50 лет.

3. Предельный возраст подполковника: старая и новая редакции, переходные положения

3.1. Старая редакция

В ранее действовавшей редакции пункта 1 статьи 49 Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» предельный возраст пребывания на военной службе для военнослужащего, имеющего иное воинское звание (то есть не являющегося полковником, генералом, адмиралом), составлял **45 лет**. Подполковник относится именно к этой категории.

3.2. Новая редакция

Федеральным законом от 08.08.2024 № 260-ФЗ предельный возраст для данной категории военнослужащих повышен до **50 лет**. Следовательно, по новому общему правилу подполковник вправе проходить военную службу до 50 лет.

3.3. Переходные положения

Для военнослужащих, заключивших контракт о прохождении военной службы до вступления в силу нового закона, предусмотрено переходное положение, аналогичное ранее применявшемуся при повышении предельного возраста Федеральным законом от 02.04.2014 № 64-ФЗ. Суть его состоит в том, что

военнослужащий, заключивший контракт до повышения предельного возраста, по достижении **прежнего** предельного возраста (для подполковника — 45 лет) вправе уволиться с военной службы **по возрасту**.

Иными словами, для такого военнослужащего юридический факт «достижение предельного возраста пребывания на военной службе» может наступить в 45 лет, несмотря на то что общий предельный возраст повышен до 50. Это право носит заявительный характер: военнослужащий может реализовать его, подав рапорт об увольнении, либо продолжить службу до нового предела.

4. Определение права на 30-суточный отпуск в спорной ситуации

4.1. Позиция в пользу предоставления отпуска (наиболее соответствующая смыслу переходных положений)

Если военнослужащий использует переходное положение и увольняется по возрасту при достижении 45 лет, то для целей реализации связанных с этим социальных гарантий его «предельным возрастом» должен признаваться именно 45-летний возраст, установленный ранее действовавшей редакцией закона.

Обоснование:

- Переходное положение сохраняет не просто возможность досрочного увольнения, а **основание увольнения** — «по возрасту — по достижении предельного возраста пребывания на военной службе». Основание увольнения определяется именно той редакцией закона, которая действовала на момент заключения контракта.
- Пункт 10 статьи 11 Федерального закона «О статусе военнослужащих» связывает право на 30-суточный отпуск с *достижением предельного возраста*, а не с формальной цифрой, указанной в действующей редакции статьи 49 Закона о воинской обязанности. Если для данного военнослужащего предельный возраст сохранён в значении 45 лет, то в возрасте 44 лет он находится в **последнем году трёхлетнего периода**, предшествующего достижению этого возраста.
- При выслуге более 20 лет он полностью отвечает условиям предоставления отпуска: текущий год является одним из трёх лет до достижения предельного возраста (45 лет), отпуск ранее не использовался.

Таким образом, при систематическом толковании норм и переходных положений военнослужащий имеет право на отпуск по личным обстоятельствам продолжительностью 30 суток.

Дополнительный аргумент: лишение такой возможности поставило бы военнослужащего в худшее положение по сравнению с тем, которое он имел до изменения законодательства. Если бы предельный возраст не был повышен, он, имея выслугу 20 лет и возраст 44 года, безусловно входил бы в трёхлетний период до достижения 45 лет и мог бы реализовать право на отпуск перед увольнением. Повышение предельного возраста не должно ущемлять уже возникшие правовые ожидания военнослужащего, заключившего контракт на прежних условиях.

4.2. Буквальная (формальная) позиция, при которой отпуск не предоставляется

Возможно и иное прочтение закона, которого, вероятно, будет придерживаться кадровый орган при отсутствии официальных разъяснений.

Буквальное толкование пункта 10 статьи 11 Закона о статусе военнослужащих: трёхлетний период отсчитывается от предельного возраста, установленного **действующей** редакцией пункта 1 статьи 49 Закона о воинской обязанности и военной службе. Для подполковника новый предельный возраст — 50 лет. Следовательно, три года до его достижения — это возраст 47, 48 и 49 лет. Военнослужащему в 44 года до этого периода ещё далеко.

Увольнение по возрасту в 45 лет в этом случае рассматривается не как «достижение предельного возраста», а как **досрочное увольнение по специальному переходному правилу**. Пункт 10 статьи 11 Закона о статусе военнослужащих называет в качестве основания для предоставления 30-суточного отпуска только: - один из трёх лет до достижения предельного возраста; - год увольнения по состоянию здоровья; - год увольнения в связи с организационно-штатными мероприятиями; - службу после достижения предельного возраста.

Увольнение по возрасту с использованием переходного положения в этом перечне прямо не указано. Поэтому при строго формальном подходе кадровые органы могут отказать в предоставлении отпуска, указав, что право на него возникнет не ранее чем за три года до достижения 50 лет.

4.3. Оценка перспектив применения каждой позиции

На момент подготовки настоящего разбора судебная практика по применению новых положений ещё не сформировалась. Правоприменительная практика Министерства обороны и иных федеральных органов, в которых предусмотрена военная служба, часто исходит из буквального текста закона. Поэтому при подаче рапорта возможен отказ со ссылкой на новый предельный возраст (50 лет).

Вместе с тем, при судебном обжаловании отказа высока вероятность признания за военнослужащим права на отпуск. Суды, оценивая переходные положения, обычно исходят из недопустимости ухудшения положения граждан, уже вступивших в правоотношения на прежних условиях. Определяющее значение будет иметь точная формулировка переходной статьи Федерального закона № 260-ФЗ. Если в ней указано, что военнослужащий вправе уволиться по возрасту «по достижении предельного возраста, установленного пунктом 1 статьи 49 ... в редакции, действовавшей до дня вступления в силу», то для целей применения статьи 11 Закона о статусе военнослужащих предельным возрастом следует считать прежний возраст — 45 лет. В этом случае отпуск должен быть предоставлен.

5. Практические рекомендации военнослужащему

1. **Подать рапорт** о предоставлении отпуска по личным обстоятельствам продолжительностью 30 суток на имя командира воинской части до наступления даты достижения 45 лет и до увольнения.
 2. В рапорте необходимо указать: - воинское звание, возраст; - общую продолжительность военной службы (более 20 лет); - наличие права на увольнение по возрасту в соответствии с переходными положениями Федерального закона от 08.08.2024 № 260-ФЗ — по достижении 45 лет (прежнего предельного возраста); - что текущий год является одним из трёх лет до достижения предельного возраста (45 лет); - что ранее указанный отпуск не использовался; - ссылку на пункт 10 статьи 11 Федерального закона «О статусе военнослужащих».
 3. К рапорту приложить копии документов, подтверждающих выслугу лет, и копию контракта. По возможности — письменное подтверждение от кадрового органа о признании за военнослужащим права на увольнение по возрасту по достижении 45 лет.
 4. Если последует отказ, необходимо **потребовать письменный отказ** с указанием мотивов. Такой отказ может быть обжалован: - вышестоящему
-

командиру (начальнику); - в военный суд в порядке, предусмотренном главой 22 КАС РФ (в течение трёх месяцев со дня, когда военнослужащему стало известно о нарушении его прав).

5. Следует учитывать, что 30-суточный отпуск предоставляется **один раз за весь период военной службы**. Если он не будет использован до увольнения, денежная компенсация за него, как правило, не выплачивается, поскольку речь идёт о социальной гарантии, а не об основном отпуске.

6. Вывод

При условии, что военнослужащий: - имеет выслугу 20 и более лет; - не использовал ранее отпуск по личным обстоятельствам продолжительностью 30 суток; - имеет право на увольнение по возрасту по достижении 45 лет в соответствии с переходными положениями Федерального закона от 08.08.2024 № 260-ФЗ;

он **имеет правовые основания** для получения отпуска по личным обстоятельствам продолжительностью 30 суток в текущем году, поскольку находится в последнем году трёхлетнего периода до достижения своего предельного возраста (45 лет).

Вместе с тем из-за возможного буквального толкования нового предельного возраста (50 лет) кадровый орган может отказать в предоставлении отпуска. При отказе целесообразно обжаловать его в судебном порядке, настаивая на системном толковании переходных положений и сохранении объёма социальных гарантий, действовавших на момент заключения контракта.

7. Список использованных нормативных и правовых источников

1. Федеральный закон от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» — статья 49 (предельный возраст пребывания на военной службе).
2. Федеральный закон от 27.05.1998 № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» — статья 11 (служебное время и право на отдых), пункт 10.
3. Федеральный закон от 08.08.2024 № 260-ФЗ — о внесении изменений в законодательство о военной службе и статусе военнослужащих (включая повышение предельного возраста и введение 30-суточного отпуска).

-
4. Указ Президента РФ от 16.09.1999 № 1237 «Вопросы прохождения военной службы» (Положение о порядке прохождения военной службы) — в части порядка реализации права на отпуска военнослужащих.
 5. Для сравнения и подтверждения подхода к переходным положениям — Федеральный закон от 02.04.2014 № 64-ФЗ, статья 2 (о сохранении права на увольнение по достижении прежнего предельного возраста при изменении законодательства).

